

Irg.271.16.1.2018

Do wszystkich Wykonawców

W nawiązaniu do zamówienia na: „Świadczenie usług pocztowych dla Urzędu Miejskiego w Sępólnie Krajeńskim”, wyjaśniamy następujące kwestie:

Pytanie 1:

Wykonawca wnosi o zmianę § 4 ust. 6 oraz §11 ust. 1 pkt 4) z załącznika numer 5 - Ogólne warunki umowy poprzez dodanie odpowiednio zdania o treści:

„Zmiany cen jednostkowych i zmiany stawki podatku Vat wchodzi w życie z chwilą ich ogłoszenia”.

Wykonawca zauważa, że jako operator , 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 istotnych postanowień zawartych w treści SIWZ, 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 cywilnego, czy antymonopolowego. Taki stan rzeczy byłby niedopuszczalny zarówno ze względu na ustawowe obowiązki ciążące na Wykonawcy jako operatorze , 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 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.

Odpowiedź na pytanie 1:

Zamawiający wyraża zgodę na powyższą zmianę. Jednocześnie informuję, że zmienia treść załącznika numer 5 - Ogólne warunki umowy.

Pytanie 2:

Wykonawca wnosi o wykreślenie § 7 z załącznika numer 5 - Ogólne warunki umowy ponieważ Wykonawca będąc operatorem pocztowym w rozumieniu art. 3 pkt 12 ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe, tj. przedsiębiorcą uprawnionym do wykonywania działalności pocztowej, na podstawie wpisu do rejestru operatorów pocztowych jest zobowiązany do przestrzegania tajemnicy pocztowej. Zgodnie z dyspozycją art. 42 ww. ustawy informacje lub dane objęte tajemnicą pocztową mogą być zbierane, utrwalane, przechowywane, opracowywane, zmieniane, usuwane lub udostępniane tylko wówczas, gdy czynności te dotyczą świadczonej usługi pocztowej albo są jej niezbędne do jej wykonania lub przepisy odrębne stanowią inaczej. Brak jest więc konieczności odrębnego powierzenia przetwarzania danych osobowych odrębną umową czy też szczególnymi postanowieniami umowy o świadczenie usług. Legalność przetwarzania danych przez Wykonawcę jest zapewniona również poprzez wypełnienie dyspozycji art. 6 ust. 1 lit. c) Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 roku w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE - przetwarzanie jest niezbędne do wypełnienia obowiązku ciążącego na administratorze (w związku z ustawą Prawo Pocztowe). Operator pocztowy

w momencie przekazania danych osobowych w celu świadczenia usługi, staje się administratorem tych danych (czyli decyduje o sposobach przetwarzania przekazanych danych) a zatem podpisywanie umowy/zapisów powierzenia, a także przyjmowanie dodatkowych obowiązków następować będzie bez podstawy prawnej.

Odpowiedź na pytanie 2:

Zamawiający dokonuje zmiany treści § 7 załącznika numer 5 - Ogólne warunki umowy i jednocześnie informuje, że zmienia treść załącznika numer 5 - Ogólne warunki umowy.

Ponadto Zamawiający informuje, że wykreśla z załącznika numer 6 – Szczegółowy Opis Przedmiotu Zamówienia zapis: „23. Zamawiający po rozstrzygnięciu przetargu, zawrze z Wykonawcą umowę powierzenia przetwarzania danych osobowych i ich zabezpieczeniu. „

Jednocześnie prosimy o niezwłoczne potwierdzenie otrzymania wiadomości na adres e-mail: m.koniszewski@gmina-sepolno.pl bądź na nr faxu 52 389 42 20, zgodnie z rozdziałem XVII SIWZ.

Z up. BURMISTRZA

mgr inż. Marek Zienko
Z-ca Burmistrza