

Jasienica, 09.12.2020r.

INFORMACJA

Dotyczy zamówienia publicznego na: „Świadczenie usług pocztowych na rzecz Gminy Jasienica w obrocie krajowym i zagranicznym”

Działając w oparciu o zapisy Rozdziału 9 i 10 Ogłoszenia o zamówieniu Zamawiający udziela odpowiedzi na pytania Wykonawców oraz zmienia treść Ogłoszenia o zamówieniu w poniższym zakresie:

Pytanie nr 1:

Zamawiający w pkt I ust. 5 Załącznika nr 3 Ogłoszenia (...) wymaga od Wykonawcy doręczania przesyłek w odpowiednich trybach, które wymagają doręczeń z usługą komplementarną „zwrotne potwierdzenie odbioru”.

Pytanie 1a. Czy Zamawiający ma na myśli tryby o zastosowaniu przepisu art.57 par. 5 pkt 2 KPA oraz art.12 par. 6 pkt 2 Ordynacji Podatkowej - dotyczące nadania w placówce pocztowej operatora wyznaczonego oraz złożenia w polskim urzędzie konsularnym, które wiążą się z doręczeniem za zwrotnym potwierdzeniem odbioru?

Jeśli tak, Wykonawca informuje, że potwierdzenie odbioru do przesyłki doręczanej zgodnie z zastosowaniem przepisu art. 57 par. 5 pkt. 2 KPA oraz art. 12 par. 6 pkt. 2 Ordynacji podatkowej powinny być wykonywane zgodnie z poniższymi warunkami technicznymi:

- 1) gramatura papieru: papier offsetowy BD 140 – 200 g/m²
- 2) wymiar druku: minimum 90 x 140 mm (część środkowa, bez listew bocznych) optymalne wymiary:
 - a) część środkowa, bez listew bocznych - 100 x 140 mm,
 - b) całość druku, tj. część środkowa + listwy boczne - 100 x 160 mm,(wszystkie wymiary przyjmuje się z tolerancją 2 mm)
- 3) listwy po obu stronach, perforacja pionowa pozwalająca na wyrwanie środkowej części druku bez jego uszkodzenia,
- 4) co najmniej 5 mm pasek kleju gwarantujący przyczepność do różnego rodzaju podłoża w zróżnicowanym zakresie temperatur zabezpieczony osłoną.


Adres nadawcy napisany w strefie prostokątnej w minimalnej odległości:

- 1) 40 mm od górnego brzegu przesyłki,
- 2) 5 mm od prawego brzegu,
- 3) 15 mm od dolnego brzegu.

W pasie 15 mm powyżej dolnej krawędzi strony przedniej druku (awers) oraz z prawej strony danych adresowych nadawcy nie można umieszczać żadnych napisów/nadruków.

2

Wzór formularza potwierdzenia odbioru dla przesyłek nadanych w postępowaniu podstawowym

POTWIERDZENIE ODBIORU		
.....		datownik placówki oddawczej
.....		
.....		
(nazwa i adres adresata przesyłki)	
Kod pocztowy	
nr plac	
z dnia	
Potwierdzam właściwym podpisem, że wyżej wymienioną przesyłkę otrzymałem/łam		(nazwa i adres nadawcy przesyłki)
.....		
(data, imię i nazwisko odbiorcy przesyłki)		

<p>Dotychczas niniejszej przesyłki następuje na zasadach określonych w ustawie z dnia 29 sierpnia 1997 r. Ordynacja procesowa (Dz. U. z 2015r. poz. 613 z późn. zm.)</p>		
1. Przesyłkę nr	dotyczy:
adresata	dotyczy:
osoba upoważniona do odbioru	dotyczy:
prokurentów	dotyczy:
.....		
(czytelnie imię i nazwisko odbiorcy przesyłki)		
2. Przesyłki nie dotychczas w sposób wskazany w pkt 1, przesyłkę ponownie w placówce pocztowej		
.....		o czym w dniu zawiadomienie ¹⁾
(nazwa placówki pocztowej)		
w oddawczej skrytce pocztowej adresata		na drzewach mieszkalnictwa adresem
w widocznym miejscu przy wejściu na posesję adresata		w skrytce pocztowej adresata
3. Z powodu niepodjęcia przesyłki w terminie 7 dni ponownie powołano zawiadomienie w dniu		
4. Przesyłkę wydano w miejscu wskazanym w pkt 2 ²⁾ :		
adresatowi	pełnomocnikowi adresata	przedstawicielowi urzędowemu
osobie upoważnionej do odbioru	osobie pełnomocnej zamieszkałej z adresatem	
5. Przesyłki nie dotychczas, gdyż:		
adresat odmówił przyjęcia	niedostający adres	
adresat nie podał przesyłki w terminie	z innych przyczyn	(podaj jakie)
adresat zmarł		
¹⁾ zawiadomienie właściwy świadek		
²⁾ niepotrzebne skreślić		
(data i podpis doręczającego/wydającego ³⁾)		

W świetle obowiązujących przepisów operator wyznaczony stosuje jednolite wzory formularzy lub blankietów niezbędnych do świadczenia usług, które są dostępne na stronie(...)

