

Nisko, dnia 2 sierpnia 2016 r.

PO.262.4.2016.BR

***Wyjaśnienia do treści zaproszenia
do składania ofert oraz projektu
umowy***

dotyczy: postępowania pn. „Świadczenie usług pocztowych na potrzeby Powiatowego Urzędu Pracy w Nisku”.

Prowadząc postępowanie pn. „Świadczenie usług pocztowych na potrzeby Powiatowego Urzędu Pracy w Nisku” poniżej informuję o pytaniach jakie wpłynęły do Zamawiającego oraz o udzielonych na nie odpowiedziach.

Pytanie 1

Zamawiający w opisie przedmiotu zamówienia, w ust. 4 pkt. 6 wskazuje „za moment odbioru przesyłki uważa się chwilę przyjęcia przez Wykonawcę przesyłki do przemieszczenia i doręczenia, a w przypadku przesyłek rejestrowanych chwilę wydania Zamawiającemu dowodu przyjęcia przesyłki przez Wykonawcę”.

Biorąc pod uwagę, że Zamawiający zamawia usługę odbioru przesyłek, moment odebrania przez upoważnionego pracownika, zgodnie z definicją wynikającą z ustawy Prawo pocztowe („usługę pocztową stanowi (...) realizowanie łącznie lub rozdzielnie przyjmowanie, sortowanie, doręczanie przesyłek pocztowych oraz druków bezadresowych”), nie jest częścią usługi pocztowej, ani jej fazą procesu zwanego przyjęciem, jest bardziej czynnością operacyjną polegającą na wyręczeniu nadawcy w dostarczeniu przesyłki do placówki pocztowej, w której zostanie przyjęta. Zatem odbiór przesyłek w ramach usługi odbioru nie jest fazą przyjęcia.

Prosimy zatem o uznanie za moment przyjęcia potwierdzenia nadania przesyłek w placówce pocztowej, tak dla przesyłek nierejestrowanych jak i rejestrowanych.

Odpowiedź:

Uznajemy za moment przyjęcia potwierdzenia nadania przesyłek w placówce pocztowej, tak dla przesyłek nierejestrowanych jak i rejestrowanych.

Pytanie 2

Zamawiający w ust. 14 pkt. 13) wskazuje „druki zwrotnego potwierdzenia odbioru dostarcza nieodpłatnie Wykonawca”

Zgodnie z § 13 Regulaminu świadczenia usług pocztowych:

1. Nadawca przesyłki rejestrowanej z wyłączeniem przesyłek nadawanych za pośrednictwem samoobsługowych urządzeń nadawczych, dla których druk generowany jest bezpośrednio z urządzenia, przed nadaniem:
 - 1) wypełnia odpowiedni dla danej usługi formularz:
 - a) nakładu Poczty Polskiej,
 - b) nakładu własnego, z zastrzeżeniem ust. 2 - 4,
 - c) wynikający z przepisów międzynarodowych – w zakresie obrotu zagranicznego,
 - 2) przekazuje dane elektroniczne poprzez aplikację internetową w formacie określonym przez Poczta Polska.
2. Stosowanie przez nadawcę dla przesyłki rejestrowanej nadawanej w obrocie krajowym formularza nakładu własnego, z zastrzeżeniem ust. 3 i 4, wymaga złożenia przez nadawcę pisemnego wniosku do odpowiedniej komórki organizacyjnej Poczty Polskiej i zatwierdzenia jego przez dyrektora/kierownika tej komórki, której nazwa dostępna jest w każdej placówce pocztowej.
3. Postanowień ust. 2, nie stosuje się wobec nadawców stosujących formularze ustalone odrębnymi przepisami.
4. Stosowanie przez nadawcę przesyłki rejestrowanej nadawanej w obrocie krajowym formularza zgodnego z wzorem umieszczonym przez Poczta Polska na stronie internetowej www.poczta-polska.pl, a także dostępnego we wszystkich placówkach pocztowych nie wymaga zatwierdzenia, o którym mowa w ust. 2.

Poczta Polska dysponuje tylko i wyłącznie drukami własnego nakładu, które w chwili obecnej są bezpłatne.

Czy w związku z powyższym, Zamawiający zmodyfikuje zapis dotyczący bezpłatnego dostarczania potwierdzenia odbioru i uwzględni, że nadawcy stosujący formularze i blankiety ustalone odrębnymi przepisami, których wzory stanowią załączniki do ww. aktów prawnych, zobowiązani są do ich nabycia na koszt własny?

