

Dotyczy: przetargu nieograniczonego na świadczenie usług pocztowych na rzecz Urzędu Gminy Tarnów - nr SA.2600.1.16.2013

Pytanie:

1. Poczta Polska S.A. jako operator wyznaczony zobowiązany do świadczenia usług pocztowych, które objęte są przedmiotem zamówienia (na co wskazuje sam Zamawiający w SIWZ) 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 SIWZ, 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 ciążące 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 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 w przypadku ustawowej zmiany przepisów w zakresie podatków w tym 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 Pzp nie jest możliwa zmiana ceny realizacji zamówienia podana w ofercie, na podstawie której został wybrany dany wykonawca, a nie przewidziana w SIWZ bądź ogłoszeniu o zamówieniu. W przypadku Poczty Polskiej 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. Zamawiający w SIWZ przewidział możliwość zmian nieistotnych oraz zmian korzystnych dla Zamawiającego, których nie można było przewidzieć w chwili zawarcia umowy (§10 wzoru umowy - załącznik nr 8 do SIWZ) Jednakże Zamawiający nie wskazał warunków zmian umowy - co świetle przepisów jak również aktualnego orzecznictwa jest niewystarczające dla dokonania zmiany umowy, która nie zostanie uznana za nieważną. Czy zatem, Zamawiający uwzględni zmianę istotnych postanowień umowy poprzez dopisanie ust. 41 ust. 5 do § 10 wzoru umowy - załącznik nr 8 do SIWZ następujących zapisów:

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

- a) zmiany obowiązujących przepisów prawa odnoszących się do treści oferty,
- b) 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,

c) 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.

5. Wszelkie zmiany postanowień umowy wymagają formy pisemnej pod rygorem nieważności.

Czy w przypadku nieuwzględnienia powyższej propozycji zmiany SIWZ, w świetle przytoczonych wyżej uwag oraz uwzględniając konieczność działania zgodnie z zasadami uczciwej konkurencyjności oraz równego traktowania stron stosunku cywilnoprawnego zamawiający, wprowadzi do wzoru umowy postanowienie umożliwiające wcześniejsze rozwiązanie umowy tj. jest z zachowaniem lub bez zachowania terminu wypowiedzenia oraz bez podania przyczyn rozwiązania umowy, bądź wprowadzi do wzoru umowy w § 10 postanowienia w następującym brzmieniu:

"W przypadku zmiany obowiązujących cenników przez Wykonawcę i braku ich akceptacji ze strony Zamawiającego, umowa ulega rozwiązaniu ze skutkiem na ostatni dzień miesiąca kalendarzowego, po miesiącu w którym nastąpiła zmiana cenników. W okresie trwania wypowiedzenia umowy ceny za wykonane usługi Wykonawca będzie naliczał zgodnie z obowiązującymi u Wykonawcy cennikami. Brak pisemnego oświadczenia Zamawiającego, o wyrażeniu zgody na nowe cenniki uznaje się za brak ich akceptacji, skutkujący rozwiązaniem umowy, z zachowaniem 1- miesięcznego okresu wypowiedzenia, ze skutkiem na ostatni dzień miesiąca kalendarzowego, następującego po miesiącu, w którym nastąpiła zmiana cenników". Czy Zamawiający jednocześnie uwzględni zmianę zapisów Działu XXV SIWZ poprzez nadanie mu następującego brzmienia;

„ Dopuszcza się możliwość zmian nieistotnych oraz zmian korzystnych dla Zamawiającego, których nie można było przewidzieć w chwili zawarcia umowy z uwzględnieniem zmian o których mowa w § 10 ust. 4 umowy. Nadto dopuszcza się zmiany w ilościach pomiędzy poszczególnymi wagami i pozycjami przedmiotu zamówienia wyszczególnionymi w kalkulacji cenowej z zastrzeżeniem, że wartość umowy nie przekroczy kwoty określonej w §8 ust. 1 niniejszej umowy.

