

Gołdap, dn. 06.12.2018 r.

Dotyczy: ogłoszenia o zamówienia na usługi społeczne przedmiotem których jest świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na potrzeby Gminy Gołdap

Gmina Gołdap, w odpowiedzi na pytania zawarte w piśmie, otrzymanym drogą e-mailową w dniu 5 grudnia 2018 r., udziela następujących odpowiedzi i wyjaśnień

Pytanie 1

Zamawiający w Opisie przedmiotu zamówienia w części I pkt. 22 zastrzegł sobie możliwość rezygnacji z poczty firmowej w każdej chwili trwania umowy.

Jeżeli faktycznym oczekiwaniem Zamawiającego jest usługa odbioru przesyłek to Wykonawca wnioskuje o odpowiednie zmodyfikowanie formularza cenowego poprzez dodanie pozycji: odbiór korespondencji 24 miesiące.

Wyjaśnienie:

Odpowiedź na powyższe pytanie została udzielona w dniu 3 grudnia br..

Pytanie 2

Zamawiający w Opisie przedmiotu zamówienia w części I ust. 24 wskazał:

„... 24. Wykonawca zobowiązuje się do utrzymania cen jednostkowych za poszczególne usługi pocztowe, podane w formularzu cenowym, przez cały okres trwania umowy.”

Czy Zamawiający uwzględni zmianę poprzez dodanie zapisu w następującym brzmieniu:

„... 24. Wykonawca zobowiązuje się do utrzymania cen jednostkowych za poszczególne usługi pocztowe, podane w formularzu cenowym, przez cały okres trwania umowy – poza wyjątkami”

- a) ustawowej zmiany stawek podatkowych (VAT) w okresie obowiązywania umowy; jeżeli w trakcie obowiązywania umowy nastąpi zmiana w zakresie podatku od towarów i usług, Zamawiający, po uprzednim pisemnym zawiadomieniu ze strony Wykonawcy o zaistnieniu tego zdarzenia, zobowiązuje się do uiszczenia opłaty powiększonej o podatek od towarów i usług według stawki obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT;
- b) zmiany „cen jednostkowych brutto” w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w Formularzu cenowym (stanowiącym załącznik do umowy) w sytuacji spowodowanej zmianami tych cen w sposób dopuszczony przez Prawo pocztowe; jeżeli w trakcie obowiązywania umowy nastąpi zmiana w zakresie cen jednostkowych poszczególnych usług, Zamawiający, po uprzednim pisemnym zawiadomieniu ze strony Wykonawcy o zaistnieniu tego zdarzenia, zobowiązuje się do uiszczenia opłaty za świadczone usługi w wysokości obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT.

Uzasadnienie

Wykonawca jako operator pocztowy i 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 (na ustawę Prawo pocztowe powołuje się też Zamawiający w ogłoszeniu o zamówieniu – wzór umowy § 1) 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 zaproszenia, 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.

Wyjaśnienie:

Odpowiedź na powyższe pytanie została udzielona w dniu 3 grudnia br..

Pytanie 3

Zamawiający w Opisie Przedmiotu Zamówienia w części I wymagania dotyczące sposobu realizacji zamówienia w ust. 6 i we wzorze umowy w § 3 ust.1 w zobowiązuje się do: „... dostarczenia przesyłek do Wykonawcy raz dziennie w każdy dzień roboczy w poniedziałek w godzinach od 14:00 do 16:00”

Wykonawca wnioskuje o zmianę ww. zapisu polegającego na zmianie godzin dostarczania przesyłek przez Zamawiającego, godziny te pokrywają się z godziną graniczną nadawania przesyłek, ze względu na dalsze terminowe, opracowywanie i wyekspediowanie przesyłek przygotowanych przez Zamawiającego celem realizacji terminowego doręczania przesyłek.

Czy w związku z powyższym Zamawiający dopuszcza modyfikację wskazanych zapisów na:

„... dostarczenia przesyłek do Wykonawcy raz dziennie w każdy dzień roboczy od poniedziałku do piątku w godzinach od 14:00 do 15:00”

Uzasadnienie:

Zgodnie z regulaminem wykonawcy godziną graniczną nadania przesyłek jest godzina 15 (przesyłki nadane do godziny 15 będą traktowane jako nadane w tym dniu), przesyłki nadane po tej godzinie będą traktowane jako nadane w następnym dniu roboczym (w przypadku np. nadania w piątek po godzinie 15 będą nadane w poniedziałek)

Wyjaśnienie:

Odpowiedź na powyższe pytanie została udzielona w dniu 3 grudnia br., jednocześnie informujemy, że zamawiający akceptuje przytoczone powyżej uzasadnienie związane z zasadą nadawania przesyłek przed i po godz. 15.00.

