

Nakło nad Notecią, 17 grudnia 2018 r.

OWO.272.28.2018

ZAINTERESOWANI WYKONAWCY

Dotyczy: postępowania prowadzonego w ramach usług społecznych na świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na potrzeby Starostwa Powiatowego w Nakle nad Notecią

W związku z prowadzonym postępowaniem wpłynęły zapytania, na które Zamawiający odpowiada:

Pytanie 1:

Zamawiający w Rozdziale II Opis przedmiotu zamówienia pkt 31 Ogłoszenia oraz w § 6 ust. 5 Wzoru umowy przewiduje niezmiennosc cen jednostkowych podanych przez Wykonawcę w formularzu ofertowym, poza jednym przypadkiem a mianowicie zmiany lub ustalenia stawki VAT na usługi pocztowe. Oznacza powyższe, że Zamawiający nie przewiduje możliwości zmiany cen jednostkowych w istotnej kwestii dla operatora pocztowego jak zmiana cennika za świadczone usługi pocztowe, dokonana zgodnie z przepisami Prawa pocztowego. Wykonawca jako operator wyznaczony, zobowiązany do świadczenia usług pocztowych, w tym także usług o charakterze powszechnym, nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie 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, w świetle istotnych postanowień zawartych w treści ogłoszenia o zamówieniu i we wzorze umowy, 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 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. W związku z tym, że 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, to Wykonawca wnosi o uwzględnienie zaproponowanej poniżej zmiany wyżej wymienionych postanowień i nadanie im następującego brzmienia:

„Cena jednostkowa podana przez Wykonawcę w formularzu ofertowym nie będzie ulegała zmianom przez cały okres obowiązywania umowy z zastrzeżeniem zmiany lub ustalenia stawki VAT na usługi pocztowe oraz zmiany Cennika Powszechnych Usług Pocztowych wprowadzonej w sposób przewidziany w ustawie Prawo pocztowe, przy czym zmiany obowiązywać będą od dnia ich wprowadzenia i nie wymagają sporządzania aneksu do umowy.”

Odpowiedź 1:

Pkt 31 rozdziału II pt. *Opis przedmiotu zamówienia* ogłoszenia o zamówieniu oraz ust. 5 § 6 wzoru umowy otrzymują brzmienie:

„Cena jednostkowa podana przez Wykonawcę w formularzu ofertowym nie będzie ulegała zmianom przez cały okres obowiązywania umowy z zastrzeżeniem zmiany lub ustalenia stawki VAT na usługi pocztowe oraz zmiany Cennika Powszechnych Usług Pocztowych wprowadzonej w sposób przewidziany w ustawie Prawo pocztowe, przy czym zmiany obowiązywać będą od dnia ich wprowadzenia i nie wymagają sporządzania aneksu do umowy.”





przystań powiat nakielski

Starostwo Powiatowe w Nakle nad Notecią
Wydział Organizacji, Zamówień Publicznych i Kontroli

Pytanie 2:

Wykonawca wnosi o wykreślenie w § 8 ust. 1 wzoru umowy, ze względu na to iż odpowiedzialność operatorów pocztowych za niewykonanie i nienależyte wykonanie usług pocztowych jest określona jednoznacznie i ostatecznie w Rozdziale 8 Prawa pocztowego. Zastrzeżenie kary umownej na wypadek rozwiązania umowy z przyczyn zależnych od Wykonawcy, którymi mogą być jedynie przypadki nienależytego wykonania lub niewykonania umowy opisane w Prawie pocztowym jest nie tylko sprzeczne z tą ustawą ale również z kodeksem cywilnym, bowiem faktycznie kara umowna zastrzeżona jest na te same okoliczności jakie przewiduje Prawo pocztowe, a tym samym jest niedopuszczalne zastrzeżenie kar umownych. Zastrzeżenie kar umownych wyłącza bowiem możliwość dochodzenia odszkodowania na zasadach ogólnych, poza przypadkiem kiedy szkoda przewyższa zastrzeżone kary umowne. Jeżeli Zamawiający nie zgadza się na wykreślenie tego ustępu Wykonawca wnosi o zmniejszenie wysokości kary umownej z 5% do 1% a przede wszystkim o odniesienie się w przypadku naliczania kary do wartości „niezrealizowanej części umowy” a nie wartości całego kontraktu. Tak zmodyfikowany zapis pozwoli Wykonawcy na właściwe rozumienie wysokości kary wraz z upływem czasu, szczególnie w przypadku, kiedy kara miałaby być naliczana w końcowym okresie umowy. Wykonawca wskazuje, iż postanowienia wzoru umowy w tym zakresie, w szczególności wysokości kar na stałym poziomie wraz z upływem czasu jest nieadekwatna do wartości umowy w poszczególnych momentach jej realizacji.

Nadto Wykonawca w przypadku niewykreślenia przez Zamawiającego w/w przepisów wnosi o dopisanie na końcu ust. 3 dalszego ciągu zdania: „po uprzednim umożliwieniu stronie odniesienia się na piśmie do stawianych zarzutów skutkujących nałożeniem kary umownej t.j. po przeprowadzeniu postępowania wyjaśniającego i potwierdzeniu zasadności i wysokości naliczonej kary umownej” zgodnie z poniższą argumentacją.

Odpowiedź 2:

§ 8 ust. 1 wzoru umowy otrzymuje brzmienie:

„Zamawiający obciąża Wykonawcę karą umowną w wysokości 1% wartości niezrealizowanej części umowy, w przypadku rozwiązania umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.”

Pytanie 3:

Wykonawca wnosi o wykreślenie § 12 wzoru umowy, gdyż operatorzy pocztowi ponoszą odpowiedzialność wyłącznie na podstawie przepisów Prawa Poczтового, co już zostało uregulowane w § 8 wzoru umowy.

Odpowiedź 3:

Zamawiający wykreśla § 12 wzoru umowy.

W wyniku udzielonych odpowiedzi, Zamawiający modyfikuje ogłoszenie o zamówieniu.

Odpowiedzi na zapytania oraz modyfikacja zostają zamieszczone na stronie internetowej Zamawiającego pod adresem www.powiat-nakielski.pl w zakładce: Przetargi; dalej: Zamówienia publiczne.

STAROSTA
Tadeusz Sobol

Załącznik:

- zmodyfikowane ogłoszenie o zamówieniu;



ul. gen. H. Dąbrowskiego 54, 89-100 Nakło nad Notecią ☎ +48 52 386 66 33 📠 +48 52 386 66 25

🌐 www.powiat-nakielski.pl ✉ starosta.ena@powiatypolskie.pl