

Gmina Grudziądz
Wybickiego 38
86-300 Grudziądz

ZP.271.1.34.2019

Grudziądz, dnia: 2020-01-13

dotyczy: ogłoszenia na „Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym dla Urzędu Gminy Grudziądz i Gminnego Ośrodka Pomocy Społecznej”.

Uprzejmie informujemy, iż w dniu 2020-01-10 do Zamawiającego wpłynęły pytania następującej treści:

Pytanie 1

Zamawiający w części III SIWZ ust. 2 pkt 2.1 wskazuje, że cena oferty obejmuje wszystkie koszty związane z realizacją przedmiotu zamówienia. Wykonawca prosi o uściślenie, że cena, o której mowa obejmuje wszystkie koszty Wykonawcy związane z realizacją umowy – wynikające ze świadczenia usług wyszczególnionych w formularzu cenowym z zastrzeżeniem, że w przypadku usług dodatkowych i komplementarnych do usług objętych zamówieniem, które nie zostały wskazane w formularzu cenowym zastosowanie będą miały stawki cenowe wg Cennika Wykonawcy obowiązującego w dniu realizacji usług

Stanowisko Zamawiającego: Zamawiający wyraża zgodę na uściślenie zapisów dotyczących ceny w brzmieniu zaproponowanym przez Wykonawcę.

Pytanie 2

Zamawiający w ust. 11 Załącznika nr 1 do Ogłoszenia - Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia określił, że nadanie przesyłek objętych przedmiotem zamówienia następować będzie w dniu ich dostarczenia przez Zamawiającego do wyznaczonej placówki Wykonawcy.

Czy ze względu na wewnętrzne regulacje oraz zapisy regulaminu usługi obowiązującego u Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza wprowadzenie wskazanego zapisu w następującym brzmieniu: „nadanie przesyłek objętych przedmiotem zamówienia następować będzie w dniu ich przekazania przez Zamawiającego. W przypadku zastrzeżeń dotyczących odebranych przesyłek, Wykonawca wyjaśnia je z Zamawiającym. Przy braku możliwości ich wyjaśnienia z Zamawiającym lub ich usunięcia w dniu ich nadania, nadanie takich przesyłek nastąpi w następnym dniu roboczym lub w dniu usunięcia zastrzeżeń”?

Stanowisko Zamawiającego: Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie zapisu w brzmieniu zaproponowanym przez Wykonawcę.

Pytanie 3

Zamawiający w ust. 13 Załącznika nr 1 do Ogłoszenia- szczegółowy opis przedmiotu zamówienia wskazuje, że Wykonawca zobowiązany jest do honorowania, obsługiwanie „zwrotnego potwierdzenia odbioru” stanowiącego potwierdzenie doręczenia i odbioru

przesyłki na zasadach określonych w ustawie z dnia 14 czerwca 1960 r. – Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2018 r., poz. 2096 z późn. zm) .

Wykonawca wyjaśnia, iż KPA nie ma aktów wykonawczych określających wzory druków potwierdzeń odbioru w postępowaniu administracyjnym, Wykonawca przygotował wzory takich potwierdzeń odbioru, umieszczając na nich zapisy wynikające z KPA i zamieścił je na swojej stronie www. Dodatkowo, 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

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 będzie wymagało zatwierdzenia przez Wykonawcę przed jego wprowadzeniem do obrotu pocztowego.

Wzór obowiązującego druku potwierdzenia odbioru w postępowaniu administracyjnym stanowi załącznik do niniejszego pisma.

Mając powyższe na uwadze prosimy o zajęcie stanowiska, czy Zamawiający uwzględnia okoliczność zastosowania 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, który w przypadku wyboru naszej oferty będzie musiał być zatwierdzony przez Wykonawcę, gdyż poznanie jego treści przed złożeniem oferty, jest dla Wykonawcy warunkiem koniecznym dla podjęcia decyzji o ewentualnym złożeniu oferty.

Stanowisko Zamawiającego: Zamawiający wyraża zgodę na zastosowanie druków potwierdzenia odbioru zgodnie z wymaganiami regulaminu Wykonawcy.

