



BURMISTRZ MIASTA KĘTRZYN

ul. Wojska Polskiego 11, 11-400 Kętrzyn
Tel. +48 89 752 05 20, Fax+48 89 752 05 31; www.miaستoketrzyn.pl ; e-mail: umketrzyn@miastoketrzyn.pl



Kętrzyn, dnia 28.11.2018 r.

Zamawiający:
Gmina Miejska Kętrzyn
ul. Wojska Polskiego 11
11-400 Kętrzyn

Do wszystkich Wykonawców postępowania nr SOO.271.46.2018

znak: **SOO.271.46.2018**

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego nr **SOO.271.46.2018** prowadzonego w oparciu o art. 138o ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych "*Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym, w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych oraz ich ewentualnych zwrotów na potrzeby Urzędu Miasta Kętrzyn.*"

Wyjaśnienia nr 1 do ogłoszenia o zamówieniu

W związku z pytaniami Wykonawcy biorącego udział w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego realizowanego w oparciu o art. 138o ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych pod nazwą: **"Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym, w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych oraz ich ewentualnych zwrotów na potrzeby Urzędu Miasta Kętrzyn"**, znak postępowania **SOO.271.46.2018**, Zamawiający na podstawie pkt 3 ogłoszenia o zamówieniu, udziela następujących wyjaśnień:

Pytanie 1

Wykonawca wnioskuję o rozszerzenie zapisu w § 2 ust 17

„Od Wykonawcy wymaga się przyjmowania reklamacji Zamawiającego. **Wykonawca umożliwi Zamawiającemu wnoszenie reklamacji za pośrednictwem systemu elektronicznego obowiązującego u Wykonawcy** „

Odpowiedź na pytanie 1

Zamawiający wyraża zgodę na rozszerzenie zapisu ustępu 17 w § 2 istotnych postanowień umowy, który otrzymuje brzmienie:

„17. Od Wykonawcy wymaga się przyjmowania reklamacji Zamawiającego. **Wykonawca umożliwi Zamawiającemu wnoszenie reklamacji za pośrednictwem systemu elektronicznego obowiązującego u Wykonawcy.** Reklamacje z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania usługi Zamawiający może zgłosić do Wykonawcy po upływie 14-go dnia od dnia nadania przesyłki rejestrowanej, nie później jednak niż 12 miesięcy od jej nadania. Termin udzielenia odpowiedzi na reklamację nie może przekroczyć 30 dni od dnia otrzymania reklamacji.”

Pytanie 2

Zamawiający w Istotnych Postanowieniach umowy w § 4 ust 7 wskazał termin płatności 21 dni od daty doręczenia 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, pod warunkiem, że doręczenie przesyłki z fakturą do siedziby Zamawiającego nastąpi w ciągu 4 dni roboczych od dnia jej wystawienia”.

Odpowiedź na pytanie 2

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę treści ustępu 7 w § 4 istotnych postanowień umowy, który otrzymuje następujące brzmienie:

„7. Należności wynikające z faktury VAT Zamawiający regulować będzie przelewem na konto wskazane na fakturze w terminie 21 dni kalendarzowych licząc od dnia wystawienia faktury, pod warunkiem, że doręczenie przesyłki z fakturą do siedziby Zamawiającego, nastąpi w ciągu 4 dni roboczych od dnia jej wystawienia. W przypadku, gdy faktura VAT wpłynie do Zamawiającego po upływie 4 dni roboczych od dnia jej wystawienia, termin płatności faktury VAT wynosi 14 dni roboczych od dnia doręczenia.”

Pytanie 3

Zamawiający w Istotnych Postanowieniach umowy w § 4 ust. 8 określa, 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”?

Odpowiedź na pytanie 3

Zamawiający wyraża zgodę na określenie dnia zapłaty według powszechnie stosowanej formy w obrocie gospodarczym i w związku z tym ustęp 8 w § 4 istotnych postanowień umowy otrzymuje brzmienie:

„8. Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy, z zastrzeżeniem, że jeżeli termin płatności przypada w piątek, sobotę, niedzielę lub na dzień ustawowo wolny od pracy, to płatność ta zostanie uregulowana najpóźniej do końca pierwszego przypadającego dnia roboczego.”

Pytanie 4

Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu w Istotnych Postanowieniach umowy w § 6 ust 3

„Odstąpienie od umowy może nastąpić w terminie 30 dni od powzięcia wiadomości o okolicznościach, o których mowa w ust. 2, żądając jednocześnie kary umownej w wysokości 20% łącznej wartości Umowy, o której mowa w § 4 ust. 1 umowy”

na

5. „Odstąpienie od umowy może nastąpić w terminie 30 dni od powzięcia wiadomości o okolicznościach, o których mowa w ust. 2, żądając jednocześnie kary umownej w wysokości 10 % wynagrodzenia netto od niezrealizowanej części umowy, o którym mowa w § 4 ust. 1” dla zamawiającego i wykonawcy ze względu na równe traktowanie stron umowy cywilnoprawnej.

Odpowiedź na pytanie 4

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną modyfikację § 6 ust. 3 istotnych postanowień umowy.

Pytanie 5

Wykonawca wnosi o dodanie w Istotnych Postanowieniach umowy w § 7 _Poprzez dodanie zapisu o treści:

„po wcześniej przeprowadzanym postępowaniu wyjaśniającym (z udziałem Wykonawcy) przed nałożeniem kary umownej”.

Odpowiedź na pytanie 5

Zamawiający wyraża zgodę na zaproponowaną modyfikację zapisu § 7 istotnych postanowień umowy, który to § 7 otrzymuje następujące brzmienie:

„W przypadku utraty, uszkodzenia przesyłki bądź niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu zamówienia Wykonawca zapłaci Zamawiającemu należne odszkodowanie i inne roszczenia

zgodnie z przepisami prawa, w tym Prawa pocztowego oraz innymi aktami prawnymi wydanymi na jego podstawie, regulującymi przedmiot zamówienia, po wcześniej przeprowadzanym postępowaniu wyjaśniającym (z udziałem Wykonawcy) przed nałożeniem kary umownej.”.

Pytanie 6

Zamawiający w **Istotnych Postanowieniach umowy § 4 ust. 1** oraz **ust. 5** wskazał”.... **przy czym opłaty będą zgodne z cennikiem usług pocztowych zawartych w formularzu cenowym stanowiącym załącznik nr 1 do ogłoszenia”**

Czy Zamawiający uwzględni zmianę poprzez dodanie zapisu w następującym brzmieniu:

„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.

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 opisie przedmiotu zamówienia sekcja I pkt 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 ciążące na Wykonawcy jako operatorze wyznaczonym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

Odpowiedź na pytanie nr 6

Zamawiający wyraża zgodę na dodanie w § 8 ustępu 1a w brzmieniu:

„1a. Zamawiający dopuszcza możliwość dokonania zmiany postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru Wykonawcy, w przypadku 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”.

Zamawiający nie wyraża zgody na dopuszczenie możliwości zmiany postanowień umowy w zakresie litery b pytania nr 6. Dopuszczenie możliwości zmiany umowy w przypadku wskazanym w literze b czyniłoby bezcelowym prowadzenie niniejszego postępowania.

Z poważaniem
BURMISTRZ MIASTA
Ryszard Niedziółka

