

ZP/43/055/U/13

Gdańsk, dn. 19.02.2013 r.

dotyczy: świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek oraz ewentualnych zwrotów przesyłek niedoręczonych po wyczerpaniu możliwości ich doręczenia dla Politechniki Gdańskiej

Zamawiający, Politechnika Gdańska z siedzibą przy ul. G. Narutowicza 11/12, 80-233 Gdańsk, informuje, iż w postępowaniu o numerze ZP/43/055/U/13, prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego o wartości szacunkowej poniżej progów określonych w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2010 nr 113, poz. 759 z późn. zm.) wpłynęły zapytania:

### **Zapytanie 1:**

Zgodnie z SIWZ Zamawiający wymaga, aby przedmiot zamówienia był realizowany zgodnie z obowiązującymi w tym zakresie przepisami, w szczególności z niżej wymienionymi:

*Opis przedmiotu zamówienia:*

21. *Przyjmowanie, przemieszczanie i doręczanie wszystkich przesyłek pocztowych oraz ich ewentualny zwrot i reklamacje, będą realizowane zgodnie z obowiązującymi w tym zakresie przepisami prawa, a w szczególności z:*

- ✓ *Ustawie z dnia 23 listopada 2012 r. – Prawo Pocztowe (Dz. U. z 2012 r. poz. 1529)*
- ✓ *Rozporządzeniu Ministra Infrastruktury z dnia 13 października 2003 r. w sprawie reklamacji powszechnej usługi pocztowej w zakresie przesyłki rejestrowanej i przekazu pocztowego (Dz. U. nr 183, poz. 1795 ze zm.)*
- ✓ *Rozporządzeniu Ministra Infrastruktury z dnia 9 stycznia 2004 r. w sprawie warunków wykonywania powszechnych usług pocztowych (Dz. U. nr 5, poz. 34 ze zm.)*
- ✓ *Umową Międzynarodową Siódmy protokół dodatkowy do Konstytucji Światowego Związku Pocztowego, Regulamin Generalny Światowego Związku pocztowego wraz z załącznikiem – Regulaminem Wewnętrznym Kongresów, Światowa Konwencja Pocztowa oraz Porozumienie dotyczące pocztowych usług płatniczych z dnia 5 października 2004 r. (Dz. U. z 2007 r., Nr 206, poz. 1494)*
- ✓ *Regulaminem Poczty Listownej sporządzony w Brnie (Dz. U. z 2007 r., Nr 108, poz. 744)*
- ✓ *Regulaminem dotyczący paczek pocztowych sporządzony w Brnie dnia 28 stycznia 2005 r. (Dz. U. z 2007, Nr 108, poz. 745)*

Jednocześnie jednak Zamawiający zastrzegł:

8. *Terminy doręczania przesyłek pocztowych – zgodnie z obowiązującymi w tym zakresie przepisami prawa lub regulaminem Wykonawcy.*

W jakim zakresie zatem powinny obowiązywać Wykonawcę powyższe akty prawne? Czy powołane przez Zamawiającego akty prawne mają być stosowane w całości, czy może zastosowanie znajdą tylko niektóre postanowienia, np. tylko te istotne z punktu widzenia zasad doręczania pism? Prosimy o wskazanie konkretnych wymogów.

W ocenie Wykonawcy zastosowanie powinny znaleźć przepisy powszechnie obowiązującego prawa, ale te, które ma obowiązek stosować każdy operator pocztowy w zakresie przedmiotu zamówienia.

Należy wskazać, że ww. rozporządzenia zawierają przepisy, które znajdują zastosowanie tylko do powszechnych usług pocztowych. Rozporządzenia te zawierają szereg wymogów, które nie są niezbędne do rzetelnego wykonania usługi przez operatora np. rozporządzenie Ministra Infrastruktury z dnia 9 stycznia 2004r. w sprawie warunków wykonywania powszechnych usług pocztowych (Dz. U. z 2004r., Nr 5, poz. 34 z późn. zm.) wymaga posiadania przez Wykonawcę co najmniej 8.240 placówek.

