

dotyczy: świadczenia usług pocztowych dla Urzędu Gminy Tarnów w roku 2013 r.

Na podstawie art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r Prawo Zamówień Publicznych /Dz. U. Z 2010r. Nr 113, poz. 759 z późn. zm./ przekazuję wyjaśnienie do zapytania z dnia 5.12.2012 r :

**Pytanie 1:**

*W załączniku nr 1 do SIWZ pkt 9 jest zapis, dotyczący odbioru przesyłek z siedziby Wykonawcy w godzinach między 15:00 a 15:20, natomiast w § 3 ust. 1 projektu umowy, który stanowi załącznik nr 8 do SIWZ wpisano godziny odbioru między 14:00 a 15.00. Prosimy o wyjaśnienie, który zapis należy brać pod uwagę i czy Zamawiający bierze pod uwagę możliwość negocjowania godzin odbioru przesyłek z jego siedziby.*

**Odpowiedź:**

Właściwe godziny odbioru przesyłek z siedziby Wykonawcy to między godz. 14:00 a 15.00. Zamawiający nie przewiduje możliwości dalszych negocjacji godzin odbioru z uwagi na godz. pracy urzędu i charakter pracy referatów.

**Pytanie 2:**

*W § 8 ust 2 załącznika nr 8 do SIWZ Zamawiający wskazuje, „podstawą obliczenia należności jest suma opłat za faktycznie nadane i zwrócone w okresie rozliczeniowym przesyłki, obliczone na podstawie dokumentów nadawczych wg cen zawartych w ofercie.”*

*Pragniemy zwrócić uwagę, iż Poczta Polska jako operator publiczny zobowiązany do świadczenia powszechnych usług pocztowych, które objęte są przedmiotem zamówienia (na co wskazuje sam Zamawiający w SIWZ) nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Art. 50 i 51 ustawy Prawo pocztowy 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, w świetle postanowień zawartych we wzorze umowy, Poczta Polska zmuszona 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 Poczcie Polskiej jako operatorze publicznym, jak również ze względu na narażenie Poczty Polskiej na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć. Ponadto zauważyć należy, iż w 2013 ma ulec zmiana stawki podatku VAT na powszechne usługi pocztowe świadczone przez operatora publicznego. Zatem wykonawca - Poczta Polska 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 wykonawca zamówienia publicznego będzie musiał zmniejszyć kwotę należnego wynagrodzenia netto, ponieważ nie jest możliwa zmiana ceny realizacji zamówienia podana w ofercie, na podstawie której został wybrany. W przypadku Poczty Polskiej jako operatora publicznego zobowiązanego do świadczenia powszechnych usług pocztowych, w przypadku zmiany stawki podatku VAT doszłoby do sytuacji świadczenia tych usług w wysokości niższej aniżeli obowiązujące opłaty.*

*Czy zatem zamawiający uwzględni wśród istotnych postanowień umowy poniższy zapis:*



„Zmiana treści umowy może nastąpić wyłącznie w granicach unormowania art. 144 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych i pod rygorem nieważności wymaga formy pisemnego aneksu skutecznego po. Podpisaniu przez obie Strony.

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

1) konieczność zmiany miejsca realizacji zamówienia jeśli konieczność ta nastąpiła na skutek okoliczności leżących po stronie Zamawiającego lub okoliczności, za które Zamawiający nie ponosi odpowiedzialności (siła wyższa).

2) ustawowej zmiany stawek podatkowych (VAT) w okresie obowiązywania umowy; Zamawiający nie dopuszcza możliwości zwiększenia wynagrodzenia wykonawcy- rozumianego jako wynagrodzenie netto.

3) zmiany powszechnie obowiązujących przepisów prawa w zakresie mającym wpływ na realizację umowy,

4) zmiany „cen jednostkowych brutto” w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w Formularzu cenowym stanowiącym załącznik nr 2 do SIWZ w sytuacji spowodowanej zmianami cen tych pozycji zgodnie z przedłożonym przez Wykonawcę dokumentem zatwierdzającym te zmiany

przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej lub w sposób dopuszczony przez Prawo pocztowe.”

Czy w przypadku braku zgody na powyższą propozycję zmiany treści SIWZ (w szczególności w zakresie pkt 4) - tj. zmiany cen jednostkowych) Zamawiający rozważy uzupełnienie treści wzoru umowy o zapis następującej treści:

„W przypadku zmiany obowiązujących Wykonawcę cenników (zatwierdzonych przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej lub w sposób dopuszczony przez Prawo pocztowe) i braku ich akceptacji ze strony Zamawiającego, umowa ulega rozwiązaniu ze skutkiem albo na ostatni dzień miesiąca kalendarzowego, po miesiącu w którym Wykonawca poinformował Zamawiającego o zmianie cenników, albo na dzień wskazany przez Zamawiającego z tym zastrzeżeniem, iż dzień ten Zamawiający wskazać musi nie później niż w ciągu 5 dni od dnia kiedy dowiedział się o zmianie obowiązujących cenników. W okresie trwania wypowiedzenia umowy ceny za wykonane usługi Wykonawca będzie naliczał zgodnie z obowiązującymi u Wykonawcy cennikami. Akceptacja nowych cenników przez Zamawiającego dla swej skuteczności wymaga wyraźnego oświadczenia na piśmie złożonego przez osoby uprawnione do działania w imieniu Zamawiającego. Brak takiego pisemnego oświadczenia uznaje się za brak akceptacji nowych cenników skutkujący rozwiązaniem umowy”.

