

Toruń, dnia 03 12 2018 r.

Zamawiający: Zarząd Powiatu Toruńskiego
z siedzibą: Starostwo Powiatowe w Toruniu
ul. Towarowa 4-6 87 - 100 Toruń
Znak: OR.272.4.14.2018

**Wyjaśnienie do SIWZ do zamówienia publicznego pn. Świadczenie usług pocztowych na rzecz
Starostwa Powiatowego w Toruniu**

Zamawiający, działając zgodnie z art. 38 ust. 1, 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku - Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. 2018, poz. 1986 z późn. zm.) wyjaśnia treść specyfikacji istotnych warunków zamówienia sporządzonej w przedmiotowym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego.

Sprostowanie zapisów dot. terminu realizacji zamówienia: od 01 stycznia 2019 r. do 31 grudnia 2019 r.

Zapytanie Wykonawcy:

Pytanie 1

Zamawiający w pkt. 2 – Opis przedmiotu zamówienia do SIWZ oraz Załączniku nr 5 – wzór umowy - wskazuje, że „Przedmiotem zamówienia jest świadczenie na rzecz Starostwa Powiatowego w Toruniu usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym, w zakresie przyjmowania, przemieszczania, doręczania przesyłek pocztowych, zwrotnych potwierdzeń odbioru oraz ewentualnych zwrotów przesyłek pocztowych nadawanych przez zamawiającego w okresie trwania umowy”

Wykonawca wnosi o dodanie po słowie umowy „oraz usługi odbioru korespondencji z siedziby Zamawiającego” albowiem taką dodatkową usługę Zamawiający również chce zamówić u Wykonawcy.

Pytanie 2

Zamawiający w pkt. 2 ppkt. 2) Opis przedmiotu zamówienia do SIWZ – wskazuje, że przez przesyłki pocztowe będące przedmiotem zamówienia rozumie się m.in. „paczki pocztowe krajowe i zagraniczne o wadze do 20000 g (Gabaryt A i B)”.

Wykonawca informuje, że paczki pocztowe krajowe przy założeniu usługi powszechnej mają ograniczenie wagowe do 10000 g. W przypadku potrzeby nadania paczek powyżej 10000 g, Wykonawca proponuje usługi kurierskie, których waga może wynosić do 30000 g.

Czy Zamawiający wyraża na to zgodę? Jeśli tak, to Wykonawca wnosi o modyfikację i dostosowanie SIWZ w tym także formularza oferty do takiej zmiany, poprzez umożliwienie Wykonawcy właściwą wycenę zamawianych usług.

Pytanie 3

Zamawiający w pkt. 2 ppkt. 2) Opis przedmiotu zamówienia do SIWZ – wskazuje, że „Przesyłki nadawane przez Zamawiającego dostarczane będą przez Wykonawcę na podany adres do każdego miejsca w kraju i za granicą.”

Wykonawca informuje, że przesyłki doręczane są poza granicami zgodnie z wiążącymi Rzeczpospolitą Polską umowami międzynarodowymi dotyczącymi świadczenia usług pocztowych oraz wiążących Regulaminami Światowego Związku Pocztowego. Wykonawca wskazuje, iż nie może więc zagwarantować doręczenia przesyłek do każdego adresu poza granicami kraju, bowiem doręczenia przesyłek do innych państw uzależnione jest od zawartych z tymi państwami umów międzynarodowych. W związku z tym prosimy o zmianę tego zapisu na następujący „Przesyłki nadawane przez

Wykonawcy podstaw do wysuwania roszczeń w przypadku nadawania przesyłek w ilościach mniejszych niż szacunkowe. Określone rodzaje i ilości poszczególnych przesyłek w ramach świadczonych usług mogą ulec zmianie w zależności od bieżących potrzeb Zamawiającego". W związku z powyższym Wykonawca wnosi o wskazanie procentowej wysokości zobowiązania jakie Zamawiający zamierza na pewno udzielić Wykonawcy, czyli które będzie na pewno zrealizowane przez Zamawiającego. Brak wskazania tej wielkości jest sprzeczne z art. 29 ust. 2 i 34 ust. 5 P.z.p. 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, co nie spełnia wymogów art. 29 ust. P.z.p., który to przepis nakazuje, aby przedmiot zamówienia był opisany w sposób wyczerpujący i konkretny. Izba ponadto uznała, iż w takim przypadku „Zamawiający zastosował praktykę handlową, która pozostawia Wykonawcę w niepewności, co do zakresu, jaki uda mu się zrealizować w ramach umowy, oraz uniemożliwia kalkulację ceny umownej. W efekcie na wykonawcę zostaje przerzucone całe ryzyko gospodarcze kontraktu, co z kolei stoi w sprzeczności z zasadą równości stron umowy.”

Pytanie 7

Zamawiający w pkt. 2 ppkt. 2) lit c Opisu przedmiotu zamówienia do SIWZ – określili terminy, w jakich Wykonawca zobowiązany jest doręczać przesyłki. Czy Zamawiający dopuszcza modyfikację treści tego punktu na zgodną i tożsamą z postanowieniem dotyczącymi terminów doręczania przesyłek pocztowych, które zostały uregulowane Rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz. U. z 2013 r, poz. 545), wydanego na podstawie ustawy Prawo Pocztowe, a które to sformułowania podkreślają deklaratywność a nie obligatoryjność podanych terminów tj. wpisanie zamiast słowa „zobowiązany” słowa „deklaruje” ?