Pytanie 4

Zamawiający w ust. 17 Załącznika nr 1 do Ogłoszenia- Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia, wskazuje iż podane w opisie ilości są jedynie szacunkowe i mogą ulec zmianie. W związku z powyższym Wykonawca wnosi o wskazanie procentowej wysokości zobowiązania jakie Zamawiający na pewno udzieli Wykonawcy. Brak wskazania tej wielkości jest sprzeczne z art. 29 ust. 2 i 34 ust. 5 Pzp. 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.

Stanowisko Zamawiającego: Ze względu na specyfikę przedmiotu zamówienia zamawiający nie jest w stanie dokładnie określić jaki procent szacunkowej ilości zamówienia zrealizuje wykonawca. Podane w załączniku nr 7 – Formularz asortymentowo-cenowy do ogłoszenia ilości oparte zostały na danych z roku 2019. Zamawiający przewiduje, że zrealizowane zostanie nie mniej niż 80% szacunkowej ilości zamówienia.

Pytanie 5

Zamawiający w § 1 ust.4 Załącznika nr 8 do Ogłoszenia- Wzór umowy, wskazuje, że Wykonawca zobowiązany jest do posiadania placówek nadawczych w odległości nie większej niż 1 km od siedziby Zamawiającego.

Wykonawca informuje, że Rozporządzenie Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz. U. 2013 r., poz. 545 – dalej „Rozporządzenie”) zawiera jedynie wskazanie dotyczące gęstości sieci placówek oraz określa wymagania dotyczące okresów, w których placówki mają pozostać otwarte (par. 25 Rozporządzenia).

Zgodnie z tym wykonawca będący operatorem wyznaczonym jest zobowiązany do posiadania:

- a) co najmniej jednej placówki pocztowej, licząc średnio w skali kraju, przypadającej na 6000 mieszkańców na terenie gmin miejskich i gmin miejsko-wiejskich,
- b) co najmniej jednej placówki pocztowej, licząc średnio w skali kraju, przypadającej na 85 km² powierzchni w gminach wiejskich,
- c) na terenie każdej gminy w kraju co najmniej jednej stałej placówki pocztowej czynnej 6 godzin dziennie 5 dni w tygodniu (w dni robocze), w której klienci będą mogli odebrać przesyłkę, przy czym co najmniej w jeden dzień roboczy do godziny 18:00 lub w soboty przez co najmniej 3 godziny.”

Co prawda samo Rozporządzenie nie jest wiążące dla Zamawiających, jeśli chodzi o ustalenie warunków, jakim odpowiadać ma sieć wykonawcy, pozwala jednak na ustalenie, jakie wymogi uznawane są za proporcjonalne przez samego ustawodawcę. Zgodnie zaś z regulacją europejską ustanowienie operatora wyznaczonego służy zagwarantowaniu, by potencjalni „użytkownicy korzystali z prawa do usług powszechnych obejmujących ciągłe świadczenia usług pocztowych o określonej jakości we wszystkich punktach na swoich obszarach” (art. 3 ust. 1 dyrektywy 97/67/WE Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 15 grudnia 1997 r. w sprawie wspólnych zasad rozwoju rynku wewnętrznego usług pocztowych Wspólnoty oraz poprawy jakości usług, Dz. U. L 015, 21 stycznia 1998 r., p. 14 ze zm. – dalej „Dyrektywa Pocztowa”).

W związku z powyższym Wykonawca jako operator wyznaczony nie jest zobowiązany do posiadania placówek nadawczych zgodnie z zapisami wzoru umowy przedstawionej przez Zamawiającego, wnosimy o wykreślenie ustępu 4 § 1 w całości.

Stanowisko Zamawiającego: Zamawiający dokonał wykreślenia ust. 4 §1 ze wzoru umowy.

Pytanie 6

Zamawiający w § 1 ust. 5 Załącznika nr 8 do Ogłoszenia- Wzór umowy, wskazuje, że Wykonawca zobowiązany jest zapewnić bezpłatne formularze zwrotnych potwierdzeń odbioru. Wykonawca wnosi o doprecyzowywanie zapisów poprzez zamieszczenie stwierdzenia - " dla przesyłek nadawanych na zasadach ogólnych".

