

DZ.RI.231-4/2019

Toruń, 20.03.2019

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na usługi pocztowe, których wartość nie przekracza 750 000 euro – prowadzonego w oparciu o art. 138 o ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień Publicznych (DZ.U. z 2018r. poz. 1986 z późn.zm.) – zwana dalej ustawą Pzp, o nazwie: „Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym dla Wojewódzkiego Urzędu Pracy w Toruniu oraz jego oddziałach w Bydgoszczy oraz Włocławku wraz z usługą dostarczania i odbierania przesyłek w lokalizacji: Wojewódzki Urząd Pracy w Toruniu, ul. Szosa Chełmińska 30/32, 87-100 Toruń”.

Pytanie nr 1

Zamawiający Szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia w pkt. B – wskazuje że: przedmiotem zamówienia jest świadczenie usługi odbierania i dostarczania przesyłek oraz dokumentacji potwierdzającej ich ilość z miejsca wskazanego przez Zamawiającego i nadania w odpowiednim punkcie nadawczym w tym samym dniu. Przesyłki będą dowożone odbierane 5 razy w tygodniu od poniedziałku do piątku (w każdym dniu roboczym) w godz. od 8.00 do 9.00.”

Wykonawca wyjaśnia że:

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 wczesnoporonne 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.

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o wykreślenie wskazanych zapisów o godzinie doręczania przesyłek, gdyż kwestia ta nie jest i nie może być objęta zamówieniem publicznym.

Odpowiedź 1

Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie zapisów wskazanych przez Wykonawcę.

Pytanie nr 2

Zamawiający w Załączniku 6 do SIWZ -§ 4 ust. 4 — wzór umowy określa termin płatności faktur VAT:

„Zapłata wynagrodzenia następować będzie na wskazane konto przez Wykonawcę w terminie do 21 dni od dnia wystawienia przez Wykonawcę prawidłowo sporządzonych faktur VAT, przy czym maksymalny termin dostarczenia faktur do siedziby Zamawiającego wynosi 7 dni, licząc

od dnia jej wystawienia. W przypadku opóźnień związanych z dostarczeniem faktur do siedziby Zamawiającego, Zamawiający zastrzega sobie prawo dokonania płatności w terminie 14 dni od dnia otrzymania faktur przez Zamawiającego

Wykonawca wnosi o zmianę zapisu na:

Rozliczenie za wykonane usługi następować będzie na podstawie faktur miesięcznych, wystawianych przez Wykonawcę po upływie danego miesiąca kalendarzowego. Zapłata faktur następować będzie w terminie 21 dni licząc od daty wystawienia faktury VAT Zamawiającemu. Należności za wykonane usługi będą wpłacane na rachunek bankowy Wykonawcy podany na fakturze.”

Wykonawca informuje, iż faktury za usługi pocztowe wystawiane są za pośrednictwem scentralizowanego systemu informatycznego, którego wymogi określają takie kryteria jak termin wystawienia faktury, datę wysłania faktury do klienta, jak również termin płatności będący w ścisłej zależności z terminami sporządzenia faktury.

Standardowo obowiązujący termin płatności faktury określony od daty wystawienia faktury został wprowadzony ze względu na zapewnienie prawidłowego funkcjonowania systemu fakturowania wykonawcy oraz zarządzania płatnościami wynikającymi z zawartych umów. Takie rozwiązanie daje możliwość oszacowania terminów wpływu środków oraz opóźnień w ich płatnościach.

Odpowiedź 2

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną przez Wykonawcę modyfikację.

Pytanie 3

Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu w projekcie umowy §4 ust. 5

„Do każdej faktury Wykonawca będzie załączał zestawienie zawierające: nazwę usługi, ilość przesyłek i ich cenę. wykaz dostarczonych przesyłek z podziałem na przesyłki krajowe i zagraniczne, podział na kategorie wagowe, podział na przesyłki ekonomiczne, priorytetowe, gabaryty i ZPO, wykaz zwrotów z podziałem na rodzaje przesyłki i kategorie wagowe. Brak załączenia do faktury ww. informacji uznawany będzie za nieskuteczne dostarczenie faktury.”

proponowany zapis:

„...)Do każdej faktury Wykonawca będzie załączał zestawienie zawierające: nazwę usługi, ilość przesyłek i ich cenę z podziałem na przesyłki krajowe i zagraniczne, podział na kategorie wagowe, podział na przesyłki ekonomiczne, priorytetowe i ZPO, wykaz zwrotów z podziałem na rodzaje przesyłki i kategorie wagowe.”

Odpowiedź 3

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną przez Wykonawcę modyfikację.

Pytanie 4

Wykonawca wnosi o zmianę zapisu w projekcie umowy §4 ust. 6

„Za dzień zapłaty przyjmuje się dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego”.