*§ 44. (19) 1. Na terenie kraju powinno być uruchomione co najmniej 8.240 placówek operatora rozmieszczonych z uwzględnieniem występującego na danym obszarze zapotrzebowania na usługi.*

Wskazane przez Zamawiającego rozporządzenia, wydane do nieobowiązującej już ustawy Prawo pocztowe, na podstawie art. 190 ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe, zachowują moc, jednak nie dłużej niż przez 12 miesięcy od 1 stycznia 2013 r. Należy wskazać, że Minister Transportu, Budownictwa i Gospodarki Morskiej zobowiązany jest do wydania nowych rozporządzeń. Wskazane w treści SIWZ rozporządzenia w ogromnej mierze nie korespondują z nowym Prawem pocztowym, gdyż dotyczą jedynie powszechnej usługi pocztowej i standardów z nią związanych, a nie przedmiotu zamówienia wskazanego przez Zamawiającego.

Należy też zwrócić uwagę, że Wykonawca posiada odpowiednią wiedzę, doświadczenie oraz potencjał techniczny gwarantujące zachowanie zasad oraz terminów doręczania pism będących przedmiotem przetargu, jak również odpowiedzialność za ewentualne nienależyte świadczenie usług pocztowych - co szczegółowo reguluje Regulamin Świadczenia Usług Pocztowych Wykonawcy:

#### *§15*

*1. Operator doręcza przesyłki przyjęte do przemieszczenia oraz doręczenia w następujących terminach:*

- a) przesyłka listowa – termin deklarowany - w 4-tym dniu po dniu nadania*
- b) przesyłka listowa lokalna – termin deklarowany – w 3-im dniu po nadaniu.*
- c) przesyłka ekspresowa – termin deklarowany- w 2-gim dniu po dniu nadania*
- d) przesyłka polecona ekspresowa – termin deklarowany – w 2-gim dniu po dniu nadania;*
- e) paczka ekspresowa – termin deklarowany - w 2-gim dniu po dniu nadania;*

f) przesyłka paczkomatowa – termin deklarowany – w 2-gim dniu po prawidłowym nadaniu.

(...)

### §23

1. Z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej przysługuje odszkodowanie:

a) za utratę przesyłki rejestrowanej nie będącą paczką ekspresową lub przesyłką paczkomatową - w wysokości żądanej przez nadawcę, nie wyższej jednak niż pięćdziesięciokrotność opłaty pobranej przez Operatora za jej nadanie;

b) za utratę paczki ekspresowej lub przesyłki paczkomatowej - w wysokości żądanej przez nadawcę, nie wyższej jednak niż dziesięciokrotność opłaty pobranej za jej nadanie;

c) za ubytek zawartości lub uszkodzenie przesyłki rejestrowanej lub paczki ekspresowej- w wysokości żądanej przez nadawcę lub w wysokości zwykłej wartości utraconych lub uszkodzonych rzeczy, nie wyższej jednak niż maksymalna wysokość odszkodowania, o którym mowa w pkt. a lub b.

d) za utratę przesyłki ubezpieczonej – w wysokości żądanej przez nadawcę, nie wyższej niż wynikająca z tabeli sumy ubezpieczenia dla danej przesyłki.

W świetle powyższego, konieczność spełnienia dodatkowych wymogów, wynikających z wyżej wskazanych rozporządzeń, często jedynie technicznych, nie wpływających na jakość oraz terminowość wykonania usługi, jest zupełnie zbędna. Może wręcz być uznana za naruszenie zasad uczciwej konkurencji. Zamawiający, stawiając warunek spełnienia wszystkich wymogów określonych w wymienionych aktach prawnych, odnoszących się do powszechnych usług pocztowych, które nie są przedmiotem zamówienia, dyskryminuje podmioty inne niż operator wyznaczony.

Oczywistym jest bowiem, iż tylko ten podmiot jest w stanie spełnić wszystkie warunki przewidziane w wyżej wymienionych aktach prawnych.