Pytanie 1b. Czy w związku z tym Zamawiający będzie stosował zwrotne potwierdzenia odbioru spełniające wymagania formalne, jakościowe i wagowe opisane, powyżej, co wpływa na jakość, a także umożliwia prawidłowe świadczenie usług przez Wykonawcę?

2. Zamawiający w Załączniku nr 3 Szczegółowy opis zamówienia zobowiązał się do czynności, jakie będzie wykonywał w zakresie przygotowania przesyłek do nadania.

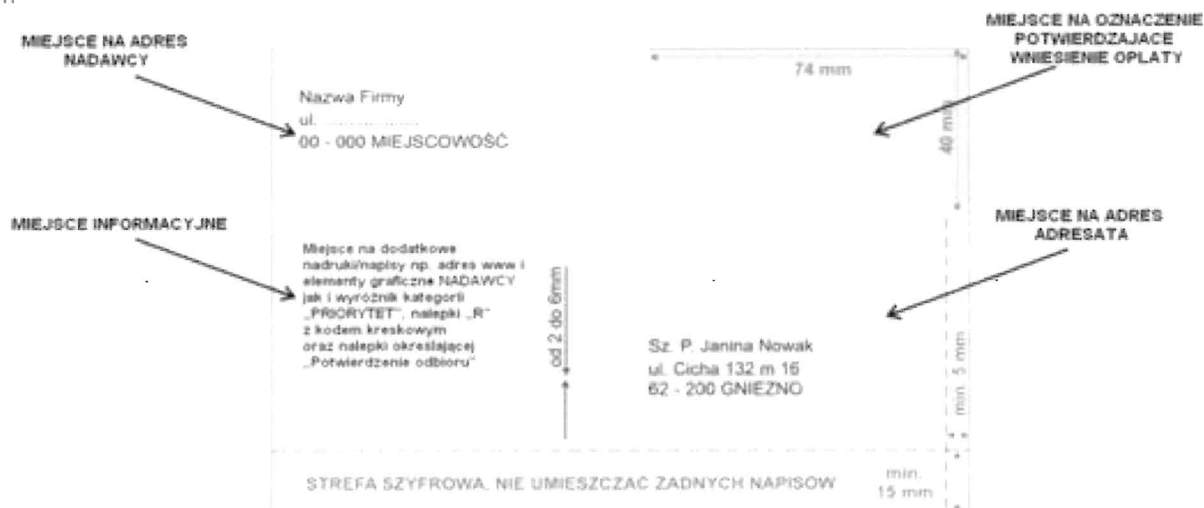
Odpowiedź Zamawiającego dotycząca pytań 1a i 1b: Zamawiający będzie używał własnych potwierdzeń odbioru spełniających wyżej wymienione warunki.

Pytanie 2.

Czy oznakowanie przesyłek listowych będzie wykonywane zgodnie z polskimi normami i poniższym wzorem prawidłowego adresowania?

- lewa część strony adresowej opakowania przesyłki pomiędzy adresem nadawcy a strefą szyfrową, nazwana umownie przez Wykonawcę miejscem informacyjnym, to miejsce, gdzie Nadawca może umieszczać dodatkowe nadruki/napisy np. adres www, elementy graficzne,
- miejsce informacyjne, o którym mowa w ppkt 1, w przypadku przesyłek listowych nierejestrowanych i przesyłek poleconych jest również przeznaczone na umieszczenie nalepki (napisu, nadruku) wyróżnika kategorii „PRIORYTET” „PRIORITAIRE”, a w przypadku przesyłek poleconych w obrocie krajowym i zagranicznym dodatkowo oznaczenia „R” z kodem kreskowym oraz „Potwierdzenie odbioru” w obrocie krajowym bądź „A.R.” w obrocie zagranicznym.

Wzór prawidłowo zaadresowanej przesyłki listowej nierejestrowanej i przesyłki poleconej w obrocie krajowym



Odpowiedź Zamawiającego: Tak – zgodnie z polskimi normami.

Pytanie 3.

Zamawiający w Umowa PROJEKT do SIWZ § 4 ust. 6 i 7 proponuje zasady płatności za wykonane usługi niekorzystne dla Wykonawcy, głównie pod względem terminu wpływu należności – obciążenie rachunku Zamawiającego nie jest bowiem równoznaczne z wpływem środków na konto Wykonawcy - co stawia go w roli podrzędnej do Zamawiającego i może powodować komplikacje w zakresie rozliczeń między stronami.