Pytanie 8

Zamawiający w pkt. 4 ppkt 1 Warunki udziału w postępowaniu do SIWZ wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę na podstawie umowy o pracę osób wykonujących następujące czynności w zakresie realizacji zamówienia polegające na przyjmowaniu i doręczaniu przesyłek a w ppkt. 2 Zamawiający wskazuje, że „Każdorazowo na żądanie Zamawiającego, w terminie przez niego wskazanym, nie krótszym niż 3 dni robocze, Wykonawca będzie zobowiązany do przedłożenia do wglądu kopii umów o pracę zawartych przez Wykonawcę z pracownikami wykonującymi czynności, o których mowa w ppkt 1.” Natomiast w ppkt 3 Zamawiający dodaje: „Nieprzedłożenie przez Wykonawcę kopii umów zawartych przez Wykonawcę z pracownikami wykonującymi czynności, o których mowa powyżej w terminie wskazanym przez Zamawiającego (...) będzie traktowane jako niewypełnienie obowiązku zatrudnienia pracowników na podstawie umowy o pracę oraz będzie skutkować naliczeniem kar umownych w wysokości określonej w załączonym SIWZ wzorze umowy.

Wykonawca wnosi o wykreślenie tego wymogu lub jego modyfikację z uwagi na to, że Zamawiający wymaga od Wykonawcy świadczenie usług pocztowych polegających na dostarczaniu przez Wykonawcę przesyłek nadanych przez Zamawiającego na podany adres do każdego miejsca w kraju i za granicą. Wykonawca zatrudnia kilkadziesiąt tysięcy pracowników i świadczy usługi dla wielu podmiotów i nie ma możliwości wydzielenia i tym samym wskazania, wszystkich pracowników uczestniczących w przyjmowaniu i doręczaniu przesyłek właśnie tego konkretnie zamawiającego na terenie całego kraju. Dodatkowo, w przypadku przesyłek doręczanych za granicą Wykonawca nie ma możliwości pozyskania umów pracowników doręczających takie przesyłki, ponieważ nie są to pracownicy Wykonawcy tylko podmiotów, które z Wykonawcą mają podpisane stosowne umowy o czym była mowa wyżej.

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.

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. Zamawiający w treści SIWZ nie przewidział możliwości zmiany cen jednostkowych w dwóch kluczowych przypadkach a mianowicie w przypadku zmiany cennika na usługi powszechne oraz zmiany przepisów dotyczących opodatkowania podatkiem VAT usług pocztowych. .

Czy zatem Zamawiający uwzględni zmianę istotnych postanowień umowy poprzez modyfikację ust. 4, i nadanie mu następującego brzmienia: "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.”

Pytanie 12

Wykonawca z uwagi na swoje stanowisko zawarte w pytaniu nr 8 wnosi o wykreślenie z Załącznika nr 5 – wzór umowy § 6 ust. 4 a także z uwagi na możliwość naliczania Wykonawcy kar przewidzianych i opisanych w Prawie pocztowym, Wykonawca wnosi dodatkowo o wykreślenie kar przewidzianych w § 6 ust. 2 i 3.

Pytanie 13

Zamawiający w SIWZ – Załącznik nr 5 – wzór umowy § 6 ust. 8 przewidział, że „W przypadku nieterminowego odbioru przesyłek przygotowanych do wyekspediowania, zamawiającemu przysługuje prawo do naliczenia kary umownej w wysokości 0,5 % miesięcznej kwoty za usługę odbioru przesyłek z siedziby zamawiającego za każdy dzień zwłoki.”

w zakresie realizacji zamówienia polegające na wykonywaniu pracy w rozumieniu art. 22 § 1 Kodeksu pracy (<http://www.giodo.gov.pl/pl/259/9947>).

Odpowiedź na pytanie 9

Zapisy specyfikacji Zamawiający pozostawia bez zmian.

Odpowiedź na pytanie 10

Zamawiający modyfikuje zapisy specyfikacji, pkt 2 ppkt 2 lit. d) otrzymuje brzmienie:

- d) zwracać do kancelarii Zamawiającego (pokój nr 100) wszystkie: niedoręczone przesyłki pocztowe oraz potwierdzenia odbioru przesyłek pokwitowane przez adresata (lub inną osobę uprawnioną) niezwłocznie.”

Odpowiedź na pytanie 11

Zamawiający nie zmodyfikuje zapisów.

Odpowiedź na pytanie 12

Zamawiający nie wyraża zgody.

Odpowiedź na pytanie 13

Zamawiający nie zmodyfikuje zapisów.

Odpowiedź na pytanie 14

Zamawiający dopuszcza dodanie przez Wykonawcę załączników w zakresie niesprzecznym z treścią specyfikacji istotnych warunków zamówienia i załącznikami do niej, przy czym wykonawca przedstawi treść załączników do akceptacji Zamawiającemu przed podpisaniem umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Odpowiedź na pytanie 15

Zamawiający doprecyzowuje kategorie przesyłek: zmodyfikowany załącznik nr 2 str. 3/3 Formularz ofertowy w załączeniu.


Z up. STAROSTY
mgr Andrzej Czesław Makowski
SEKRETARZ POWIATU