

ZP.271.1.3.2019

## Uczestnicy postępowania

Gmina Waganiec w związku z otrzymanym pismem, dotyczącym wyjaśnień zapisów zawartych w zapytaniu ofertowym oraz projekcie umowy na świadczenie usług pocztowych na rzecz Gminy Waganiec odpowiada:

1. „We wzorze Umowy § 10 Zamawiający określił w ust. 2 karę umowną w przypadku rozwiązania lub odstąpienia od umowy przez którąkolwiek ze stron z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy w wysokości 5 % wynagrodzenia określonego w § 6 ust. 2. Wykonawca wnosi o wykreślenie w § 10 ust. 2 z uwagi na to, że w przypadku udzielenia zamówienia do realizacji Wykonawcy - operatorowi wyznaczonemu, w myśl przepisów ustawy Prawo pocztowe art. 48- Wykonawca jako operator wyznaczony nie może odmówić zawarcia umowy o świadczenie usługi pocztowej dotyczącej świadczenia usługi powszechnej z zastrzeżeniem art. 16 ust. 1 i ust. 2 pkt. 1. W przypadku pozostawienia w/w zapisu przez zamawiającego, Wykonawca będący operatorem wyznaczonym prosi o wyjaśnienie jakie przypadki rozwiązania lub odstąpienia do umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy Zamawiający ma na myśli.”

*Zamawiający przychylił się do prośby Wykonawcy i wykreślił przedmiotowy ust. z projektu umowy.*

2. „W pkt. 6 przedmiotu zamówienia Zamawiający wskazuje iż będzie korzystał z druków potwierdzeń odbioru Wykonawcy. Wykonawca informuje, że udostępnia Nadawcom przesyłek pocztowych formularze potwierdzenia odbioru obowiązujące na zasadach ogólnych, natomiast formularze druków potwierdzenia odbioru w postępowaniu administracyjnym, podatkowym i cywilnym Zamawiający zapewnia we własnym zakresie. Ponieważ KPA i Ordynacja Podatkowa nie mają aktów wykonawczych określających wzory druków potwierdzeń odbioru w postępowaniu administracyjnym, Wykonawca przygotował wzory takich potwierdzeń odbioru, umieszczając na nich zapisy wynikające z KPA i ordynacji podatkowej i zamieścił je na stronie www.

Zgodnie z § 13 ust. 4 Regulaminu świadczenia usług powszechnych Wykonawca dopuszcza do stosowania przez klientów formularzy własnego nakładu, bez konieczności ich zatwierdzenia, jeżeli ich wzory są zgodne z umieszczonymi na stronie [www.poczta-polska.pl](http://www.poczta-polska.pl)

Powołując się na ww. zapis Regulaminu - jeżeli klient zastosuje do nadawanych przesyłek potwierdzenie odbioru zgodne z wzorem (w tym również zgodnie z wymogami technicznymi), jego zastosowanie nie wymaga zatwierdzenia przez Wykonawcę przed jego wprowadzeniem do obrotu pocztowego.

Załączamy wzór obowiązującego druku potwierdzenia odbioru w postępowaniu administracyjnym i podatkowym.

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zastosowanie w/w druków potwierdzenia odbioru zgodnie z wymaganiami Regulaminu świadczenia usług powszechnych u Wykonawcy?

W przypadku odpowiedzi negatywnej, prosimy o przedstawienie wzoru druku potwierdzenia odbioru stosowanego przez Zamawiającego w postępowaniu administracyjnym i podatkowym, który w przypadku wyboru naszej oferty będzie musiał być stosowany przez Wykonawcę. W takiej sytuacji czy Zamawiający przewiduje uzgodnienie przed zawarciem umowy treści i wyglądu obowiązującego druku z Wykonawcą?,,

*Zamawiający wyraża zgodę na zastosowanie druków potwierdzenia odbioru zgodnie z wymaganiami Regulaminu świadczenia usług powszechnych u Wykonawcy.*

3. „Zamawiający w pkt. 9 Zapytania Ofertowego - wskazuje, że "Zamawiający wymaga aby usługa dostarczania przesyłek przez Wykonawcę świadczona była do każdego wskazanego przez Zamawiającego adresu na terenie kraju i poza jego granicą".  
Wykonawca informuje, że przesyłki doręczane są poza granicami zgodnie z wiążącymi Rzeczpospolitą Polską umowami międzynarodowymi dotyczącymi świadczenia usług pocztowych oraz wiążących Regulaminami Światowego Związku Pocztowego. Wykonawca wskazuje, iż nie może więc zagwarantować doręczenia przesyłek do każdego adresu poza granicami kraju, bowiem doręczenia przesyłek do innych państw uzależnione jest od zawartych z tymi państwami umów międzynarodowych. W związku z tym prosimy o zmianę tego zapisu na następujący " Przesyłki nadane przez Zamawiającego dostarczane będą przez Wykonawcę do każdego miejsca w kraju, a poza jego granicami do państw ujętych w wykazie umieszczonym w cenniku usług powszechnych".

