



Ustrzyki Dolne, dnia 12.12.2017r.

ZP-271.74.2017

**Odpowiedzi na pytania:
do specyfikacji istotnych warunków zamówienia**

Dotyczy: Świadczenia usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na rzecz Urzędu Miejskiego w Ustrzykach Dolnych w 2018r.

Działając na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy prawo zamówień publicznych (tekst jedn. Dz. U. z 2017 r. poz. 1579 tj. ze zm.), Zamawiający Gmina Ustrzyki Dolne udziela wyjaśnienia na zadawane pytania Wykonawców dotyczące treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Pytanie 1

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 i potrzebami Zamawiającego, przy pełnym zachowaniu warunków konkurencyjności postępowania i jednoczesnego zapewnienia skutków, o których mowa m.in. w przepisach art. 57 § 5 pkt 2 KPA, czy art. 165 § 2 KPC, art. 17 ustawy Prawo pocztowe.

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, czy art. 17 ustawy Prawo pocztowe. 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 („posłańca” 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.

Ad.1. Odpowiedź: Zamawiający nie uzna za dopuszczalne nadawanie przesyłek Zamawiającego przez wyłonionego w przetargu Wykonawcę u innego operatora pocztowego bez zawarcia z nim stosownej umowy, o której mowa art. 35 ust. 1 Prawa Pocztoowego i w konsekwencji nie uzna za dopuszczalne świadczenie przez Wykonawcę Usług w formie, w której Wykonawca będzie pośrednikiem pomiędzy zamawiającym a innym operatorem w tym operatorem wyznaczonym.

Pytanie 2

Nawiązując do poprzedniego pytania, czy Zamawiający uwzględnił, iż Prawo pocztowe (Rozdział 8) 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.

Ad. 2 Odpowiedź; Zamawiający uwzględnił odpowiedzialność operatora pocztowego za 1) świadczoną usługę a w związku z tym nie dopuszcza świadczenia usługi przez pośrednika, który nie zawarze stosownej umowy z innym operatorem w tym wyznaczonym, o której mowa w art. 35 ust 1 Prawa Pocztowego.

Pytanie 3

Czy Zamawiający uzna za dopuszczalne świadczenie przez Wykonawcę usług w formie, w której Wykonawca w istocie jest pośrednikiem pomiędzy Zamawiającym a operatorem wyznaczonym? Czy w takiej sytuacji operator wyznaczony, który będzie wykonywał usługi pocztowe (nadanie i zwrot) w zakresie ww. przesyłek będzie traktowany jako podwykonawca? Czy Zamawiający ma na uwadze, że w sytuacji gdzie wyłoniony Wykonawca będzie świadczył usługi jako pośrednik, może to powodować dla Zamawiającego konieczność ponoszenia dodatkowych opłat za zwrot przesyłek?

Ad. 3 Odpowiedź: Zamawiający nie dopuszcza takiego rozwiązania.

Pytanie 4

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. Czy Zamawiający w ramach zamówienia dopuszcza świadczenie usługi reprezentacji i usługi płatniczej w ww. rozumieniu?

Ad. 4 Odpowiedź: Zamawiający nie dopuszcza takiego rozwiązania.

Pytanie 5

Zamawiający określa, że będzie na przesyłkach, w sposób czytelny i trwały umieszczał informacje jednoznacznie identyfikujące adresata i nadawcę, określając jednocześnie rodzaj przesyłki

oznaczenie potwierdzające wniesienie opłaty za usługę w postaci napisu, nadruku lub odcisku pieczęci „Opłata pobrana...” w miejscu przeznaczonym na znak opłaty pocztowej. Czy Zamawiający dopuszcza sytuację, w której z oznaczenia nie będzie wynikać jednoznacznie nazwa Wykonawcy, który świadczy usługę na rzecz Zamawiającego?