Czy ze względu na obowiązujące regulacje wewnętrzne u Wykonawcy i ze względu na fakt, iż poniższa propozycja zapewnia wystarczający czas na dokonanie płatności, Zamawiający zmieni w/w zapisy na następujące:

„6. Należności wynikające z faktur, Zamawiający regulować będzie przelewem na konto wskazane na fakturze w terminie do **14 dni od daty jej wystawienia**. Na przelewie Zamawiający zobowiązany jest określić tytuł wpłaty "FV Nr _____ Umowa _____"

7. Za dzień zapłaty uważa się dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy. Za opóźnienie zapłaty faktury Zamawiający zobowiązuje się do zapłaty na rzecz Wykonawcy odsetek w wysokości ustawowej za każdy dzień zwłoki."

4. Procesem upraszczającym rozliczanie między stronami umowy jest możliwość przesyłania faktur drogą elektroniczną.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę umowy w powyższym zakresie.

Pytanie 4.

Czy Zamawiający wyraża zgodę na dodanie do § 4 ust. 6 kolejnych uzgodnień pozwalających na przesyłanie faktur drogą elektroniczną wg. poniższej propozycji:

a) Zamawiający oświadcza, że zezwala na przesyłanie drogą elektroniczną faktur wystawianych przez (...) zgodnie z obowiązującymi przepisami, w formacie PDF,

b) Wykonawca zobowiązuje się przysyłać faktury (oraz faktury korygujące i duplikaty faktur) drogą elektroniczną w formacie PDF.

c) Wykonawca oświadcza, że faktury będą przysyłane z następującego adresu e-mail:

.....@.....

d) Zamawiający oświadcza, że adresem e-mail właściwym do przysyłania faktur jest:

.....@.....

e) Strony zobowiązują się, co najmniej na trzy dni przed zmianą danych określonych w pkt c-d poinformować o tym drugą Stronę drogą elektroniczną. Zmiana nie wymaga sporządzenia aneksu do umowy,

- f) Zamawiający zobowiązuje się do aktywowania funkcji generowania informacji zwrotnych w postaci autorespondera i każdorazowego automatycznego potwierdzania otrzymania wiadomości z wykorzystaniem tej funkcji lub przekazywania każdorazowo na adres Wykonawcy wskazany w pkt c, informacji zwrotnej potwierdzającej odbiór faktury. Informacja zwrotna potwierdzająca odbiór faktury, będzie zawierała datę otrzymania faktury przez Zamawiającego, przez którą rozumieć należy datę wpływu faktury na adres jego skrzynki pocztowej wskazanej w pkt d,
- g) Wykonawca i Zamawiający zobowiązują się przechowywać egzemplarze faktur w formie papierowej lub elektronicznej do upływu terminu przedawnienia zobowiązań podatkowych,
- h) Zamawiający jest uprawniony do cofnięcia zgody na przesyłanie przez Wykonawcę faktur w formie elektronicznej. W przypadku cofnięcia zgody, kolejne faktury będą wystawiane przez Wykonawcę w formie papierowej, począwszy od 1 dnia miesiąca następującego po miesiącu, w którym Wykonawca otrzyma oświadczenie o cofnięciu zgody na otrzymywanie faktur w formie elektronicznej. Wykonawca ma prawo do wystawiania i przysyłania faktur w formie papierowej w przypadku, gdy konieczność taka wynikać będzie z braku możliwości przesłania faktury w formie elektronicznej,
- i) Cofnięcie zezwolenia, o którym mowa w pkt h może nastąpić w formie pisemnej lub elektronicznej.”?

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający zmienia § 4 projektu umowy, który otrzymuje brzmienie:

