

ODPOWIEDZI NA PYTANIA

Dotyczy: zaproszenia do złożenia oferty cenowej na „Usługi pocztowe na potrzeby Urzędu Gminy i Miasta w Węglińcu w 2020 roku”.

Pytanie 1

W treści zaproszenia w pkt.1.5, ppkt.5.3, Organizator określa:

„5.3. Oferentowi przysługuje możliwość korzystania z programów rabatowych oferowanych przez Oferenta w toku realizacji umowy.”

W zawiązku z wyrażaniem przez **Organizatora** chęci korzystania z programów rabatowych stosowanych przez **Oferenta**. **Wykonawca** informuje, że możliwość skorzystania z stosowanych przez niego taryf specjalnych wiąże się, z koniecznością zrealizowania przez klienta szeregu dodatkowych czynności związanych z przygotowaniem lub opracowaniem przesyłek, oraz nadaniem przez klienta określonego wolumenu w okresie miesiąca kalendarzowego.

Oferent informuje, że rabaty naliczane są niezależnie od siebie.

W związku z powyższym, czy **Organizator** przewiduje wykonywanie dodatkowych czynności, umożliwiających zastosowanie taryf rabatowych?

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 1.

Patrz modyfikacja treści zaproszenia do złożenia oferty z dnia 17.12.2019 r.

Pytanie 2.

W treści zaproszenia w pkt. 1.5, ppkt.5.5 oraz w załączniku nr 3 do zaproszenia w **§ 7 , ust. 3 Organizator określił:**

„ Płatność za fakturę VAT będzie dokonana przelewem z konta Organizatora na konto Oferenta w terminie 14 dni od daty dostarczenia faktury VAT do siedziby Organizatora.”

Oferent 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 w celu zachowania płynności finansowej **Oferenta**.

Czy w związku z powyższym **Organizator** zaakceptuje inny niż określony w treści zaproszenia w pkt. 1.5, ppkt.5.5 oraz w załączniku nr 3 do zaproszenia w **§ 7 , ust. 3** termin płatności tj. liczony od dnia wystawienia faktury określony jako 14 dni od daty wystawienia faktury VAT, pozwalający terminowo dokonać płatności za wykonane usługi w ramach przedmiotu zamówienia a co za tym idzie dokona modyfikacji przedmiotowego zapisu w następujący sposób ?

„ Płatność za fakturę VAT będzie dokonana przelewem z konta Organizatora na konto Oferenta w terminie 14 dni od daty wystawienia faktury VAT do siedziby Organizatora.”

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 2.

Patrz modyfikacja treści zaproszenia do złożenia ofert i załącznika nr 3 do zaproszenia z dnia 17.12.2019 r.

Pytanie 3

W treści zaproszenia w pkt. VIII.1., oraz w załączniku nr 2 do zaproszenia pkt.19., oraz w załączniku nr. 3 do zaproszenia w **§ 5 , ust. 2,3 oraz 8** , Organizator określa:

„Cena określona przez Oferenta w ofercie zostanie ustalona na okres ważności umowy i nie będzie podlegać zmianie. „

oraz

„Zamawiający zastrzega sobie możliwość nadania przesyłek oraz paczek o innych wymiarach niż podane powyżej. W przypadku nadania przez Organizatora takich przesyłek, podstawą rozliczeń będą ceny z załączonego do umowy cennika usług pocztowych Oferenta, który stanowić będzie załącznik nr 4 do umowy.”

Oraz

- ”
1. „Oferent zobowiązany jest do stosowania cen jednostkowych brutto podanych w Formularzu asortymentowo-cenowym stanowiącym załącznik nr 2 do umowy.
 2. Ceny zaoferowane przez Oferenta w ofercie przetargowej nie ulegną podwyższeniu przez cały okres obowiązywania umowy, z zastrzeżeniem § 5 pkt 7.
8. W przypadku nadania przez Organizatora przesyłek nieujętych w załączniku nr 2 do umowy podstawą rozliczeń będą ceny z załączonego do umowy cennika usług pocztowych Oferenta, który stanowi załącznik nr 4 do umowy.