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający dokonuje modyfikacji zamówienia w ten sposób, że w pkt 25 wprowadza się następującą treść:

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

1) ustawowej zmiany stawek podatkowych (VAT) w okresie obowiązywania umowy; Zamawiający nie dopuszcza możliwości zwiększenia wynagrodzenia wykonawcy- rozumianego jako wynagrodzenie netto.

2) zmiany powszechnie obowiązujących przepisów prawa w zakresie mającym wpływ na realizację umowy,

3) zmiany „cen jednostkowych brutto” w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w Formularzu cenowym stanowiącym załącznik nr 2 do SIWZ w sytuacji spowodowanej zmianami cen tych pozycji zgodnie z przedłożonym przez Wykonawcę dokumentem zatwierdzającym te zmiany przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej lub w sposób dopuszczony przez Prawo pocztowe.”



**Pytanie nr 3:**

*Prosimy o rozważenie możliwości zmiany warunków płatności, który został określony w projekcie umowy stanowiącym załącznik nr 8 do SIWZ § 8 „14 dni od daty doręczenia” na „14 dni od daty wystawienia faktury VAT.*

*W przypadku opóźnień w zapłacie utrudnionym jest ustalenie dnia odbioru faktury VAT (biorąc pod uwagę skalę wystawianych przez Wykonawcę w miesiącu faktur VAT).*

**Odpowiedź:**

Pozostaje jak we wzorze umowy

**Pytanie nr 4:**

*Prosimy o odstąpienie od żądania kar umownych określonych w § 9 projektu umowy stanowiącego załącznik nr 8 do SIWZ. Zamawiający bowiem określił karę umowną w wysokości 10 % całkowitej wartości brutto za odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy lub nie rozpoczęcie przez Wykonawcę wykonywania umowy, pragniemy zwrócić uwagę, iż zgodnie z postanowieniami SIWZ usługi pocztowe stanowiące przedmiot zamówienia realizowane będą m. in. na zasadach określonych w Ustawie z dnia 12 czerwca 2003 r. - Prawo Pocztove (Dz. U. z 2003 r. Nr 130, poz. 1188 z późn. zm). Poczta Polska jako operator publiczny jest zobowiązana do stosowania w zakresie niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych zapisów Rozdziału 5 Ustawy Prawo pocztowe. Zgodnie z art. 57 w/w ustawy do odpowiedzialności operatorów za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej stosuje się przepisy Kodeksu cywilnego, jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej. Zatem w przypadku wykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej w pierwszej kolejności znajdują zastosowanie przepisy w/w ustawy i dopiero w przypadku przeprowadzenia trybu reklamacyjnego (uregulowanego w/w przepisami) nadawcy przysługuje prawo dochodzenia roszczeń na drodze sądowej.*

*Ponadto zastrzeżenie kary umownej z tytułu rozwiązania umowy nie odpowiada literalnemu brzmieniu przepisów art. 483 kodeksu cywilnego, zgodnie z którym można zastrzec w umowie, że naprawienie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego nastąpi przez zapłatę określonej sumy (kara umowna). Nadto art. 484 Kc stanowi m. in. iż, jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej; to samo dotyczy wypadku, gdy kara umowna jest rażąco wygórowana (a z przypadkiem kary wygórowanej mamy do czynienia we wzorze umowy w SIWZ).*

*Zatem z uwagi na niezgodność postanowień SIWZ z przepisami bezwzględnie obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, zasadnym jest wykreślenie przez Zamawiającego w SIWZ postanowień §8 wzoru umowy i w ich miejsce wprowadzenie postanowienia regulującego odpowiedzialność operatora pocztowego na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe?*

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie uwzględnia wniosku o modyfikację SIWZ w tym zakresie

**Pytanie nr 5:**

*W zał. nr 2 do SIWZ wyszczególniono rodzaje przesyłek zagranicznych (tabela nr 2, 4, 6, 8, 10, 12.). Nie określono, do jakich krajów przeznaczenia będą nadawane przesyłki. Oplata za nadawane przesyłki w obrocie zagranicznym uzależniona jest od miejsca przeznaczenia. Prosimy zatem o modyfikację załącznika nr 2 w pozycjach dotyczących przesyłek w obrocie zagranicznym,*



uwzględniając kraje do których będą nadawane przesyłki w obrocie zagranicznym lub wg podziału:

- Europa
- Ameryka Północna i Afryka
- Ameryka Południowa, Środkowa i Azja
- Australia i Oceania.

**Odpowiedź:**

W przypadku przesyłek w obrocie zagranicznym jako miejsce docelowe proszę przyjąć kontynent Europejski

**WÓJT GMINY**

*mgr Grzegorz Kocioł*

Q.