„§ 4

1. Maksymalne wynagrodzenie Wykonawcy z tytułu należytego wykonania umowy nie może przekroczyć kwoty podanej w ofercie tj. zł (słownie:.....).
2. Całkowite wynagrodzenie Wykonawcy wynikać będzie z rzeczywistej ilości przesyłek pomnożonej przez ceny jednostkowe brutto określone w formularzu cenowym Wykonawcy.
3. Miesięczna należność za usługi realizowane w ramach umowy będzie uwzględniała wynagrodzenie Wykonawcy wynikające z ilości wyekspediowanych w danym miesiącu przesyłek, ewentualnego zwrotu przesyłek i miesięcznej opłaty za odbiór przesyłek z siedziby Zamawiającego.
4. Za okres rozliczeniowy przyjmuje się jeden miesiąc kalendarzowy.
5. Za przyjęte przesyłki oraz zwroty, jak również usługi odbioru przesyłek zamawiający zobowiązuje się zapłacić Wykonawcy kwotę należną za poprzedni miesiąc kalendarzowy, obliczoną zgodnie z postanowieniami ust. 2.
6. Wynagrodzenie płatne będzie na podstawie faktury VAT, przelewem na podane przez Wykonawcę konto, w terminie 21 dni od daty prawidłowo wystawionej faktury. Ponadto:
 - a) Zamawiający oświadcza, że zezwala na przesyłanie drogą elektroniczną faktur wystawianych przez zgodnie z obowiązującymi przepisami, w formacie PDF,
 - b) Wykonawca zobowiązuje się przysyłać faktury (oraz faktury korygujące i duplikaty faktur) drogą elektroniczną w formacie PDF,
 - c) Wykonawca oświadcza, że faktury będą przysyłane z następującego adresu e-mail:@.....
 - d) Zamawiający oświadcza, że adresem e-mail właściwym do przysyłania faktur jest: faktury@jasienica.pl
 - e) Strony zobowiązują się, co najmniej na trzy dni przed zmianą danych określonych w pkt c-d poinformować o tym drugą Stronę drogą elektroniczną. Zmiana nie wymaga sporządzenia aneksu do umowy,
 - f) Zamawiający zobowiązuje się do aktywowania funkcji generowania informacji zwrotnych w postaci autorespondera i każdorazowego automatycznego potwierdzania otrzymania wiadomości z wykorzystaniem tej funkcji lub przekazywania każdorazowo na adres Wykonawcy wskazany w pkt c, informacji zwrotnej potwierdzającej odbiór faktury. Informacja zwrotna potwierdzająca odbiór faktury, będzie zawierała datę otrzymania faktury przez Zamawiającego, przez którą rozumieć należy datę wpływu faktury na adres jego skrzynki pocztowej wskazanej w pkt d,
 - g) Wykonawca i Zamawiający zobowiązują się przechowywać egzemplarze faktur w formie papierowej lub elektronicznej do upływu terminu przedawnienia zobowiązań podatkowych,
 - h) Zamawiający jest uprawniony do cofnięcia zgody na przesyłanie przez Wykonawcę faktur w formie elektronicznej. W przypadku cofnięcia zgody, kolejne faktury będą wystawiane przez Wykonawcę w formie papierowej, począwszy od 1 dnia miesiąca następującego po miesiącu, w którym Wykonawca otrzyma oświadczenie o cofnięciu zgody na otrzymywanie faktur w formie elektronicznej. Wykonawca ma

prawo do wystawiania i przysyłania faktur w formie papierowej w przypadku, gdy konieczność taka wynikać będzie z braku możliwości przesłania faktury w formie elektronicznej,

i) Cofnięcie zezwolenia, o którym mowa w pkt h może nastąpić w formie pisemnej lub elektronicznej.

7. Za dzień zapłaty uważa się dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego. Za opóźnienie zapłaty faktury Zamawiający zobowiązuje się do zapłaty na rzecz Wykonawcy odsetek w wysokości ustawowej za każdy dzień zwłoki.

8. Podstawą obliczenia należności będzie suma opłat za przesyłki faktycznie nadane lub zwrócone, stwierdzonej na podstawie dokumentów nadawczych, o których mowa w § 3 ust. 3 i oddawczych – zwrot przesyłki z podaniem przyczyny jej nie odebrania przez adresata, jak również za usługę odbioru, zgodnie z cenami jednostkowymi usług pocztowych podanych przez Wykonawcę w Formularzu cenowym (zał. Nr 1a), z zastrzeżeniem ust. 9.

9. W przypadku zmiany przepisów określających wysokość należnego podatku VAT na usługi pocztowe, w czasie trwania niniejszej umowy, Wykonawca zastosuje obowiązujący podatek VAT, co skutkować będzie zmianą cen jednostkowych przesyłek.

10. Wynagrodzenie, o którym mowa w ust. 1 zawiera wszystkie koszty realizacji przedmiotu umowy, w tym podatek VAT, koszty odbioru przesyłek, ewentualne upusty i rabaty.

11. Strony zobowiązują się do wzajemnego informowania o wszelkich zmianach danych, które mogą wpływać na wystawienie i obieg faktur oraz ich księgowanie i rozliczanie dla celów podatkowych, takich jak nazwa firmy, adres, numer konta, NIP itp.”

Pytanie 5.

Zamawiający w Umowa PROJEKT do SIWZ § 7 przewiduje wprowadzanie możliwości zmian w umowie.