Stanowisko Zamawiającego: Zamawiający doprecyzował zapis §1 ust. 5 wzoru umowy zgodnie z uwagami Wykonawcy.

Pytanie 7

Zamawiający w § 5 ust.3 Załącznika nr 8 do Ogłoszenia- Wzór umowy, wskazuje, że podstawę rozliczeń pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą stanowią będą ceny

jednostkowe brutto za przesyłki pocztowe, o których mowa w ust. 4 niniejszego paragrafu, oraz faktyczna ilość przesyłek nadanych i zwróconych w okresie rozliczeniowym od Zamawiającego, wynikająca z rejestrów Zamawiającego, o których mowa w § 1 ust. 5 oraz dokumentów oddawczych Wykonawcy, Wykonawca prosi o wykreślenie mylnego odniesienia do § 1 ust. 5

Stanowisko Zamawiającego: Zamawiający dokonał korekty zapisów §5 ust. 3 Wzoru umowy.

Pytanie 8

Zamawiający w § 6 ust. 1 Załącznika nr 8 do Ogłoszenia- Wzór umowy, wskazuje, że podstawą rozliczeń finansowych jest suma opłat za **usługę odbioru przesyłek pocztowych**, nadane i zwrócone przesyłki oraz zlecone usługi komplementarne, obliczona na podstawie dokumentów nadawczych i oddawczych w okresie rozliczeniowym, zgodnie z cennikami usług pocztowych obowiązujących w dniu nadania przesyłek, z zastrzeżeniem cen przesyłek zawartych w Formularzu asortymentowo-cenowym. Wykonawca wnosi o wykreślenie zaznaczonego fragmentu - przedmiot postępowania przetargowego nie dotyczy usługi odbioru przesyłek pocztowych z siedziby Zamawiającego.

Stanowisko Zamawiającego: Zamawiający dokonał stosownej zmiany zapisów §6 ust. 1 Wzoru umowy.

Pytanie 9

Zamawiający w § 6 ust. 4 Załącznika nr 8 do Ogłoszenia- Wzór umowy, wskazuje, że wypłata wynagrodzenia nastąpi w terminie do 30 dni od dnia wystawienia faktury VAT, przelewem na rachunek bankowy nr.

W przedmiotowym wzorze umowy Zamawiający określa warunki płatności dla przedmiotu zamówienia, wskazując niestosowany u Wykonawcy termin płatności faktury jako 30 dni od daty wystawienia faktury.

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 jako 14 dni 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.

Czy w związku z powyższym Zamawiający zaakceptuje inny niż określony przez Zamawiającego

w umowie termin płatności tj. liczony od dnia wystawienia faktury określony jako 21 dni od daty wystawienia faktury VAT, pozwalający terminowo dokonać płatności za wykonane usługi w ramach przedmiotu zamówienia?

Stanowisko Zamawiającego: Zamawiający wyraża zgodę na zmianę terminu płatności na 21 dni.

Pytanie 10

Zamawiający w § 6 ust. 6 Załącznika nr 8 do Ogłoszenia- Wzór umowy, określa, iż za dzień zapłaty uznaje się dzień obciążenia rachunku Zamawiającego. Pragniemy zwrócić uwagę na fakt, że takie określenie momentu zapłaty nie pozwala Wykonawcy swobodnie dysponować środkami za wykonane usługi – co jest niezgodne z orzecznictwem 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: „Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy”?

Stanowisko Zamawiającego: Zamawiający dokonał stosownej zmiany §6 ust. 6 Wzoru umowy.

Pytanie 11

Wykonawca wnosi o dodanie dodatkowego paragrafu do Załącznika nr 8 do Ogłoszenia- Wzór umowy w brzmieniu poniższym oraz wykreślenie w Załączniku nr 6 do Ogłoszenia oświadczenia, że podane ceny w formularzu asortymentowo - cenowym nie będą podlegać zmianie w czasie trwania przedmiotowej umowy.

"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;

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."

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 ciążyące 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.

Stanowisko Zamawiającego: Zamawiający dodał zapisy dot. możliwości zmiany umowy zgodnie z wnioskiem Wykonawcy.

