



Białe Błota, dnia 21.12.2023 r.

Nr sprawy: RZP.271.59.2023.ZP2

Dotyczy postępowania pn.: **Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym, w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek oraz ich ewentualnych zwrotów na potrzeby Urzędu Gminy Białe Błota**

### WYJAŚNIENIA I ZMIANA TREŚCI SWZ

- I. W związku ze zwróceniem się Wykonawcy do Zamawiającego o wyjaśnienie SWZ, działając w trybie art. 284 ust. 1 oraz ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (dalej zwana ustawą Pzp), Zamawiający przekazuje treść zapytań wraz z wyjaśnieniami:

#### Pytania - zestaw 1

##### Pytanie 1.

Zamawiający w rozdziale 1 pkt 5.16 SWZ, dopuścił możliwość powierzenia wykonania części zamówienia podwykonawcy/om. W dokumentach zamówienia określił również, że postępowanie prowadzone jest w oparciu o przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych. Czy słusznie interpretujemy, że również w zakresie podwykonawstwa zastosowanie będą miały właściwe przepisy przedmiotowej ustawy? Podwykonawstwem w rozumieniu ustawy Prawo zamówień publicznych nie jest każda relacja między dwoma podmiotami, ale tylko taka, która bazuje na umowie zawartej między wykonawcą a podwykonawcą w formie pisemnej, o charakterze odpłatnym, na mocy której podwykonawca zobowiązuje się wykonać część zamówienia. Z powyższego wynika, że podwykonawstwo polega na bezpośredniej realizacji części zamówienia przez podmiot niebędący wykonawcą oraz, że można wyróżnić trzy charakterystyczne cechy umowy podwykonawstwa, tzn. pisemność, odpłatność i jej przedmiot – czyli świadczenie wykonania określonej części zamówienia publicznego.

##### Odpowiedź 1.

**Zamawiający informuje, iż w zakresie podwykonawstwa zastosowanie mają przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych.**

##### Pytanie 2.

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie § 4 Umowy ustępów 4,5,6,7,8,9 mówiących o waloryzacji wynagrodzenia. W szczególności Wykonawca wnosi o wyjaśnienie, czy należy rozumieć, że waloryzacja będzie miała powodować zwiększenie wynagrodzenia wynikającego ze złożonej oferty a wskazanego w ust. 1 tego paragrafu, dalej co to jest „wskaźnik cen jednostkowych” oraz w jaki sposób ma być liczona owa waloryzacja w powiązaniu z zatwierdzonym nowym cennikiem przez Prezesa UKE. Wykonawca wskazuje, bowiem że 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, Wykonawca jako operator pocztowy i wyznaczony nie może realizować zamówienia w cenach wynikających z formularza, gdyż będzie to oznaczało świadczenie 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 operaterze wyznaczonym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć. Stąd też zdaniem Wykonawcy, przewidywany mechanizm waloryzacji nie przystaje do zasad wynikających z Prawa pocztowego, zgodnie z którymi m.in. cenniki zatwierdzane są przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej i z chwilą zatwierdzenia nowego cennika, bądź z chwilą wskazaną w zatwierdzonym cenniku, nowe ceny winny obowiązywać wszystkie podmioty korzystające z powszechnych usług pocztowych, z których będzie korzystał także Zamawiający na podstawie umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia niniejszego postępowania. Wykonawca proponuje więc zastąpienie nie opisanego do końca procesu waloryzacji wynagrodzenia, postanowieniami dopuszczającymi możliwość zmiany cen jednostkowych zawartych w formularzu w przypadku wprowadzenia nowego cennika zatwierdzonego przez Prezesa UKE. Wprawdzie Zamawiający w § 14 pkt. 2) przewiduje możliwość zmiany umowy w takiej sytuacji, ale nie jest tam określony sposób dokonywania takiej zmiany. W związku z tym Wykonawca wnosi o dodanie wyraźnej zgody Zamawiającego na zmiany opłat pocztowych w sytuacji spowodowanej zmianami tych cen w sposób przewidziany przez Prawo pocztowe, z mocą obowiązującą od dnia wejścia w życie nowego cennika, bez konieczności sporządzania aneksu, oraz bez wiązania tego zdarzenia z przewidywaną waloryzacją wynagrodzenia, a co zresztą przy przyjęciu zaproponowanej zmiany, uzasadniałoby nawet w pełni wykreślenie postanowień dotyczących waloryzacji.