Jeśli nie, to czy Zamawiający godzi się na dodanie zdania precyzującego do powyższego zapisu o treści:

„Z oznaczenia potwierdzającego wniesienie opłaty musi jednoznacznie wynikać nazwa Wykonawcy, z którym Zamawiający zawarł umowę w tym postępowaniu.”?

Ad. 5 Odpowiedź: Zamawiający nie dopuszcza takiego rozwiązania.

Pytanie 6

Czy wykonawca słusznie interpretuje, że wyłącznie dane Zamawiającego będą umieszczane na przesyłce w miejscu nadawcy. Tym samym Zamawiający nie dopuszcza umieszczania danych innego podmiotu w miejscu nadawcy zarówno nad jak i pod danymi zamawiającego?

Ad. 6 Odpowiedź: TAK nie dopuszcza.

Pytanie 7

W rozdziale II pkt 5 Opisu przedmiotu zamówienia Zamawiający wskazuje iż: odbiory przesyłek pocztowych przygotowanych do nadania odbywać się będą od poniedziałku do piątku o godzinie 14:00.

Z uwagi na to iż Poczta Firmowa to usługa polegająca na odbieraniu i przetransportowaniu przesyłek z siedziby Zamawiającego do wyznaczonej placówki nadawczej, mogą wystąpić zdarzenia które spowodują opóźnienie odebrania przesyłek czy w związku z powyższym Zamawiający akceptuje zmianę zapisu dotyczącą godziny odbioru na : „ Odbiory przesyłek odbywać się będą od poniedziałku do piątku w godzinach między 13:00 a 14:00 ?

Ad.7 Odpowiedź : w godzinach 14.00 – 15.00

Pytanie 8

W rozdziale IV pkt 2 Opisu przedmiotu Zamówienia Zamawiający wskazuje iż odebrane z siedziby nadawcy przesyłki powinny być wysłane do adresata tego samego dnia.

Zapis w formie obecnej zobowiązuje Wykonawcę do nadania wszystkich przesyłek, również tych, których braki formalne (np. omyłkowo wpisany niepełny adres), już w chwili nadania przesądzają o braku możliwości doręczenia ze strony Wykonawcy. W takich sytuacjach będzie to powodować przewlekłość postępowań prowadzonych przez Zamawiającego i może narazić go na konsekwencje prawne.

Wykonawca zwraca się więc z prośbą o przeanalizowanie wniosku Wykonawcy i zmianę pkt. 2 nadając mu brzmienie: „nadanie przesyłek objętych przedmiotem zamówienia następować będzie w dniu ich przekazania przez Zamawiającego. W przypadku zastrzeżeń dotyczących odebranych przesyłek, Wykonawca wyjaśnia je z Zamawiającym. Przy braku możliwości ich wyjaśnienia

z Zamawiającym lub ich usunięcia w dniu ich nadania, nadanie takich przesylek nastąpi w następnym dniu roboczym lub w dniu usunięcia zastrzeżeń”?

Ad.8 Odpowiedź: TAK

Pytanie 9

W §17 Umowy pkt 5. Zamawiający narzuca iż wykonawca wyraża zgodę na potrącenie kar umownych z przysługującego mu wynagrodzenia.

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 zwrotu: „po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej”?

Ad. 9 Odpowiedź: Tak w §17 umowy pkt 5 dodaje się zapis „po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej”.

Pytanie 10

Zamawiający w §16 Wzoru Umowy pkt 5 wskazał, że wynagrodzenie Wykonawcy płatne będzie w terminie 14 dni od dnia doręczenia do siedziby Zamawiającego, prawidłowo wystawionej i nie budzącej zastrzeżeń faktury.