Pytanie 4

Zamawiający w załączniku nr 7 do ogłoszenia o zamówieniu - wzór umowy w § 3 ust.8 wskazał zapis:

„..... Wykonawca zobowiązany będzie do dostarczenia do siedziby Zamawiającego przesyłek adresowanych do Zamawiającego w dni robocze, w godzinach od 8:30 do 11:00.....”

Wykonawca ze względu na możliwości i uwarunkowania operacyjne wnosi o modyfikację ww. zapisu na

„..... Wykonawca zobowiązany będzie do dostarczenia do siedziby Zamawiającego przesyłek adresowanych do Zamawiającego w dni robocze, w godzinach od 8:30 do 11:30.....”

Wyjaśnienie:

Zamawiający wyraża zgodę w zakresie dostarczania przesyłek do godziny 11.30.

Pytanie 5

Zamawiający w ogłoszeniu o zamówieniu – zał. Nr 7 wzór umowy w § 4 ust.3 wskazał zapis:

3. Wykonawcy nie przysługuje roszczenie z tytułu zapłaty całej kwoty, o której mowa w ust. 1

Wykonawca wnioskuję o doprecyzowanie z jakiego powodu nie przysługuje roszczenie o zapłatę całej kwoty, skoro wykonawca np. zrealizuje całość zlecenia?

Wyjaśnienie:

Zamawiający wyjaśnia, że zapis ten należy interpretować w ten sposób, że Wykonawca, może wystąpić do zamawiającego z roszczeniem zapłaty wynagrodzenia, wyłącznie do kwoty za faktycznie zrealizowany zakres prac, wykonaną część usługi, np.: Wykonawca w okresie miesięcznym zrealizował pewien zakres usług związanych z nadawaniem, zwrotem itp.: przesyłek w łącznej ilości X, wobec powyższego będzie mu przysługiwało wynagrodzenie z tego tytuł. Wynagrodzenie o wartości X, pomniejszy wynagrodzenie globalne o którym mowa w § 4 ust 1 (wzór umowy), co w konsekwencji spowoduje jego pomniejszenie, a tym samym roszczenie w takiej sytuacji będzie przysługiwało, Wykonawcy wyłącznie od kwoty pozostałej czyli pomniejszonej o wartość prac już wykonanych.

Pytanie 6

Zamawiający w załączniku nr 7 do ogłoszenia o zamówieniu- wzór umowy w § 4 ust.7 wskazał termin płatności 21 dni od daty otrzymania prawidłowo wystawionej faktury VAT.

Czy ze względu na obowiązujące regulacje wewnętrzne u Wykonawcy i ze względu na fakt, iż poniższa propozycja zapewnia wystarczający czas na dokonanie płatności, Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany terminu płatności za zrealizowane usługi pocztowe wg proponowanego zapisu:

**„Termin płatności faktury VAT wynosi 21 dni kalendarzowych licząc od dnia wystawienia faktury
....”**

Wyjaśnienie:

Odpowiedź na powyższe pytanie została udzielona w dniu 3 grudnia br.

Pytanie 7

Zamawiający w załączniku nr 7 do ogłoszenia o zamówieniu - wzór umowy w § 4 ust.8, wskazał iż **”..... Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień złożenia dyspozycji obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego”**

Pragniemy zwrócić uwagę na fakt, że takie określenie momentu zapłaty nie pozwala Wykonawcy swobodnie dysponować środkami za wykonane usługi – co jest niezgodne z orzecnictwem sądów w tej sprawie oraz uniemożliwia Wykonawcy monitorowanie terminowości płatności za świadczone usługi oraz naliczanie ewentualnych odsetek za zwłokę. Termin zapłaty należności cywilnoprawnych reguluje art. 454 Kodeksu cywilnego, który regulując miejsce wykonania zobowiązania traktuje także o chwili spełnienia świadczenia, co nie budzi wątpliwości chociażby ze względu na orzecznictwo Sądu Najwyższego. W przypadku zobowiązań cywilnoprawnych zasadą jest, że zapłata dokonana jest dopiero z chwilą uznania rachunku bankowego wierzyciela, co gwarantuje m.in. prawidłowe monitorowanie rozliczania stron.

Czy ze względu na to, że faktyczną możliwością dysponowania środkami jest data ich wpływu na rachunek Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza zmianę określenia dnia zapłaty według powszechnie stosowanej formy w obrocie gospodarczym na:

„Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy”?