W celu usunięcia nieporozumień związanych z błędnym powiązaniem zmiany cennika powszechnych usług pocztowych z waloryzacją wynagrodzenia Wykonawca wnosi o nadanie paragrafowi 4 ust. 3 - umowy następującego brzmienia:

3. Ceny zaoferowane przez Wykonawcę w formularzu cenowym nie ulegną podwyższeniu przez cały okres obowiązywania umowy z zastrzeżeniem poniższych postanowień:
4. Zamawiający dopuszcza zmianę wynagrodzenia w sytuacji spowodowanej zmianami tych cen usług pocztowych w sposób przewidziany przez Prawo pocztowe, z mocą obowiązującą od dnia wejścia w życie nowego cennika, bez konieczności sporządzania aneksu
5. Ponadto strony dopuszczają waloryzację cen wskazanych w formularzu ofertowym, na wniosek jednej ze stron umowy, nie częściej niż co 6 pełnych miesięcy kalendarzowych, oraz nie wcześniej niż po upływie pełnych 6 miesięcy kalendarzowych licząc od dnia podpisania umowy, o średni wskaźnik wzrostu cen towarów i usług ogłoszony przez





Prezesa GUS za poprzednie pół roku przed złożeniem wniosku o waloryzację. Waloryzacja nie dotyczy wynagrodzenia za usługi wykonane przed datą złożenia wniosku.

6. łączna wartość zmian wynikająca z waloryzacji, o której mowa w ust 5 nie przekroczy 10 % wynagrodzenia określonego w ust. 1.
7. Wykonawca, którego wynagrodzenie zostało zmienione zgodnie z postanowieniami niniejszego paragrafu, zobowiązany jest do zmiany wynagrodzenia przysługującego podwykonawcy, z którym zawarł umowę, w zakresie odpowiadającym zmianom cen materiałów lub kosztów dotyczących zobowiązania podwykonawcy, jeżeli łącznie spełnione są następujące warunki:
  - 1) przedmiotem umowy są roboty budowlane, usługi i dostawy objęte Umową;
  - 2) okres obowiązywania umowy przekracza 6 miesięcy.

#### **Odpowiedź 2.**

**Zamawiający informuje, iż nie zmienia zapisów §4 umowy dot. waloryzacji.**

**Ponadto zgodnie z art. 439 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych „Umowa, której przedmiotem są roboty budowlane, dostawy lub usługi, zawarta na okres dłuższy niż 6 miesięcy, zawiera postanowienia dotyczące zasad wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia”.**

**Zamawiający musi posiadać zapisy waloryzacyjne w projekcie umowy.**

#### **Pytanie 3.**

Wykonawca w § 5 ust. 2 pisze: „Zapłata za faktury następować będzie w terminie 21 dni licząc od daty prawidłowego wystawienia faktury Vat Zamawiającemu...” Wykonawca wyjaśnia, że przepisy prawa nie przewidują instytucji „prawidłowo” wystawionej faktury VAT. Ustawa o podatku od towarów i usług w art. 106e wymienia niezbędne elementy, która musi zawierać faktura. W przypadku błędów lub braków w fakturze podatnik zobowiązany jest zgodnie z art. 106j wystawić fakturę korygującą bądź notę korygującą – zgodnie z art. 106k. Faktura korygująca/nota księgowa nie dokumentuje odrębnego, niezależnego zdarzenia gospodarczego, lecz odnosi się ściśle do stanu zaistniałego w przeszłości. Punktem odniesienia do faktury korygującej/noty księgowej jest zatem faktura pierwotna. Faktura korygująca/nota księgowa powinna bowiem oprócz elementów korygowanych odzwierciedlać stan, w którym była wystawiona faktura pierwotna.

#### **Odpowiedź 3.**

**Zamawiający informuje, iż prawidłowo wystawiona faktura VAT powinna spełniać wymagania zawarte w art. 106e ustawy o podatku od towarów i usług.**

#### **Pytanie 4.**

Wykonawca wnosi o wykreślenie z Projektu umowy zapisów § 6 ust. 9. Wykonawca zauważa, że Ustawa prawo pocztowe określa jednoznacznie przesłanki odpowiedzialności operatora



oraz wysokość odszkodowania za nienależyte wykonanie umowy, w związku z czym zapis ust. 9, jest w ocenie Wykonawcy bezzasadny, mając na uwadze specyfikę świadczenia usług pocztowych, gdzie faktycznie każde nadanie listu jest zawarciem odrębnej umowy o świadczenie danej usługi pocztowej i stąd zasady odpowiedzialności odszkodowawczej opisane w prawie pocztowym mające przecież walor norm powszechnie obowiązujących, w sposób wystarczające ją opisują.