Pytanie 12

Zamawiający w § 7 ust.1 Załącznika nr 8 do Ogłoszenia- Wzór umowy, wskazuje, że Zamawiający obciąży Wykonawcę karą umowną w wysokości określonej w ust. 8, w przypadku, gdy Zamawiający odstąpi od umowy w całości lub w części z powodu okoliczności, za które odpowiada Wykonawca lub w przypadku gdy Wykonawca odstąpi od umowy w całości lub w części z własnej winy. Wykonawca wnosi o obniżenie poziomu kar odpowiednio do poziomu - " 1 % wartości niezrealizowanej części umowy."

Stanowisko Zamawiającego: Zamawiający wyraża zgodę na obniżenie kary określonej w §7 ust. 1 Wzoru umowy.

Pytanie 13

Zamawiający w § 7 ust. 4 Załącznika nr 8 do Ogłoszenia- Wzór umowy, wskazuje, że Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 500 zł brutto wynagrodzenia za każdy dzień opóźnienia w nadaniu przesyłek pocztowych. Wykonawca wnosi o doprecyzowanie zapisu poprzez dodanie zdania - " Z wyjątkiem sytuacji określonych w § 2 ustęp 2 i 3 ".

Stanowisko Zamawiającego: Zamawiający wyraża zgodę za zmianę zapisów §7 ust. 4 zgodnie z wnioskiem Wykonawcy.

Pytanie 14

Zamawiający w § 7 ust.6 Załącznika nr 8 do Ogłoszenia- Wzór umowy, wskazuje, że Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za opóźnione odebranie przesyłek lub ich nieodebranie w przypadku działania siły wyższej, która uniemożliwi ich odbiór, przewóz i nadanie. Siłę wyższą należy rozumieć jako zdarzenie zewnętrzne niemożliwe do przewidzenia, o charakterze nagłym, niezależne od woli stron i działalności ludzkiej (w szczególności zaistnienie warunków atmosferycznych, terenowych lub wodnych utrudniających wykonanie umowy). Wykonawca wnosi o wykreślenie ustępu 6 w całości, przedmiot postępowania przetargowego nie dotyczy usługi odbioru korespondencji od Zamawiającego".

Stanowisko Zamawiającego: Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie ust. 6 z §7 Wzoru umowy.

Pytanie 15

Wykonawca wnosi o wykreślenie w § 7 Załącznika nr 8 do Ogłoszenia-Wzór umowy ustępów 7 i 8 w całości z uwagi na fakt iż odpowiedzialność Wykonawcy z tego tytułu została określona w Prawie pocztowym - patrz ustęp 9. Tak sformułowane zapisy mogą być uznane za zmierzające do obejścia przepisów ustawy prawo pocztowe o zakresie i wysokości odpowiedzialności odszkodowawczej operatora pocztowego za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej.

Stanowisko Zamawiającego: Zamawiający przeredagował zapisy §7 Wzoru umowy.

Pytanie 16

Zamawiający w Załączniku nr 7- Formularz asortymentowo-cenowy wskazuje jako przedmiot zamówienia przesyłki ekonomiczne polecane w obrocie zagranicznym. Wykonawca informuje, że na podstawie decyzji Światowego Związku Pocztowego z dniem 1 stycznia 2014 r. wycofane zostały z oferty cztery usługi:

- przesyłka polecona ekonomiczna,
- przesyłka listowa z zadeklarowaną wartością ekonomiczną,
- traktowana jako ekspresowa przesyłka listowa (w tym polecona i zadeklarowaną wartością priorytetowa),
- worek M polecony ekonomiczny.

W związku z powyższym prosimy o dokonanie zmiany w Formularzu asortymentowo-cenowym

Stanowisko Zamawiającego: Zamawiający dokonał stosownej poprawy zapisów załącznika nr 7 do Ogłoszenia – Formularza asortymentowo-cenowego.

W związku ze zmianami, o których mowa wyżej Zamawiający przesuwa termin składania oraz otwarcia ofert **z 14.01.2020 r. na 16.01.2020 r.** (godzina pozostaje bez zmian). W zakładce przedmiotowego postępowania opublikowano ujednolicone dokumenty.

Zamawiający

ZASTĘPCA WÓJTA

Jacek Zyglewicz