Czy w związku z faktem, że umowa realizowana będzie zgodnie z zapisami Ustawy Prawo Pocztowe, a operator wyznaczony, którym jest Wykonawca zobowiązany jest na podstawie art. 46 ust. 2 ustawy świadczyć usługi „w sposób jednolity w porównywalnych warunkach” i ustala wysokości opłat za świadczone usługi powszechne czyniąc to na podstawie kosztów ich świadczenia oraz w sposób przejrzysty i niedyskryminujący (art. 53 ust. 1 ustawy Prawo pocztowe) Zamawiający doda zapis w § 7 ust. 2:

„- zmiany cen usług świadczonych przez Wykonawcę dla Zamawiającego w sytuacji przewidzianej w Ustawie Prawo Pocztowe z dnia 23 listopada 2012 r.”

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę umowy w powyższym zakresie.

Pytanie 6.

Zgodnie z §5 ust 2 wzoru umowy Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 10.000,00 zł (słownie: dziesięć tysięcy złotych 00/100) w przypadku rozwiązania umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, z wyłączeniem odstąpienia przez Zamawiającego od umowy na podstawie §5 ust. 7 umowy.

Wykonawca wskazuje, że poza wysokością w/w kary, która nosi rażąco wygórowany charakter, budzącym wątpliwości jest stwierdzenie – wynikające z w/w przepisów wzoru umowy, że to Zamawiający jednostronnie stwierdza, czy zaszły okoliczności mogące stanowić podstawę do rozwiązania umowy i w konsekwencji do nałożenia kar (brak w umowie opisanego procesu weryfikacji należytego wykonania umowy i sposobu wspólnej weryfikacji prawidłowości wykonania przedmiotu zamówienia), co świadczy o tym, że Zamawiający stawia się na pozycji uprzywilejowanej zakłócając jedną z naczelných zasad prawa w cywilnego (równości stron stosunku cywilnoprawnego), a także stojąc w sprzeczności z stanowiskiem prezentowanym w orzecznictwie.

Praktykę obciążania Wykonawcy karą w wysokości nieadekwatnej do stopnia niewywiązywania się z obowiązków umownych, przy jednoczesnym braku wyznaczenia odpowiedniego terminu na usunięcie naruszeń zakwestionowała KIO w wyroku z dnia 6 września 2011 roku (sygn. akt KIO 1800/11): „Zamawiający w ogóle nie uwzględnił możliwości niezwłocznego usunięcia ewentualnych usterek przez Wykonawcę. Fakt ten sugerowałby, iż celem Zamawiającego nie jest dążenie do należytego wykonania umowy, a samo karanie Wykonawcy nawet za drobne i możliwe niezwłocznie do usunięcia usterki, co narusza art. 5 kc, art. 3531 kc w zw. z art. 14 ustawy pzp”. Zgodnie z cytowanym orzeczeniem, represyjny charakter kary umownej nie

powinien dominować nad jej odszkodowawczą funkcją. Ponadto wskazać należy, że wyrażona w art. 3531 kc swoboda umów (z której Zamawiający mógłby wyciągać błędny wniosek, że wysokość kary umownej można ustalić w dowolnej wysokości), nie ma charakteru absolutnego i doznaje ograniczeń wynikających m. in. z właściwości stosunku prawnego, czy zasad współżycia społecznego.

Z uwagi na konieczność dostosowania postanowień wzoru umowy do realnych potrzeb w zakresie zabezpieczenia uzasadnionego interesu Zamawiającego oraz obowiązujących przepisów i wytycznych wynikających z orzecznictwa, wnosimy o wyjaśnienie:

Pytanie 6a: Czy w celu umożliwienia należytego wykonania umowy Zamawiający dopuszcza zmianę postanowień wzoru umowy poprzez określenie zamkniętego katalogu przypadków nienależytego wykonania umowy, o których mowa w §5 ust 2 stanowiących podstawę do rozwiązania umowy?

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę umowy w powyższym zakresie.

Pytanie 6b

Czy zamawiający uzupełni § 5 przez dodanie kolejnego ustępu uwzględniającego po stronie Zamawiającego konieczność przeprowadzenia każdorazowo postępowania wyjaśniającego w zakresie stwierdzonego przypadku nienależytego wykonania umowy (z udziałem Wykonawcy) przed nałożeniem danej kary umownej?

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający zmienia § 5 ust. 1 projektu umowy, który otrzymuje brzmienie:

„§5 ust. 1. W przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania czynności o których mowa w §2 ust. 5 umowy Zamawiającemu przysługuje prawo do naliczenia kary umownej w wysokości 100% dziennej kwoty za usługę odbioru przesyłek z siedziby Zamawiającego za każdy dzień zwłoki. W przypadku nienależytego wykonania umowy przed nałożeniem kary umownej zostanie każdorazowo przez Zamawiającego przeprowadzone postępowanie wyjaśniające.”