**Odpowiedź 4.**

**Zamawiający informuje, iż nie zmienia zapisu w wyżej wskazanej pozycji.**

**Pytanie 5.**

Wykonawca wnosi o wykreślenie § 7 umowy. Umieszczony zapis, w przypadku powstania wierzytelności, sprawi, że Wykonawca będzie miał ograniczone możliwości reagowania w celu odzyskania swoich należności.

**Odpowiedź 5.**

**Zamawiający informuje, iż nie zmienia zapisu w wyżej wskazanej pozycji.**

**Pytanie 6.**

Wykonawca wnosi o dodanie na końcu zdania w § 13 ust. 4 pkt 2 umowy zapisu: „nowe ceny wchodzi w życie z dniem ich ogłoszenia, bez konieczności sporządzania aneksu do umowy.”

**Odpowiedź 6.**

**Zamawiający informuje, iż zgodnie z art. 432 prawo zamówień publicznych umowa wymaga formy pisemnej pod rygorem nieważności. Zgodnie z art. 77 par. 1 kc dla zmiany umowy wymagana jest forma, którą ustawa lub strony przewidziały dla jej zawarcia. W związku z tym, że prawo zamówień publicznych nakłada obowiązek zawarcia umowy w formie pisemnej to zmiany umowy mogą nastąpić tylko w takiej formie.**

**Zgodnie z powyższym wszelkie zmiany i uzupełnienia Umowy, wymagają formy pisemnej pod rygorem nieważności.**

**Pytanie 7.**

Czy Zamawiający dopuszcza sytuację, w której nadawcą korespondencji nie będzie sam Zamawiający, a podmiot działający na jego rzecz, co skutkować będzie tym, że zarówno na nadawanych przesyłkach oraz na dowodach nadania będzie widniał inny podmiot niż Zamawiający?

**Odpowiedź 7.**

**Zamawiający informuje, iż nie przewiduje wyżej wymienionej sytuacji.**

**Pytanie 8.**

Czy Zamawiający dopuszcza wprowadzenie zmian do umowy w postaci zmiany ceny wynikającej z oferty zgodnie ze zmianą Cennika dostępnego na stronie Wykonawcy, a zmiana





tego cennika nie będzie wymagała zmiany umowy pod warunkiem opublikowania na stronie internetowej Wykonawcy?

**Odpowiedź 8.**

**Zamawiający nie dopuszcza ww. zmian. Zgodnie z odpowiedzią na pytanie nr 6**

**„(...) wszelkie zmiany i uzupełnienia Umowy, wymagają formy pisemnej pod rygorem nieważności”.**

**Pytanie 9.**

Czy Zamawiający przewiduje nadawanie przesyłek wymagającego zastosowania przepisu art. 57 § 5 pkt 2 k.p.a. zgodnie, z którym dla wywołania określonych w przepisie skutków wymagane jest pośrednictwo operatora wyznaczonego? Czy Zamawiający wymaga aby potwierdzenia nadania przesyłek w takim wypadku posiadały moc dokumentu urzędowego w rozumieniu art. 17 ustawy Prawo pocztowe?

**Odpowiedź 9.**

**Zamawiający informuje, iż nie przewiduje nadawania ww. przesyłek.**

**Pytanie 10.**

Wykonawca wnosi o zmianę treści paragrafu 6 ust 7 umowy i nadanie mu następującej treści: W przypadku odstąpienia od umowy przez którąkolwiek ze stron z przyczyn leżących po drugiej stronie umowy, strona winna odstąpienia zapłaci karę umowną w wysokości 0,1% wartości niezrealizowanej umowy.

**Odpowiedź 10.**

**Zamawiający informuje, iż dokonał zmiany zapisu treści § 6 ust. 7.**

- II. Ponadto, działając w trybie art. 286 ust. 1 ustawy Pzp oraz pkt. 13.10 SWZ, Zamawiający informuje o dokonaniu zmiany treści projektu umowy – pozycja została zaznaczona na czerwono.

Zamawiający zamieszcza na stronie internetowej, w miejscu zamieszczenia postępowania, dokument obejmujący:

- a) Ujednolicony projekt umowy.

- III. Powyższe wyjaśnienia i zmiana treści SWZ nie wymagają dodatkowego czasu na wprowadzenie zmian w ofertach.

- IV. Wyjaśnienia i zmiana treści SWZ, stają się obowiązujące dla wszystkich Wykonawców ubiegających się o udzielenie przedmiotowego zamówienia z dniem ich zamieszczenia na dedykowanej platformie zakupowej oraz stronie internetowej Zamawiającego w miejscu udostępnienia SWZ.

  
z. up. Poweł Ziehlke  
Poweł Ziehlke