Wyjaśnienie:

Odpowiedź na powyższe pytanie została udzielona w dniu 3 grudnia br.

Pytanie 8

Zamawiający w załączniku nr 7 do ogłoszenia o zamówieniu – wzór umowy w § 7 ust. 3 pkt. a), b), c), Zamawiający określa wysokość kar umownych w przypadkach:

- a) „...w przypadku niedostarczenia w wymaganym przez Zamawiającego terminie 21 dni od daty przekazania wezwania, dokumentów potwierdzających zatrudnienie na podstawie umów o prace osób, o których mowa w ust. 6, Zamawiającemu przysługuje prawo do naliczenia kary umownej w wysokości 100 zł za każdy dzień zwłoki,
- b) w przypadku wypowiedzenia Umowy z przyczyn za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca, Zamawiającemu przysługuje prawo do naliczenia kary umownej w wysokości 20% kwoty od niezrealizowanej części umowy, określonej w § 4 ust. 1
- c) w przypadku niedotrzymania terminu dostarczenia przesyłek do siedziby Zamawiającego w terminie, określonym w § 3 ust. 8 Zamawiającemu przysługuje prawo do naliczenia kary umownej w wysokości 50 zł za każdy udokumentowany przypadek niedotrzymania terminu, chyba, że Wykonawca udowodni Zamawiającemu, że nie ponosi odpowiedzialności za powstałe opóźnienie”.

Czy Zamawiający zmodyfikuje ww. zapisy na :

- „a) w przypadku niedostarczenia w wymaganym przez Zamawiającego terminie dokumentów potwierdzających zatrudnienie na podstawie umów o prace osób, o których mowa w ust. 6 Zamawiającemu przysługuje prawo do naliczenia kary umownej w wysokości 10 zł za każdy dzień zwłoki”
- b) w przypadku wypowiedzenia Umowy z przyczyn za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca, Zamawiającemu przysługuje prawo do naliczenia kary umownej w wysokości 5% kwoty od niezrealizowanej części umowy, określonej w § 4 ust. 1”

i dodania zapisu b’) regulującego ekonomiczną równość stron w umowie zapis poniżej

- b’) w przypadku wypowiedzenia Umowy z przyczyn za które odpowiedzialność ponosi Zamawiający, Wykonawcy przysługuje prawo do naliczenia kary umownej w wysokości 5% kwoty od niezrealizowanej części umowy, określonej w § 4 ust. 1

Wykonawca wnioskuje o wykreślenie zapisu w załączniku nr 7 do ogłoszenia o zamówieniu w § 7 ust. 3 pkt c)

Uzasadnienie:

Przedmiotem zamówienia jest świadczenie usług pocztowych w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek. W definicji usługi pocztowej (art. 2 ust. 1 ustawy Prawo pocztowe) nie mieści się doręczanie przesyłek – opłaconych przez nadawców i nadchodzących do Zamawiającego. Dodatkowo Zamawiający określa wczesnoporanne godziny doręczenia, które nie uwzględniają procesów pocztowych zachodzących przed fazą doręczenia, jak np. przewóz do placówki oddawczej, rozdział materiału na rejony doręczeń, uzupełnienie odpowiedniej dokumentacji, etc. oraz samej fazy doręczenia do siedziby Zamawiającego, która będzie wynikała z obsługi rejonu doręczeń dla danej lokalizacji.

Czy w związku z powyższym Zamawiający dopuszcza wykreślenie wskazanych zapisów o godzinie doręczania przesyłek i potwierdzeń odbioru, ponieważ zapisy dotyczące terminów doręczania przesyłek pocztowych (wskaźniki czasu przebiegu przesyłek pocztowych w obrocie krajowym) uregulowane są Rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego oraz w ustawie Prawo pocztowe na które akty prawne powołuje się też Zamawiający?

Wyjaśnienie:

Zamawiający modyfikuje zapisy załącznika nr 7 do ogłoszenia o zamówieniu stanowiącego wzór umowy, w ten sposób, że:

- w § 7 ust 3, lit. b), wyrażenie „20%” zastępują się wyrażeniem „5%”, tym samym otrzymuje brzmienie

„a) w przypadku wypowiedzenia Umowy z przyczyn, za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca, Zamawiającemu przysługuje prawo do naliczenia kary umownej w wysokości 5% kwoty, od niezrealizowanej części wynagrodzenia umownego określonego w § 4 ust. 1”

- w § 7 ust 3, po pkt. b), dodaje się, pkt. b’), w brzmieniu”

„b’) w przypadku wypowiedzenia Umowy z przyczyn za które odpowiedzialność ponosi Zamawiający, Wykonawcy przysługuje prawo do naliczenia kary umownej w wysokości 5% kwoty od niezrealizowanej części umowy, określonej w § 4 ust. 1”

Jednocześnie informujemy, że zapis § 7 ust 3 lit. c) wzoru umowy pozostaje w niezmienionym brzmieniu.