Pytanie 6c

W związku z powyższym zwracamy się z wnioskiem o usunięcie zapisów § 5 ust. 2 i 3, względnie złagodzenie kar umownych zaproponowanych przez Zamawiającego do wartości maksymalnej 1500 zł?

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę umowy w powyższym zakresie.

Pytanie 7

Zamawiający w Załączniku 3 Szczegółowy Opis Zamówienia w pkt I. ppkt 4 pisze, że w przypadku braku realizacji usługi odbioru w wyznaczonym dniu i czasie ma prawo zlecić usługę u innego operatora a kosztami realizacji obciążyć Zamawiającego.

Zamawiający w Umowie § 5 ust. 1 stosuje już sankcję przewidującą wypłacenie kary umownej za brak odbioru. W pozostałej części SIWZ daje sobie również prawo do nadawania korespondencji w wyznaczonej przez Wykonawcę placówce pocztowej.

Czy biorąc pod uwagę fakt podwójnego karania za tę samą nieprawidłowość oraz możliwość nadawania przesyłek w placówce Wykonawcy oddalonej o 250 m od siedziby Zamawiającego – wykreśli on zapis nakładający karę w postaci obciążania kosztami wysyłki u innego operatora?

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę umowy w powyższym zakresie.

Pytanie 8.

Zamawiający w Ogłoszeniu (...) i Umowie § 6 pisze o możliwości powierzenia części zamówienia podwykonawcom.

Zwracamy uwagę, iż zgodnie z art. 20 ustawy Prawo pocztowe z dnia 23 listopada 2012r. operator pocztowy, który zawarł z nadawcą umowę o świadczenie usługi pocztowej jest obowiązany do oznaczenia przyjętej przesyłki pocztowej informacją potwierdzającą przyjęcie przez niego opłaty za usługę pocztową albo sposób

jej uiszczenia oraz umożliwiającą jego identyfikację. Wobec tego Wykonawca przyjmując do nadania przesyłki Zamawiającego zobligowany jest do ich oznaczenia w sposób umożliwiający jego identyfikację. Dopiero tak oznaczona przesyłka mogłaby zostać nadana w placówce (...), która rzecz jasna również musiałaby ją oznaczyć swoim znakiem opłaty pocztowej. Zatem stroną zawartej umowy o świadczenie usług pocztowych z operatorem wyznaczonym byłby Wykonawca – nie Zamawiający co odpowiada definicji nadawcy określonej w art. 3 pkt 10) ustawy *Prawo pocztowe*, zgodnie z którym nadawca to podmiot, który zawarł z operatorem pocztowym umowę o świadczenie usługi pocztowej.

Pytanie 8a

Czy Zamawiający dopuści sytuację, w której część przesyłek zostanie nadana przez inny podmiot w imieniu i na rzecz Zamawiającego, w wyniku, czego na przesyłkach lub dowodzie nadania przesyłki będzie figurował inny podmiot niż Zamawiający?

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie wyraża zgody na propozycje Wykonawcy w powyższym zakresie.

Pytanie 8b

Czy Zamawiający uzna za dopuszczalne nadawanie przesyłek Zamawiającego przez wyłonionego w przetargu Wykonawcę u innego operatora pocztowego bez zawarcia z nim stosownej umowy, o której mowa w art. 35 ust. 1 *Prawa pocztowego* i w konsekwencji uzna za dopuszczalne świadczenie przez Wykonawcę usług w formie, w której Wykonawca w istocie jest pośrednikiem pomiędzy Zamawiającym, a innym operatorem (w tym operatorem wyznaczonym)?

W ocenie składającego zapytanie, umowa, o której mowa w art. 35 *Prawa pocztowego* jest jedynym sposobem zapewnienia świadczenia usługi zgodnie z wymogami zamówienia, przy pełnym zachowaniu warunków konkurencyjności postępowania i jednoczesnego zapewnienia skutków, o których mowa m.in. w przepisach art. 57 § 5 pkt 2 KPA.

Zgodnie Art. 35. ust 1. ustawy *Prawo pocztowe* operator pocztowy, który zawarł z nadawcą umowę o świadczenie usługi pocztowej, może po przyjęciu przesyłki pocztowej powierzyć dalsze wykonanie usługi innemu operatorowi pocztowemu na podstawie umowy o współpracę zawieranej w formie pisemnej. Istotna w przedmiotowej sprawie jest również regulacja ust. 2 - zgodnie, z którą w umowie o współpracę operatorzy pocztowi określają w szczególności:

- 1) zakres współpracy;
- 2) wynagrodzenie za wykonane przez operatora pocztowego czynności związane z realizacją umowy;
- 3) zakres i sposób przekazywania informacji w sprawie zabezpieczenia przesyłek pocztowych w celu zapewnienia bezpieczeństwa obrotu pocztowego oraz zatrzymania i zabezpieczenia przesyłek pocztowych w przypadkach, o których mowa w art. 36;
- 4) zasady przekazywania operatorowi pocztowemu, który zawarł z nadawcą umowę o świadczenie usługi pocztowej, przesyłek niedoręczalnych oraz przesyłek pocztowych, których dotyczy prawo zastawu;
- 5) zasady przekazywania przesyłek pocztowych zwróconych z powodu niewłaściwego doręczenia do oddawczej skrzynki pocztowej;
- 6) terminy wykonania przez operatora pocztowego czynności określonych w umowie;
- 7) zasady odpowiedzialności za naruszenie warunków umowy.