Odpowiedź:

W ofercie przyjąć aktualnie obowiązującą stawkę podatku VAT. Zgodnie z wiedzą Zamawiającego stawka ta nie ulegnie zmianie w okresie wykonywania usługi – zmiany korzystne dla Zamawiającego zostały dopuszczone w umowie.

Zmiany w zakresie ilości pomiędzy poszczególnymi wagami i pozycjami są uwzględnione w treści umowy.

Pozostałe – przyjąć jak w SIWZ.

Pytanie:

2. Czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany w pierwszym zdaniu ust 1 w § 5 wzoru umowy - załącznik nr 8 do SIWZ oraz w ust. 12 - załącznika nr 1 do SIWZ (Opia przedmiotu zamówienia) i nadanie mu następującego brzmienia:

„ umieszczenie na przesyłce listowej lub paczce w sposób trwały i czytelny informacji identyfikującej adresata wraz z jego adresem (podanym jednocześnie w pocztowej książce nadawczej w przypadku przesyłek rejestrowanych) i nadawcę, określając rodzaj przesyłki (zwykła, polecona, priorytet czy ze zwrotnym poświadczeniem odbioru -ZPO).

Odpowiedź:

Tak

Pytanie

3. Czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany ust. 3 w § 8 wzoru umowy - załącznik nr 8 do SIWZ i nadania mu następującego brzmienia.

„3. Rozliczenie usług następuje na podstawie faktur VAT wystawionych przez Wykonawcę w ciągu 7 dni po zakończeniu okresu rozliczeniowego, płatnych przez Zamawiającego w terminie 21 dni, Uczę od dnia wystawienia przez Wykonawcę faktury VAT z zastrzeżeniem, że jeżeli Wykonawca nie dostarczy faktury VAT co najmniej 7 dni przed terminem płatności, na pisemny wniosek Zamawiającego, odsetki będą liczone od 8 dnia od daty dostarczenia faktury. Na przelewie Zamawiający zobowiązany jest określić tytuł wpłaty według wzoru: „wpłata za fakturę VAT nr,...”, umowa.” Za dzień zapłaty przyjmuje się dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy”.

Odpowiedź:

Przyjąć jak we wzorze umowy

Pytanie:

4. Czy Zamawiający dokona modyfikacji Załącznika Nr 4 do SIWZ - Formularz cenowy poprzez przyporządkowanie prawidłowej numeracji tabel i uzupełnienie kolumny 5 i 6, w taki sposób, który umożliwi Wykonawcy dokonanie rzetelnej wyceny poszczególnych pozycji w formularzu cenowym oraz całości zamówienia.

Odpowiedź 4:

Dokonanie rzetelnej wyceny leży po stronie Wykonawcy

Pytanie

5. Czy Zamawiający może określić kraje do których będą wysyłane przesyłki listowe i paczki w obrocie zagranicznym w celu dokonania rzetelnej kalkulacji cenowej pozycji Załącznika Nr 4 do SIWZ Formularz cenowy ?

Odpowiedź:

Przyjąć kraje UE

Pytanie:

6. Czy Zamawiający może określić miejscowości do jakich zamierza kierować przesyłki kurierskie „na dziś” w celu dokonania rzetelnej kalkulacji cenowej tych pozycji Załącznika Nr 4 do SIWZ - Formularz cenowy ?

Odpowiedź:

Nie może

Pytanie:

7. Czy Zamawiający dopuszcza sytuację, w której część przesyłek zostanie nadana przez inny podmiot na rzecz i w imieniu Zamawiającego, w wyniku czego na kopercie będą znajdować się dane adresowe Zamawiającego, natomiast na dowodzie nadania przesyłki figurował będzie inny podmiot niż Zamawiający?

Odpowiedź:

Tak

Pytanie:

8. W świetle pytania nr 7, czy Zamawiający dopuszcza możliwość aby na przesyłkach w miejscu nadawcy znalazła się informacja zawierająca pełną nazwę i adres podwykonawcy i jedynie dopisek określający, że usługa jest wykonywana na rzecz i w imieniu Zamawiającego?

Odpowiedź:

Tak

Z up. WÓJTA


mgr Elżbieta Chrzęszcz
Zastępca Wójta Gminy Tarnów