Czy biorąc pod uwagę obowiązujące regulacje wewnętrzne u Wykonawcy oraz ze względu na fakt, iż poniższa propozycja zapewnia wystarczający czas na dokonanie płatności, Zamawiający dopuszcza zmianę terminu płatności za zrealizowane usługi pocztowe według proponowanego zapisu: „wynagrodzenie Wykonawcy będzie uiszczane przez Zamawiającego z dołu, przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy w terminie 21 dni kalendarzowych licząc od dnia wystawienia faktury VAT, pod warunkiem, że doręczenie przesyłki z fakturą do siedziby Zamawiającego nastąpi w ciągu 4 dni roboczych od dnia jej wystawienia. W przeciwnym wypadku termin płatności faktury VAT wynosi 14 dni kalendarzowych licząc od dnia doręczenia Zamawiającemu przesyłki z fakturą.”

Ad. 10 Odpowiedź : NIE

Uwaga : (brak pytania 11 w numeracji).

Pytanie 12

W § 17 Wzoru Umowy pkt 2 pp Zamawiający narzuca iż Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne z tytułu nie zgłoszenia się wykonawcy po odbiór przesyłek z siedziby Zamawiającego

z przyczyn niezależnych od Zamawiającego w wysokości 100,00 zł za każde jednodniowe opóźnienie w odbiorze przesyłek." Czy Zamawiający zamierza dopuścić katalog wyjątków, w których brak odebrania przesyłek nie narazi Wykonawcę na konieczność zapłaty wygórowanej kary nieadekwatnej do dokonanego przewinienia? Do wyjątków należy zaliczyć z pewnością działanie siły wyższej oraz innych zakłóceń w pracy Wykonawcy o charakterze stałym, a zatem okoliczności uniemożliwiających wykonanie usługi w całości lub w jakiegokolwiek części, przykładowo: władcze działania organów państwowych, samorządowych oraz organizacji międzynarodowych, zmianę przepisów prawa, działania wojenne i inne operacje wojskowe, rozruchy, niepokoje społeczne, strajki, ograniczenia i zakazy wydane przez właściwe władze, stany nadzwyczajne, w tym stan wojenny lub wyjątkowy na całości lub na jakiegokolwiek części terytorium Polski, konflikty zbrojne, ataki terrorystyczne, działalność przestępczą osób trzecich, lokauty, powodzie, pożary, awarie energetyczne oraz działanie innych sił przyrody.

Czy Zamawiający uwzględni sugestię Wykonawcy i zmodyfikuje zapis w SIWZ, zgodnie z poniższą propozycją: „Zamawiającemu przysługuje kara umowna za niezgłoszenie się po odbiór przesyłek w oznaczonym dniu, w wysokości 200% opłaty za jeden odbiór”?

Ad. 12 Odpowiedź : Tak w § 17 wzoru Umowy pkt 2 zmienia się na zapis o treści ; „Zamawiającemu przysługuje kara umowna za niezgłoszenie się po odbiór przesyłek w oznaczonym dniu, w wysokości 200% opłaty za jeden odbiór”?

Pytanie 13

W §3 Wzoru Umowy pkt 5 Zamawiający wskazuje iż Wykonawca Zobowiązany jest do dostarczyć bezpłatnie Zamawiającemu druki Zwrotnego Potwierdzenia Odbioru.

Wykonawca posiada i dostarczy Zamawiającemu Druki Zwrotnego Potwierdzenia Odbioru do przesyłek nadawanych na zasadach ogólnych tzw. (żółte zwrotki)

Z uwagi na korzystanie przez Zamawiającego z procedur zarezerwowanych dla Kodeksu postępowania administracyjnego oraz Kodeksu postępowania cywilnego, Wykonawca poddaje pod rozagę Zamawiającego zmianę wskazanych zapisów na następującą treść: „Wykonawca zobowiązany jest do dostarczania bezpłatnie Zamawiającemu druków zwrotnego potwierdzenia odbioru dla przesyłek krajowych i zagranicznych, z zastrzeżeniem, że w odniesieniu do przesyłek nadawanych i doręczanych w trybie specjalnym wskazanym przez Zamawiającego w pkt. 5, Zamawiający będzie wykorzystywał własne druki zwrotnego potwierdzenia odbioru zgodne z wzorami dostępnymi na stronie internetowej Poczty Polskiej”.