W świetle powyższych regulacji stwierdzić należy, iż umowa zawarta pomiędzy operatorami na podstawie art. 35 ustawy *Prawo pocztowe* może, a nawet powinna szczegółowo regulować zasady współpracy między stronami, w tym precyzyjnie określać terminy wykonania przez danego operatora pocztowego (w tym operatora wyznaczonego) czynności określonych w umowie. Zatem nic nie stoi na przeszkodzie, aby w pisemnej umowie pomiędzy operatorami terminy wykonania określonych usług były zbieżne z terminami przewidzianymi w przepisach art. 57 § 5 pkt 2 KPA, czy art. 165 § 2 KPC. Inaczej mówiąc operatorzy pocztowi mogą tak ukształtować warunki współpracy (w tym zakresie zastosowanie znajduje zasada swobody umów) aby spełniać warunek stawiany przez Zamawiającego w przedmiotowym postępowaniu, np. poprzez ustalenie iż, nadanie (w tym dalsze przekazanie przesyłki do doręczenia) musi nastąpić w terminie jej przyjęcia od nadawcy, co pozwala na zachowanie skutków przewidzianych w przytoczonych wyżej przepisach. Zamawiający nie ogranicza możliwości korzystania przy realizacji zamówienia z podwykonawców, a taki charakter miałby operator pocztowy będący stroną umowy zawartej z wykonawcą na podstawie art. 35

ustawy *Prawo pocztowe*. Ponadto takie uregulowanie stosunków pomiędzy wykonawcą a podwykonawcami, zapewnia spełnianie innych wymogów Zamawiającego, w tym w szczególności wymóg konieczności realizacji zamówienia zgodnie z ustawą *Prawo pocztowe* i aktami wykonawczymi. Przyjęcie innego trybu np. świadczenie usług w charakterze pośrednika („pośłańca” przekazującego przesyłki od zamawiającego do innego operatora) powoduje, iż w świetle przepisów ustawy *Prawo pocztowe* Zamawiający nie jest stroną dla końcowego operatora pocztowego realizującego usługę doręczenia przesyłki, co pozbawia go faktycznej możliwości dochodzenia odszkodowań czy składania reklamacji w przypadku jej nienależytego wykonania albo choćby dochodzenia właściwego dokonywania i rozliczania tzw. zwrotów, za które (w przypadku operatora wyznaczonego) Zamawiający będzie uiszczał opłatę gotówką, jako usługę świadczoną poza umową o zamówienie publiczne.

Należy mieć także na uwadze, iż *Prawo pocztowe* przewiduje odpowiedzialność operatora pocztowego za świadczoną przez niego usługę. W przypadku utraty, ubytku, uszkodzenia przesyłki bądź niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu umowy Zamawiający nie będzie mógł dochodzić odszkodowania od pośrednika, ponieważ pośrednik nie będzie realizował dla niego usługi pocztowej.

Podkreślenia ponadto wymaga, że zgodnie z art. 2 ust. 1 pkt 1 *Prawa pocztowego* usługa doręczania przesyłek od nadawcy do adresata ma charakter usługi pocztowej. Natomiast usługa odbierania od Zamawiającego i nadawania w placówkach operatora wyznaczonego korespondencji ma inny, mieszany charakter, w skład tej usługi wchodzi, bowiem świadczenie usługi reprezentacji przy zawieraniu umowy, jak również usługa płatnicza (operator uiszcza bowiem zapłatę za przesyłkę w placówce operatora wyznaczonego zgodnie z art. 3 ust. 1 pkt 2 lit. a ustawy o usługach płatniczych) oraz usługa przewozu przesyłek do placówki operatora wyznaczonego. Należy zauważyć, iż nawet, jeśli Wykonawca wskazuje, iż sam ponosi koszty nadania przesyłki u operatora wyznaczonego, to ze względu na zastosowaną konstrukcję prawną, w której Wykonawca zawiera w imieniu nadawcy umowę o świadczenie usług pocztowych w placówce operatora wyznaczonego, płatność ta dokonywana jest w imieniu nadawcy, a nie wykonawcy, tym samym niewątpliwie elementem takiej usługi jest świadczenie usługi płatniczej.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie wyraża zgody na propozycje Wykonawcy w powyższym zakresie.