*Zamawiający wyraża zgodę na zmianę przedmiotowego zapisu na następujący "Przesyłki nadane przez Zamawiającego dostarczane będą przez Wykonawcę do każdego miejsca w kraju, a poza jego granicami do państw ujętych w wykazie umieszczonym w cenniku usług powszechnych".*

4. „We § 11 ust. 3 pkt 3) i 4) wzoru umowy Zamawiający dopuścił możliwość zmiany umowy co do stawki podatku Vat oraz zmian cen jednostkowych związanych ze zmianą cennika zgodnie z Prawem pocztowym t.j. po jego zatwierdzeniu przez Prezesa UKE. Wykonawca wnosi o dopisanie na końcu zarówno w pkt 3) jak i 4) § 11 ust. 3 wzoru umowy nowego zdania: "Zmiany te obowiązywać będą strony z chwilą wejścia ich w życie i nie wymaga to aneksowania umowy".

Wykonawca zauważa, że jako operator wyznaczony, zobowiązany do świadczenia usług pocztowych, w tym także usług o charakterze powszechnym, nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Przepisy zamieszczone w rozdziale IV ustawy Prawo pocztowe wyznaczają ścisły reżim ustalania opłat za świadczenie powszechnych usług pocztowych. Zatem w przypadku zmian cen w trakcie wykonywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, zwłaszcza wiążącej strony w dłuższym okresie czasu, w świetle istotnych postanowień zawartych w treści SIWZ, Wykonawca realizując zamówienia w cenach wynikających z formularza, zmuszony będzie do świadczenia powszechnych usług pocztowych z naruszeniem przepisów ustawowych, nie tylko z zakresu prawa pocztowego, ale także cywilnego, czy antymonopolowego. Taki stan rzeczy byłby niedopuszczalny zarówno ze względu na ustawowe obowiązki ciężące na Wykonawcy jako operatorze wyznaczonym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

Ponadto zauważyć należy, iż Wykonawca zawierając umowę musi uwzględnić obowiązującą aktualnie stawkę podatku VAT. Natomiast wystawiając fakturę VAT za wykonane zamówienie publiczne musi naliczyć podatek w wysokości obowiązującej w dacie wystawienia faktury, a nie w dacie podpisywania umowy czy też składania oferty przetargowej. W efekcie w przypadku ustawowej zmiany przepisów w zakresie podatków, w tym w szczególności skutkującej objęciem podatkiem VAT usług dotychczas nieopodatkowanych lub zmiany stawek podatku VAT, wykonawca zamówienia publicznego będzie musiał zmniejszyć kwotę należnego wynagrodzenia netto, ponieważ zgodnie z art. 144 ustawy Prawo zamówień publicznych zasadniczo nie jest możliwa zmiana ceny realizacji zamówienia podana w ofercie, na podstawie której został wybrany dany wykonawca, a nieprzewidziana w SIWZ bądź ogłoszeniu o zamówieniu. W przypadku Wykonawcy jako operatora wyznaczonego, zobowiązanego do świadczenia powszechnych usług pocztowych, w przypadku zmiany przepisów w zakresie podatku VAT doszłoby do sytuacji świadczenia tych usług w wysokości niższej aniżeli obowiązujące opłaty.

Dlatego też Wykonawca prosi o rozpatrzenie przez Zamawiającego wniosku Wykonawcy.”

*Zamawiający wyraża zgodę na dopisanie na końcu zarówno w pkt 3) jak i 4) § 11 ust. 3 wzoru umowy nowego zdania: "Zmiany te obowiązywać będą strony z chwilą wejścia ich w życie i nie wymaga to aneksowania umowy".*

5. „W § 7 ust. 1 wzoru umowy, Zamawiający określił, iż dane dotyczące zamawianych przesyłek są wielkościami szacunkowymi oraz zastrzegł, że mogą one ulec zmianie. W związku z powyższym Wykonawca wnosi o wskazanie procentowej wysokości zobowiązania jakie Zamawiający zamierza na pewno udzielić Wykonawcy, czyli które będzie na pewno zrealizowane przez Zamawiającego. Brak wskazania tej wielkości jest sprzeczne z art. 29 ust. 2 i 34 ust. 5 P.z.p. Wykonawca wskazuje, iż w orzeczeniu Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 11 stycznia 2008 roku (sygn. akt KIO/UZP22/07) Izba wskazała, że niedopuszczalną praktyką jest określenie przez Zamawiającego jedynie górnej granicy swojego zobowiązania, bez wskazania minimalnej ilości, czy wartości, którą na pewno Zamawiający wyda na potrzeby realizacji przedmiotu zamówienia, co nie spełnia wymogów art. 29 ust. P.z.p., który to przepis nakazuje, aby przedmiot zamówienia był opisany w sposób wyczerpujący i konkretny”.

*Zamawiający informuje, iż minimalne wartości określone zostały w załączniku nr 3 do zapytania ofertowego – ilości nadawanych przesyłek pocztowych i mogą się wahać o +- 10 %.*