Wobec powyższego, czy Zamawiający dopuszcza modyfikację:

a) Punktu II.21 SIWZ, w sposób nadający mu brzmienie:

### II. Opis przedmiotu zamówienia

21. Przyjmowanie, przemieszczanie i doręczanie wszystkich przesyłek pocztowych oraz ich ewentualny zwrot i reklamacje, będą realizowane zgodnie z obowiązującymi w tym zakresie przepisami prawa, a w szczególności z:

- ✓ Ustawie z dnia 23 listopada 2012 r. – Prawo Pocztowe (Dz. U. z 2012 r. poz. 1529 )
- ✓ Regulaminie Wykonawcy wydanym na podstawie art. 21 Ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. – Prawo Pocztowe (Dz. U. z 2012 r. poz. 1529 )
- ✓ Umową Międzynarodową Siódmy protokół dodatkowy do Konstytucji Światowego Związku Pocztowego, Regulamin Generalny Światowego Związku pocztowego wraz z załącznikiem – Regulaminem Wewnętrznym Kongresów, Światowa Konwencja Pocztowa oraz

- Porozumienie dotyczące pocztowych usług płatniczych z dnia 5 października 2004 r. (Dz. U. z 2007 r., Nr 206, poz. 1494)*
- ✓ *Regulaminem Poczty Listowej sporządzony w Brnie (Dz. U. z 2007 r., Nr 108, poz. 744)*
- ✓ *Regulaminem dotyczący paczek pocztowych sporządzony w Brnie dnia 28 stycznia 2005 r. (Dz. U. z 2007, Nr 108, poz. 745)*

b) Punktu II.3. Załącznika nr 5 do SIWZ w sposób nadający mu brzmienie:

Załącznik nr 5 do SIWZ

ISTOTNE POSTANOWIENIA UMOWY dla postępowania nr ZP/43/055/U/13

*II. Przedmiot umowy:*

*3. Usługi pocztowe będące przedmiotem umowy będą realizowane na zasadach określonych w powszechnie obowiązujących przepisach prawa, a w szczególności w:*

- ✓ *Ustawie z dnia 23 listopada 2012 r. – Prawo Pocztowe (Dz. U. z 2012 r. poz. 1529),*
- ✓ *Regulaminie Wykonawcy wydanym na podstawie art. 21 Ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. – Prawo Pocztowe (Dz. U. z 2012 r. poz. 1529 )*
- ✓ *Umowie Międzynarodowej Siódmy protokół dodatkowy do Konstytucji Światowego Związku Pocztowego, Regulamin Generalny Światowego Związku pocztowego wraz z załącznikiem – Regulaminem Wewnętrznym Kongresów, Światowa Konwencja Pocztowa oraz Porozumienie dotyczące pocztowych usług płatniczych z dnia 5 października 2004 r. (Dz. U. z 2007 r., Nr 206, poz. 1494),*
- ✓ *Regulaminie Poczty Listowej sporządzony w Brnie (Dz. U. z 2007 r., Nr 108, poz. 744),*
- ✓ *Regulaminie dotyczącym paczek pocztowych sporządzony w Brnie dnia 28 stycznia 2005 r. (Dz. U. z 2007, Nr 108, poz. 745).*

### **Odpowiedź:**

Zamawiający poprzez wskazanie aktów prawnych, nie stawia warunków spełnienia wszystkich wymogów określonych w przedmiotowych przepisach.

Wymienione przez Zamawiającego akty prawne obowiązują wszystkich Wykonawców w takim zakresie, i w takiej części, jaka jest niezbędna do realizacji przedmiotu zamówienia. Zgodnie z treścią rozdziału II ust 21 Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia: „Przyjmowanie, przemieszczanie i doręczanie wszystkich przesyłek pocztowych oraz ich ewentualny zwrot i reklamacje, będą realizowane zgodnie z obowiązującymi w tym zakresie przepisami prawa, a w szczególności z: [...]” Zapis ten wskazuje, iż wymienione przez Zamawiającego akty prawne nie wyczerpują całego katalogu przepisów obowiązujących przy realizacji przedmiotowego zamówienia. Jest to katalog otwarty. Ponadto, w przypadku np. terminów doręczania przesyłek pocztowych mogą mieć tu zastosowania również regulaminy Wykonawców, jeżeli przytoczone przepisy w przypadku operatora pocztowego nie precyzują tych kwestii.

W związku z powyższym, Zamawiający nie dopuszcza modyfikacji Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w brzmieniu proponowanym przez Wykonawcę.