Określenie momentu zapłaty na dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego, nie pozwala Wykonawcy na prawidłowe monitorowanie terminowości płatności za świadczone usługi oraz naliczanie ewentualnych odsetek za opóźnienie w zapłacie w transakcjach handlowych i jest sprzeczne z przepisami Kodeksu cywilnego . Moment 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. Jak stwierdził Sąd Najwyższy w uchwale z dnia 4 stycznia 1995 r., sygn. akt III CZP 164/94, przepis ten wprowadzie wprost reguluje problematykę miejsca wykonania zobowiązania, jednakże - co nie budzi wątpliwości - dotyczy także chwili spełnienia świadczenia

Skutkiem rozliczenia przeprowadzonego w formie bezgotówkowej jest, mówiąc najogólniej, obciążenie rachunku dłużnika oznaczoną w jego dyspozycji kwotą, a następnie uznanie - tą samą kwotą, - rachunku wierzyciela. Ze względu na fakt, że uznanie polega na uczynieniu na rachunku wierzyciela stosownego wpisu po stronie credit („ma”), wierzyciel z tą samą chwilą uzyskuje uprawnienie do swobodnego rozporządzania objętymi wpisem środkami pieniężnymi. W efekcie uznanie rachunku wierzyciela realizuje klasyczną konstrukcję zapłaty. Z tą chwilą następuje umorzenie (wygaśnięcie) zobowiązania - stwierdził Sąd Najwyższy w uzasadnieniu uchwały. W przypadku więc zobowiązań cywilnoprawnych pieniężnych, zasadą jest, że zapłata dokonana jest dopiero z chwilą uznania rachunku bankowego wierzyciela, przy rozliczeniach bezgotówkowych, co gwarantuje min. prawidłowe monitorowanie rozliczania stron. Stąd wnosimy o dokonanie następującej zmiany:

„Za dzień zapłaty przyjmuje się dzień obciążeń rachunku bankowego Wykonawcy”

Odpowiedź 4

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną przez Wykonawcę zmianę zapisu we wzorze umowy.

Pytanie 5

Zamawiający w Szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia i formularzu cenowym, w części dotyczącej obrotu zagranicznego dokonał podziału przesyłek na gabaryt A” i B”. Wykonawca wnosi o zmianę definicji przesyłki listowej rejestrowanej i nierejestrowanej w obrocie zagranicznym zgodnie z poniższą propozycją oraz dokonanie odpowiednio zmian w formularzu wyceny, propozycja zapisu:

Wymiary przesyłek listowych zagranicznych:

o maksimum — suma długości, szerokości i wysokości 900 mm, przy czym największy z tych wymiarów(długość) nie może przekroczyć 600 mm,

o minimum —wymiary strony adresowej nie mogą być mniejsze niż 90 x 140 mm;

Wymiary przesyłek nadanych w formie rulonu wynoszą:

o maksimum — suma długości plus podwójna średnica 1040 mm, przy czym największy wymiar (długość) nie może przekroczyć 900 mm,

o minimum — suma długości plus podwójna średnica 170 mm, przy czym największy wymiar (długość) nie może być mniejszy niż 100 mm.

Wszystkie wymiary przyjmuje się z tolerancją +/-2 mm.

Masa:

o Do 2 kg”

Odpowiedź 5

Zamawiający akceptuje przedmiotową modyfikację w zakresie przesyłek listowych zagranicznych. Zamawiający zaznacza, że przesyłki w formie rulonu nie są objęte

przedmiotowym zamówieniem. Zamawiający wprowadzone modyfikacje umieści w zmienionych załącznikach nr 1 i 2B do SIWZ.

Pytanie 6

Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisów w projekcie umowy:

- § 7 ust. 1
- § 6 ust. 1 pkt 3
- §6 ust. 2 i 3

Zamawiający w §6 ust. 1 pkt 1 oraz § 6 ust. 6 wskazuje akty prawne, które określają odpowiedzialność

Wykonawcy za niewykonanie nienależyte wykonanie usług.

Odpowiedź 6

Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie ww. zapisów z wzoru umowy.

Pytanie 7

Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu w projekcie umowy §7 ust. 5 z trzymiesięcznym okresem wypowiedzenia” na „..... jednomiesięcznym okresem wypowiedzenia.

Odpowiedź 7

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną przez Wykonawcę modyfikację.

Pytanie 8

Szczegółowy opis przedmiotu zamówienie punkt A; Zamawiający wskazuje, że dla przesyłek poleconych nadanych w trybie KPA będzie korzystał z druków potwierdzenia odbioru własnego nakładu.

Wykonawca proponuje dopisać po końcowej kropce – „przy założeniu, że są zgodne z wzorem stosowanym przez Wykonawcę”.

Wzór przedmiotowego potwierdzenia odbioru stanowi załącznik do niniejszego pisma.

Odpowiedź 8

Zamawiający wyraża zgodę na powyższy zapis.

Pytanie 9

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 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 ciążące 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.