Poczta Polska przygotowała wzory takich potwierdzeń odbioru, umieszczając na nich zapisy wynikające z kpa i Ordynacji podatkowej i zamieściła je na stronie www. Powołując się na ww. zapis Regulaminu – jeżeli klient zastosuje do nadawanych przesyłek potwierdzenie odbioru zgodne z jednym z ww. wzorów (w tym również zgodnie z wymogami technicznymi), jego zastosowanie nie wymaga zatwierdzenia przez Poczta Polską przed jego wprowadzeniem do obrotu pocztowego.

Ad.13 Odpowiedź : Zamawiający w paragrafie 3 wzoru umowy punkt 5 miał na myśli druki zwrotnego potwierdzenia odbioru do przesyłek nadawanych na zasadach ogólnych. Zamawiający będzie

wykonywał własne druki potwierdzeń odbioru zgodnie z wzorami dostępnymi na stronie internetowej Poczty Polskiej.

Pytanie 14

W Rozdziale XVIII pkt 4 i 5 Zamawiający wskazuje iż Wykonawca zobowiązany jest do przekazania informacji w zakresie aktualnych punktów awizacyjnych oraz w terminie 7 dni od dnia otrzymania wezwania od Zamawiającego musi dostarczyć wykaz punktów awizacyjnych.

Wykonawca zwraca się z prośbą o wykreślenie podanych powyżej punktów w Opisie Przedmiotu Zamówienia z uwagi na to iż aktualizowany na bieżąco wykaz placówek jest podany do wglądu na stronie www.intranet.poczta-polska.pl

Ad.14 Odpowiedz : Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie w rozdziale 8 opisu przedmiotu zamówienia punktu 4 i 5.

Pytanie 15

Zamawiający w §3 Wzoru Umowy pkt 10 wskazał iż Pokwitowane przez adresata potwierdzenie odbioru dla przesyłek ze zwrotnym potwierdzeniem odbioru (ZPO) Wykonawca będzie doręczał niezwłocznie po dokonaniu doręczenia przesyłki, nie później jednak niż w ciągu 7 dni od dnia doręczenia.

Na podstawie art. 47 ustawy Prawo pocztowe Minister właściwy do spraw łączności określił warunki wykonywania usług powszechnych, obejmujące m. in. wskaźniki czasu przebiegu przesyłek w obrocie krajowym (Rozporządzenie Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013r w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz. U. z 2013r, poz. 545). W załączniku nr 1 do wymienionego Rozporządzenia określony został czas przebiegu przesyłek listowych niebędących przesyłkami listowymi najszybszej kategorii (m. in. potwierdzenie odbioru) na poziomie D+5 (97% przesyłek) oraz D+3 (85% przesyłek), gdzie D+X oznacza liczbę dni od dnia nadania przesyłki do dnia jej doręczenia. W załączniku wskazano również udział liczby przesyłek pocztowych doręczonych w określonym terminie do ogólnej liczby nadanych przesyłek pocztowych, wyrażony w procentach.

Ze względu na wskaźniki procentowe, zgodnie, z którymi Wykonawca, będący operatorem wyznaczonym, zobowiązany do stosowania wymienionego Rozporządzenia, nie jest zobligowany do zachowania terminu 7-dniowego w 100%, Wykonawca wnioskuję, aby Zamawiający zmodyfikował zapis dotyczący terminu doręczania potwierdzeń odbioru oraz uwzględnił przepisy Rozporządzenia.

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę zapisu na:

„Pokwitowanie odbioru przesyłki Wykonawca będzie zwracał Zamawiającemu niezwłocznie po doręczeniu przesyłki.”

Ad.15 Odpowiedz : zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu o brzmieniu : Pokwitowanie odbioru przesyłki Wykonawca będzie zwracał Zamawiającemu niezwłocznie po doręczeniu przesyłki .

z up. BURMISTRZA


mgr Katarzyna Sekuła
ZASTĘPCA BURMISTRZA