### **Zapytanie 2:**

Czy Zamawiający dopuszcza sytuację, w której część przesyłek zostanie nadana przez inny podmiot na rzecz i w imieniu Zamawiającego, w wyniku czego na dowodzie nadania przesyłki będzie figurował inny podmiot niż Zamawiający, natomiast na podstawie zawartych umów będzie możliwość wykazania, że nadanie przesyłki zlecił Zamawiający?

Wykonawca zaznacza przy tym, że na kopercie będą znajdować się dane adresowe Zamawiającego, a jedynie na dowodzie nadania będzie wskazany inny podmiot niż Zamawiający.

### **Odpowiedź:**

Zamawiający nie dopuszcza sytuacji, w której część przesyłek zostanie nadana przez inny podmiot na rzecz i w imieniu Zamawiającego, w wyniku, czego na dowodzie nadania przesyłki będzie figurował inny podmiot niż Zamawiający.

### **Zapytanie 3:**

Zamawiający nie precyzuje wymogów dotyczących stosunków łączących Wykonawcę z jego podwykonawcami.

Czy wobec powyższego Zamawiający dopuszcza korzystanie przez podwykonawcę z usług dalszego podwykonawcy? Jeżeli tak, to czy konieczne jest przedłożenie dokumentów dotyczących dalszych podwykonawców? Jeżeli tak, to jakich?

Należy zwrócić uwagę, że za należyte wykonanie zamówienia odpowiedzialność w całości ponosi Wykonawca, w związku z tym bez znaczenia dla Zamawiającego jest ilość podwykonawców oraz powierzenie wykonania części zamówienia dalszemu podwykonawcy.

### **Odpowiedź:**

Zamawiający dopuszcza korzystanie przez podwykonawcę z usług dalszego podwykonawcy. W rozdziale II SIWZ pkt 22 Zamawiający zawarł zapis:

Wykonawca jest zobowiązany do wskazania w ofercie części zamówienia, których wykonanie zamierza powierzyć podwykonawcom.

Biorąc pod uwagę powyższe zapisy, to Wykonawca składając ofertę podejmuje decyzję czy będzie realizował przedmiot umowy własnymi siłami bez udziału podwykonawców, czy wskaże w ofercie zakres zamówienia, który powierzy do wykonania podwykonawcom. Zamawiający nie wymaga złożenia dokumentów dotyczących podwykonawcy.

### **Zapytanie 4:**

Zgodnie z obecnym brzmieniem art. 43 ust. 1 pkt 17 usługi pocztowe świadczone przez operatora wyznaczonego korzystają ze zwolnienia z VAT:

*Zwalnia się od podatku: usługi pocztowe oraz dostawę towarów ściśle z tymi usługami związaną – realizowane przez operatora obowiązującego do świadczenia powszechnych usług pocztowych.*

Zgodnie z Ustawą z dnia 7 grudnia 2012 r. o zmianie ustawy o podatku od towarów i usług oraz niektórych innych ustaw (Dz.U. z dnia 9 stycznia 2013 r. poz. 35) przepis art. 43 ust. 1 pkt 17 ustawy VAT od dnia 1 kwietnia 2013 r. ulegnie zmianie i będzie miał następujące brzmienie:

*Zwalnia się od podatku*

*17) powszechnie usługi pocztowe świadczone przez operatora obowiązującego do świadczenia takich usług, oraz dostawę towarów ściśle z tymi usługami związaną*

W związku z powyższym, od dnia 1 kwietnia 2013 r. zwolnieniem będą objęte wyłącznie powszechnie usługi pocztowe, a nie wszystkie usługi świadczone przez operatora wyznaczonego. Usługi pocztowe będące przedmiotem niniejszego zamówienia nie będą zatem objęte zwolnieniem z VAT, nawet jeżeli wykonawcą byłby operator wyznaczony. Należy przy tym zauważyć, że powszechnie usługi pocztowe nie są przedmiotem niniejszego zamówienia i w ogóle nie mogą stanowić przedmiotu zamówienia publicznego.