Zgodnie z art. 144 ustawy Pzp zakazuje się istotnych zmian postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru wykonawcy, chyba że zamawiający przewidział możliwość dokonania takiej zmiany w ogłoszeniu o zamówieniu lub w specyfikacji istotnych warunków zamówienia oraz określił warunki takiej zmiany. W szczególności mając na uwadze zapis projektu umowy, Zamawiający podaje informacje w zakresie zmiany cen w okresie realizacji przedmiotu zamówienia, które jednak w ocenie Wykonawcy stawiają Zamawiającego na pozycji uprzywilejowanej poprzez zapis „dopuszcza się zmianę wynagrodzenia Wykonawcy w przypadku. Zakładając, że ostatecznie Zamawiający w treści wzoru umowy, przewidział możliwości i wskazał, to jednak niedostatecznie opisał warunki dokonania zmian umowy — co w świetle przepisów, jak również aktualnego orzecznictwa, jest niewystarczające dla dokonania zmiany umowy, która zostanie uznana za nieważną.

Czy zatem Zamawiający uwzględni zmianę postanowień umowy poprzez modyfikację § 5 wzoru umowy i rozwinięcie zapisów dotyczących zmian cen i podatku VAT, poprzez nadanie mu następującego brzmienia:

„Zamawiający dopuszcza możliwość dokonania zmiany postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru Wykonawcy, w przypadku:

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 bez konieczności podpisywania aneksu;

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; taka zmiana

cen jednostkowych nie wymaga sporządzenia aneksu i obowiązują z chwila wejścia w życie decyzji Prezesa UKE”.

Odpowiedz 9

Zamawiający wyjaśnia, że klauzule waloryzacyjne przewidział w § 9 wzoru umowy. Jednocześnie, Zamawiający dokonuje modyfikacji § 9 ust 2 umowy w następujący sposób: Waloryzacji można dokonać w oparciu o pisemnie uzasadniony wniosek Wykonawcy, zaakceptowany przez Zamawiającego i sporządzony aneks do niniejszej Umowy. Waloryzacja będzie obowiązywać od miesiąca następującego po miesiącu, w którym aneks został podpisany z zastrzeżeniem, że jeżeli w trakcie obowiązywania umowy nastąpi zmiana wysokości podatku od towarów i usług, waloryzacja będzie obowiązywała od momentu obowiązywania nowych przepisów prawnych w tym zakresie.

Pytanie 10

Wzór umowy § 6 ust 5

Wykonawca wnosi o zmianę zapisu na:

„5. Rozliczenie kar umownych nastąpi przez zapłatę kwoty wyliczonej przez Zamawiającego na wskazany rachunek bankowy przelewem w terminie 7 dni kalendarzowych od dnia doręczenia Wykonawcy żądania zapłaty kar umownych, po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej”.

Niczym nieograniczone jednostronne prawo naliczenia kar umownych potrącenia ich przez Zamawiającego z należnego Wykonawcy wynagrodzenia godzi nie tylko w interes Wykonawcy, ale także uniemożliwia mu podjęcie próby zbadania, czy naliczona kara umowna potrącona została prawidłowo i w odpowiedniej wysokości. Nadto stwarzając możliwość pozbawienia Wykonawcy efektywnego wynagrodzenia za spełnione świadczenie bez żadnej kontroli, czy to Wykonawcy, czy sądu, może być uznane za nadużycie prawa, skutkujące nieważnością tegoż postanowienia na podstawie art. 58 §2 kodeksu cywilnego w Zw. Z art. 139 ust. 1 Prawo zamówień publicznych.

W związku z powyższym, z uwagi na nierówne ukształtowanie praw stron umowy, prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmodyfikowania zapisów Urnowy poprzez modyfikację zwrotu: „po przeprowadzeniu postępowania wyjaśniającego potwierdzającego zasadność wysokość naliczonej kary umownej”?

Odpowiedź 10

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną przez Wykonawcę modyfikację.

Pytanie 11

Wzór umowy § 1 ust 4

Wykonawca wnosi o zmianę zapisu na:

„W przypadku nadania przez Zamawiającego usług dodatkowych i komplementarnych objętych zamówieniem a nie ujętych w formularzu cenowym podstawą rozliczeń będą ceny z

cennika usług Wykonawcy, obowiązującego w dniu nadania przesyłek, publikowanego na stronie internetowej Wykonawcy lub dostarczone w formie pisemnej Zamawiającemu”

Odpowiedź 11

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ w tym zakresie.

Pytanie 12

Wykonawca wnosi o doprecyzowanie kategorii danych osobowych w §10 wzoru umowy (dane osób do kontaktu czy dane adresatów?).

Odpowiedź 12

Odpowiedź na powyższe pytanie znajduje się w §10 ust 2 wzoru umowy.

DYREKTOR
Artur Janas



Województwo
Kujawsko-Pomorskie

Wojewódzki Urząd Pracy w Toruniu
Jest Jednostką Samorządu Województwa Kujawsko-Pomorskiego

100-lecie

Publicznych Służb
Zatrudnienia

1919-2019

