

Wyjaśnienie i zmiana treści ogłoszenia o zamówieniu

Nasz znak:
ZP.271.19.2016

Data:
2016-12-07

Dotyczy: postępowania określonego w art. 138o ustawy Prawo zamówień publicznych: Świadczenie usług pocztowych oraz usługi codziennego odbioru przesyłek na rzecz Gminy Miejskiej Ostróda w 2017 r.

Niniejszym Zamawiający udziela wyjaśnień i zmienia treść ogłoszenia o zamówieniu jw..

WNIOSEK NR 1 z dnia 06.12.2016 r.:

Pytanie 1

W Załączniku nr 4 do ogłoszenia o zamówieniu § 5 ust.4 Zamawiający zastrzega sobie prawo do potrącania należności z tytułu naliczonych kar umownych z wartości wynagrodzenia brutto Wykonawcy określonego w § 4 ust.1.

Niczym nieograniczone jednostronne prawo naliczenia kar umownych i potrącenia ich przez Zamawiającego z należnego Wykonawcy wynagrodzenia godzi nie tylko w interes Wykonawcy, ale także uniemożliwia mu podjęcie próby zbadania, czy naliczona kara umowna potrącona została prawidłowo i w odpowiedniej wysokości. Nadto stwarzając możliwość pozbawienia Wykonawcy efektywnego wynagrodzenia za spełnione świadczenie bez żadnej kontroli, czy to Wykonawcy, czy sądu, może być uznane za nadużycie prawa, skutkujące nieważnością tegoż postanowienia na podstawie art. 58 § 2 kodeksu cywilnego w zw. z art. 139 ust. 1 Prawo zamówień publicznych.

W związku z powyższym, z uwagi na nierówne ukształtowanie praw stron umowy, prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmodyfikowania zapisów Umowy poprzez modyfikację zapisu i dodanie do treści Załącznika nr 4 § 5 ust.4 zwrotu: „po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej”?

Pytanie 2

Zamawiający w Załączniku nr 2 do umowy § 8 ust. 5. i § 9 ust. 4. oraz w Załączniku nr 1 do umowy § 5 ust.4 wskazał termin płatności na 30 dni od dnia doręczenia do siedziby Zamawiającego prawidłowo wystawionej 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.

Pytanie 3

Zamawiające w § 7 ust. 6. pkt1) ujął zapis:

- 1) „w przypadku zmiany wartości podatku VAT (w takim przypadku zmiana ulega wynagrodzenie netto bez możliwości zmiany wynagrodzenia brutto);”

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 zapisów zawartych w treści ogłoszenia o zamówieniu „Strony zastrzegają, iż ceny jednostkowe brutto za wykonanie przedmiotu umowy wskazane przez Wykonawcę w Formularzu cenowym, stanowiącym Załącznik nr 3 do niniejszej umowy, nie ulegną zmianie w okresie jej obowiązywania, z zastrzeżeniem § 7 ust. 6.”, Wykonawca realizując zamówienia w cenach wynikających z formularza, już zostaje zmuszony do świadczenia powszechnych usług pocztowych z naruszeniem przepisów ustawowych, nie tylko z zakresu prawa pocztowego, ale także cywilnego, czy antymonopolowego.

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. 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 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 ogłoszeniu o zamówieniu. W przypadku Wykonawcy, jako operatora wyznaczonego, zobowiązanego do świadczenia powszechnych usług pocztowych, w przypadku zmiany przepisów w zakresie podatku VAT

Czy zatem Zamawiający uwzględni zmianę w Załączniku nr 4 - wzór umowy § 7 ust. 6. pkt1) poprzez rozwinięcie zapisów dotyczących zmian podatku VAT i nadanie mu następującego brzmienia:

6. Zgodnie z art. 144 ustawy Prawo zamówień publicznych Zamawiający przewiduje zmiany zawartej umowy w zakresie łącznego maksymalnego wynagrodzenia, zmian cen jednostkowych brutto lub zmiany godzin odbioru przesyłek tylko w przypadku zaistnienia jednej z następujących okoliczności:

1) 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;

1a) zmiany „cen jednostkowych brutto” w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w Formularzu cenowym (stanowiącym załącznik do umowy) w sytuacji spowodowanej zmianami VAT.

Pytanie 4

W treści Załącznika nr 1 do umowy § 1 ust. 6. Zamawiający wskazał, że Wykonawca zobowiązany jest do odbioru przesyłek z siedziby Zamawiającego codziennie od poniedziałku do piątku w godzinach od 14:30 – 15:00).

Wykonawca wnosi o zmianę wskazanych zapisów na:

6. „Odbiór przesyłek dokonywany będzie z miejsca wskazanego przez Zamawiającego, to jest z jego siedziby w Ostródzie przy ul. Mickiewicza 24, od poniedziałku do piątku w godzinach: od 14.30 do 15.15, z wyjątkiem sobót, niedziel oraz dni ustawowo wolnych od pracy”.

Odpowiedzi:

1. § 5 ust. 4 wzoru umowy (zał. nr 4 do ogłoszenia o zamówieniu; dalej: wzór umowy) pozostaje bez zmian. Zamawiający naliczy i potrąci karę umowną wyłącznie w sytuacjach określonych w § 5 ust. 1 wzoru umowy.

2. Zmienia się treść § 5 ust. 4 zał. nr 1 do wzoru umowy; § 8 ust. 5 i § 9 ust. 4 zał. nr 2 do wzoru umowy, dotychczasową treść zastępuje się następującą:

„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”.

3. Zmienia się treść § 7 ust. 6 pkt 1 wzoru umowy, dotychczasową treść zastępuje się następującą:

„1) 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;”

Jednocześnie, w § 7 ust. 6 wzoru umowy po pkt 1 dodaje się pkt 1a, o następującej treści:

„1a) zmiany „cen jednostkowych brutto” w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w Formularzu cenowym (stanowiącym załącznik do umowy) w sytuacji spowodowanej zmianami VAT.”

4. Zmienia się treść § 1 ust. 6 zał. nr 1 do wzoru umowy, dotychczasową treść zastępuje się następującą:

„Odbiór przesyłek dokonywany będzie z miejsca wskazanego przez Zamawiającego, to jest z jego siedziby w Ostródzie przy ul. Mickiewicza 24, od poniedziałku do piątku w godzinach: od 14.30 do 15.15, z wyjątkiem sobót, niedziel oraz dni ustawowo wolnych od pracy”.

Z poważaniem

Z up. BURMISTRZA MIASTA

Norbert Gesek
ZASTĘPCA BURMISTRZA MIASTA