Pytanie 9

Wykonawca wnioskuję o rozszerzenie zapisu w załączniku nr 7 do ogłoszenia o zamówieniu - wzór umowy w § 11 ust. 3 pkt. c) nastąpi zmiana wartości cen jednostkowych, wskazanych w ofercie
Wykonawcy, spowodowana wzrostem cen składników cenotwórczych, **(w tym zmian cennika usług powszechnych zatwierdzonego przez UKE)**, niezależnych od Wykonawcy, na podstawie, których kształtował on cenę ofertową usługi, w przypadku zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę (t.j.: Dz. U. z 2018 r. poz. 2177) lub zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne, które będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia publicznego przez wykonawcę, wysokość wynagrodzenia wykonawcy zostanie zmieniona odpowiednio do wpływu zmian na koszty wykonania zamówienia,

Uzasadnienie

Wykonawca jako operator pocztowy i 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 (na ustawę Prawo pocztowe powołuje się też Zamawiający w ogłoszeniu o zamówieniu – wzór umowy § 1) wyznaczają ścisły reżim ustalania opłat za świadczenie powszechnych usług pocztowych.

Natem 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 zaproszenia, 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 ciążące na Wykonawcy jako operatorze wyznaczonym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

Wyjaśnienie:

Zamawiający uwzględniła przedstawioną argumentację i modyfikuje zapisy załącznika nr 7 do ogłoszenia o zamówieniu stanowiącego wzór umowy, w ten sposób, że w § 11 ust 3 lit. c) dodaje zapis o treści:

„(w tym zmian cennika usług powszechnych zatwierdzonego przez UKE)”

Tym samym § 11 ust 3 lit. c) wzoru umowy otrzymuje brzmienie:

Pytanie 10

Wykonawca wnioskuję o modyfikację zapisu w załączniku nr 7 do ogłoszenia o zamówieniu - wzór umowy w § 11 ust.4

Żadna z wymienionych powyżej zmian Umowy, nie może doprowadzić do zwiększenia kwoty określonej w § 4 ust.1 **poza wyjątkami wskazanymi w ust. 3 pkt b) i c).** Wykonawca zobowiązany jest przekazać Zamawiającemu pisemny wniosek o dokonanie zmiany umowy, w okolicznościach, o których mowa w ust. 3 pkt b) i c).

Wniosek powinien zawierać propozycję zmiany umowy w zakresie wysokości wartości cen jednostkowych, wskazanych w ofercie Wykonawcy, wraz z jej uzasadnieniem oraz dokumenty niezbędne do oceny przez Zamawiającego czy zmiany, których mowa wyżej, mają lub będą miały wpływ na koszty wykonania umowy przez Wykonawcę oraz w jakim stopniu zmiany tych kosztów uzasadniają zmianę wartości cen jednostkowych, a w szczególności:

Wyjaśnienie:

Zamawiający modyfikuje załącznik nr 7 – wzór umowy, w ten sposób, że § 11 ust 4, otrzymuje brzmienie:

„4. Żadna z wymienionych powyżej zmian Umowy, nie może doprowadzić do zwiększenia kwoty określonej w § 4 ust. 1, za wyjątkiem zmian opisanych w ust. 3 pkt b) i c), przy czym Wykonawca zobowiązany jest przekazać Zamawiającemu pisemny wniosek o dokonanie zmiany umowy. Wniosek powinien zawierać propozycję zmiany umowy w zakresie wysokości wartości cen jednostkowych, wskazanych w ofercie Wykonawcy, wraz z jej uzasadnieniem oraz dokumenty niezbędne do oceny przez Zamawiającego czy zmiany, których mowa wyżej, mają lub będą miały wpływ na koszty wykonania umowy przez Wykonawcę oraz w jakim stopniu zmiany tych kosztów uzasadniają zmianę wartości cen jednostkowych, a w szczególności:...”

Jednocześnie informujemy, że wniesione pytania do treści ogłoszenia o zamówieniu doprowadziły do modyfikacji załącznika nr 7 – wzoru umowy. Zmodyfikowany wzór umowy w załączeniu.

Z poważaniem

Z up. Burmistrza
Galepsi
Jacek Morzy
ZASTĘPCA BURMISTRZA

Morzy