Powyższa zmiana w ustawie o VAT powinna zostać zatem uwzględniona zarówno w ewentualnej ofercie operatora wyznaczonego, jak i w formularzu cenowym SIWZ oraz w sposobie obliczania ceny oferty, tzn. operator wyznaczony w ofercie powinien przedstawić cenę uwzględniającą podatek VAT dla usług świadczonych po 1 kwietnia 2013 r.

Przedstawienie przez operatora wyznaczonego ceny za usługi bez podatku VAT na cały okres realizacji zamówienia, w sytuacji gdy likwidacja zwolnienia jest już przesądzona, byłoby działaniem naruszającym zasady uczciwej konkurencji. Oczywiście jest bowiem, że cena brutto usług wraz z likwidacją zwolnienia wzrośnie i może być wówczas wyższa, niż ceny oferowane przez innych wykonawców.

Ponadto, takie działanie stanowi przejaw niegospodarności jednostki sektora finansów publicznych, jaką jest Zamawiający, gdyż jest niezgodne z normą art. 44 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz. U. Nr 157, poz. 1240), zgodnie z którą *wydatki publiczne powinny być dokonywane w sposób celowy i oszczędny, z zachowaniem zasad: uzyskiwania najlepszych efektów z danych nakładów, optymalnego doboru metod i środków służących osiągnięciu założonych celów.* Usługi pocztowe mogą bowiem być świadczone również przez operatora pocztowego innego niż operator wyznaczony na korzystniejszych warunkach niż usługi świadczone przez operatora publicznego wyznaczonego, jeżeli usługi świadczone przez operatora wyznaczonego przestaną być objęte zwolnieniem z VAT. Wobec powyższego postępowanie Zamawiającego nieuwzględniające przesądzonej już zmiany w opodatkowaniu VAT usług pocztowych świadczonych przez operatora wyznaczonego bez wątpienia jest działaniem na szkodę samej jednostki samorządu terytorialnego, a także obywateli.

Wykonawca wskazuje, iż zgodnie z brzmieniem art. 93 ust. 1 pkt 6 i 7 ustawy PZP:

*Art. 93. 1. Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli:*

- 6) wystąpiła istotna zmiana okoliczności powodująca, że prowadzenie postępowania lub wykonanie zamówienia nie leży w interesie publicznym, czego nie można było wcześniej przewidzieć;
- 7) postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Oznacza to zatem, iż umowa zawarta z operatorem, który poda cenę bez podatku VAT na usługi świadczone w ramach przedmiotowego zamówienia, po zmianie stawki VAT na usługi pocztowe, może podlegać unieważnieniu i powstanie potrzeba powtórzenia całej procedury przetargowej.

Czy w świetle powyższego Zamawiający dopuszcza możliwość modyfikacji formularza cenowego oraz treści SIWZ w zakresie sposobu obliczania ceny w sposób umożliwiający uwzględnienie zmiany opodatkowania usług operatora wyznaczonego?

**Odpowiedź:**

W dniu ogłoszenia postępowania, Zamawiającego obowiązuje aktualny stan prawny. Wykonawca zobowiązany jest do złożenia oferty zgodnie z obowiązującymi przepisami.

Dodatkowo Zamawiający informuje, iż Wykonawca zobowiązany jest obliczyć cenę oferty na podstawie formularza rzeczowo-cenowego w kwocie brutto, a więc przy uwzględnieniu obowiązujących stawek podatku VAT.

W przypadku zmiany stawki podatku VAT na usługi pocztowe Zamawiający przewidział możliwość zmiany umowy pod kątem wynagrodzenia Wykonawcy, mianowicie:

Rozdział VI istotnych postanowień umowy „Zmiany umowy” ust. 4.

Wynagrodzenie podane przez Wykonawcę nie będzie podlegało zmianom przez okres realizacji zamówienia z wyjątkami:

a. zmiany stawki podatku VAT na usługi pocztowe - może nastąpić zmiana cen jednostkowych odpowiednio do stawek podatku.

W związku z powyższym, Zamawiający nie dopuszcza możliwość modyfikacji formularza rzeczowo-cenowego oraz treści SIWZ w zakresie sposobu obliczania ceny.

KANCLERZ  
  
mgr inż. Marek Tłok

.....  
Osoba upoważniona przez  
Kierownika Zamawiającego