”
Oferent 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, **Oferent** 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 **Oferencie** jako operatorze wyznaczonym, jak również ze względu na narażenie **Oferenta** na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

Zgodnie z art. 144 ustawy Pzp zakazuje się istotnych zmian postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru **Oferenta**, chyba że **Organizator** przewidział możliwość dokonania takiej zmiany w ogłoszeniu o zamówieniu lub w specyfikacji istotnych warunków zamówienia oraz określił warunki takiej zmiany.

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

"**Organizator** dopuszcza możliwość dokonania zmiany postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru **Oferenta**, 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, **Organizator**, po uprzednim pisemnym zawiadomieniu ze strony **Oferenta** 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 **Oferenta** 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, **Organizator**, po uprzednim pisemnym zawiadomieniu ze strony **Oferenta** o zaistnieniu tego zdarzenia, zobowiązuje się do uiszczenia opłaty za świadczone usługi w wysokości obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT.

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 3.

Patrz modyfikacja załącznika nr 3 do umowy z dnia 17.12.2019 r.

Pytanie 4

W załączniku nr 2 do zaproszenia 12, Organizator określa:

„Ofereńt będzie doręczał do siedziby Organizatora, o której mowa w pkt 6 pokwitowane przez adresata „potwierdzenie odbioru” niezwłocznie po dokonaniu doręczenia przesyłki, nie później jednak, niż w ciągu 7 dni od dnia doręczenia.”

Oferent wskazuje że w zakresie realizacji usługi komplementarnej „zwrotne potwierdzenie odbioru” do usługi pocztowej istnieje szczegółowa norma prawna wydana w oparciu o ustawę Prawo pocztowe w postaci rozporządzenia Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego. Przytoczona norma prawna odnosi się co prawda w sposób bezpośredni do tzw. operatora wyznaczonego, zawiera jednak zdefiniowane na wysokim poziomie merytorycznym pojęcia i standardy świadczenia usług pocztowych a w tym rozporządzenie reguluje między innymi zasady świadczenia usługi komplementarnej „zwrotne potwierdzenie odbioru”. Prawo pocztowe nie zabrania aby inni operatorzy pocztowi po za pocztowym operatorem wyznaczonym w celu zachowania należytej jakości usług również stosowali w zakresie norm jakościowych przytoczone rozporządzenie. **Oferent** powołując się na rozporządzenie wnoszą o zmianę zapisu na następujący:

„ Oferent będzie dostarczał do Organizatora pokwitowane przez adresata potwierdzenia odbioru przesyłki niezwłocznie po doręczeniu korespondencji, zgodnie z rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego.”

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 4.

Patrz modyfikacja załącznika nr 2 do zaproszenia z dnia 17.12.2019 r.

Pytanie 5.

W załączniku nr. 3 do zaproszenia w § 12 , ust. 8 , Organizator określa:

„Organizator zastrzega sobie możliwość rozwiązania umowy w przypadku stwierdzenia przez Oferenta omijania warunków bezpieczeństwa i ochrony danych osobowych. W takim przypadku Oferent zapłaci Organizatorowi karę umowną w wysokości 15% wynagrodzenia umownego brutto określonego w § 5 ust. 1.”

Oferent wskazuje że z treści umowy powinno jednoznacznie wynikać iż jest ona sporządzona z zachowaniem podstawowej zasady równości stron umowy względem siebie, niestety Zamawiający wprowadzając w/w zapis naruszył tą zasadę ponieważ zgodnie z treścią umowy jedyną stroną umowy która może podlegać obowiązkowi wypłaty kar jest **Oferent**.

Organizator nie zastosował w związku z tym zasady równości stron umowy. Ponieważ dla Operatora Poczowego „**Oferenta**” działanie polegające na wystawianiu oświadczeń woli nie jest podstawową formą działalności gospodarczej istnieje pewne ryzyko że może zaistnieć sytuacja w której przedstawione oświadczenie nie będzie spełniało oczekiwań Organizatora a tym samym w myśl przytoczonego zapisu za niewielkie uchybienie **Oferent** może ponieść znaczną stratę materialną, **Oferent wnoszą o usunięcie zapisu § 12 pkt. 8. lub o ograniczenie kary umownej do kwoty nie większej niż 1% wynagrodzenia umownego brutto określonego w § 5 ust.1 umowy.**

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 5.

Patrz modyfikacja z dnia 17.12.2019 r.