Pytanie 8c

Czy Zamawiający uwzględni, iż ustawa z dnia 23 listopada 2012 r. *Prawo pocztowe* (Dz. U. z 2012 r., poz. 1529, ze zm. dalej: „*Prawo Pocztowe*”) przewiduje odpowiedzialność operatora pocztowego za świadczoną przez niego usługę? W przypadku utraty, ubytku, uszkodzenia przesyłki bądź niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu umowy Zamawiający nie będzie mógł dochodzić odszkodowania od pośrednika, ponieważ pośrednik nie będzie realizował dla niego usługi pocztowej.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie uwzględni propozycji Wykonawcy w powyższym zakresie.

Pytanie 8d

Czy Zamawiający uwzględni, iż w przypadku świadczenia usług przez pośrednika na Zamawiającym będzie spoczywał obowiązek uiszczenia opłaty za zwrot przesyłki do nadawcy (po wyczerpaniu możliwości jej doręczenia adresatowi)? To element występujący w przypadkach odmowy przyjęcia przesyłki przez adresata bądź nieodebrania przesyłki po awizacji w określonym przepisami czasie. Stawka opłaty za zwrot przesyłki rejestrowanej po wyczerpaniu możliwości doręczenia/wydania odbiorcy, której nadanie zostało opłacone znaczkiem pocztowym, pobierana byłaby na podstawie oraz zgodnie z cennikiem usług powszechnych w obrocie krajowym i zagranicznym od nadawcy tj. Zamawiającego. Opłata zostanie pobrana w formie gotówki, przed wydaniem przesyłki przez listonosza. Podstawę prawną do żądania zapłaty za zwrot przesyłek stanowi art. 32 *Prawa Pocztowego*, zgodnie, z którym: przesyłkę pocztową, której nie można doręczyć adresatowi, operator pocztowy, który zawarł z nadawcą umowę o świadczenie usługi pocztowej, zwraca nadawcy. Za czynności związane ze zwrotem przesyłki operator ten może żądać uiszczenia opłaty w wysokości określonej w cenniku usług pocztowych albo w cenniku usług powszechnych albo w umowie.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie uwzględni propozycji Wykonawcy w powyższym zakresie.

Pytanie 9

Wykonawca zwraca się do Zamawiającego z propozycją dopuszczenia możliwości świadczenia usług w zakresie ich przyjmowania z wykorzystaniem systemu informatycznego, który automatycznie dopuszcza możliwość korzystania z bezpłatnej internetowej aplikacji elektronicznej. Aplikacja dokonuje automatycznego przekazywania i odbierania plików z informacjami o zarejestrowanych usługach, komunikując się bezpośrednio z placówką pocztową wskazaną w umowie. Dzięki aplikacji Zamawiający będzie miał możliwość wygenerowania nalepek adresowych gotowych do druku czy książki nadawczej, ułatwi ona również dostęp do dokumentacji związanej z obsługą przesyłek oraz umożliwi Zamawiającemu przygotowanie raportu z nadanych przesyłek. Aplikacja umożliwia ponadto elektroniczne potwierdzenie książki nadawczej jak również składanie reklamacji w formie elektronicznej, co usprawnia proces i skraca okres oczekiwania na jej rozpatrzenie. W razie potrzeby, istnieje możliwość importu danych o przesyłkach za pomocą integracji aplikacji z WebAPI lub XML zgodny z wymaganiami Wykonawcy oraz z plików XLS.

Czy Zamawiający jest zainteresowany wykorzystaniem powyższej aplikacji przy świadczeniu usług?

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie zamierza korzystać z aplikacji.

Pytanie 10

Zamawiający w załączniku nr 3 pkt. II „Orientacyjne ilości i rodzaj przesyłek” poz. 11 oraz w Formularzu cenowym poz. 11 - wymaga wyceny zwrotów zagranicznych.

Wykonawca rozumie, że chodzi o zwroty listów zagranicznych – jeśli tak – wnosimy o zmianę rodzaju przesyłki na odpowiedni format (S,M,L) ponieważ zwroty poleconych listów zagranicznych są rozliczane wg. taryf krajowych.

Czy Zamawiający zmieni poz. 11 w Formularzu cenowym i doda odpowiedni format przesyłki umożliwiając tym samym Wykonawcy właściwą wycenę oferty?

Odpowiedź Zamawiającego: Tak. Zamawiający dokonuje zmian w załączniku nr 3 pkt II poz.11 – dodaje odpowiedni format przesyłki.

WÓJT
mgr inż. Janusz Pierzyna