Odpowiedź:

Zamawiający modyfikuje zapis dotyczący bezpłatnego dostarczania potwierdzenia odbioru i uwzględni, że nadawcy stosujący formularze i blankiety ustalone odrębnymi przepisami, których wzory stanowią załączniki do ww. aktów prawnych, zobowiązani są do nabycia na koszt własny.

Pytanie 3

Zamawiający w ust. 1 pkt. 16) określa „w razie sporu na Wykonawcy spoczywa obowiązek udowodnienia prawidłowego zawiadomienia o przesyłce oraz umożliwienie jej odbioru”.

Jak interpretuje to Zamawiający? Czy adnotacja w systemie śledzenia przesyłek na stronie WWW o statusie przesyłki i nieudanej próbie doręczenia i jej awizowaniu będzie wystarczająca dla Zamawiającego? Dodatkowo adnotacja na przesyłce o jej awizowaniu jako dodatkowe potwierdzenie dla statusu w systemie monitorowania będzie spełniała założone kryterium?

Odpowiedź:

Tak, wystarczą takie procedury.

Pytanie 4

W załączonym wzorze umowy Zamawiający określa warunki płatności dla przedmiotu zamówienia, wskazując termin płatności faktury jako 14 dni od daty doręczenia faktury. Wykonawca informuje, iż faktury za usługi pocztowe wystawiane są za pośrednictwem scentralizowanego systemu informatycznego, którego wymogi określają takie kryteria jak termin wystawienia faktury, datę wysłania faktury do klienta, jak również termin płatności będący w ścisłej zależności z terminami sporządzania faktury. Standardowo obowiązujący termin płatności faktury mierzony od daty wystawienia został wprowadzony ze względu na zapewnienie prawidłowego funkcjonowania systemu fakturowania wykonawcy. Takie rozwiązanie daje możliwość oszacowania terminów wpływu środków oraz opóźnień w ich płatnościach.

Czy w związku z powyższym Zamawiający zaakceptuje inny niż określony przez Zamawiającego w umowie termin płatności tj. liczony od dnia wystawienia faktury określony jako 14 dni od daty wystawienia faktury VAT, pozwalający terminowo dokonać płatności za wykonane usługi w ramach przedmiotu zamówienia?

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia w projekcie umowy (§ 4 ust. 6) zapis „płatne będzie w terminie do 14 dni od daty doręczenia” na zapis „**płatne będzie w terminie 21 dni od daty wystawienia**”.

Pytanie 5

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 („postańca” 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.

Odpowiedź:

Zamawiający nie dopuszcza nadawania przesyłek Zamawiającego przez wyłonionego w przetargu Wykonawcę u innego operatora pocztowego bez zawarcia z nim umowy, o której mowa w art.35 ust.1 Prawa pocztowego.

Pytanie 6

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.

Odpowiedź:

Zamawiający uwzględnił, że Prawo pocztowe (Rozdział 8) przewiduje odpowiedzialność operatora pocztowego za świadczoną przez niego usługę.

Pytanie 7

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?

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?

Odpowiedź:

Zamawiający nie dopuszcza świadczenia usługi reprezentacji i usługi płatniczej w ww. rozumieniu.

Pytanie 8

Czy Zamawiający dopuszcza umieszczanie na przesyłce listowej lub paczce pocztowej odmiennych elementów oznaczenia dla części przesyłek, tj. znaku opłaty pocztowej i/lub nadruku/odcisku pieczęci? Do takiej sytuacji może dojść w przypadku nadania przez Wykonawcę przesyłki Zamawiającego u innego operatora pocztowego, w tym operatora wyznaczonego.

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza umieszczenie na przesyłce listowej lub paczce pocztowej odmiennych elementów oznaczenia dla części przesyłek, tj. znaku opłaty pocztowej i/lub nadruku/odcisku pieczęci.

Pytanie 9

Czy Zamawiający może określić wolumen w strumieniu przesyłek listowych w obrocie krajowym wysyłanych na obszar województwa podkarpackiego?

Odpowiedź:

Ponad 90%.

Pytanie 10

Zamawiający w załączonym wzorze umowy zamieszcza w § 7 kary umowne.

Pragniemy zwrócić uwagę, iż zgodnie z postanowieniami zapytania usługi pocztowe stanowiące przedmiot zamówienia realizowane będą m.in. na zasadach określonych w Ustawie Prawo Pocztove, a także w oparciu o rozporządzenie właściwego Ministra w sprawie reklamacji powszechnej usługi pocztowej w zakresie przesyłki rejestrowanej i przekazu pocztowego. Poczta Polska jako operator wyznaczony jest zobowiązana do stosowania w zakresie niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych zapisów Rozdziału 8 Ustawy Prawo pocztowe. Zgodnie z art. 87 w/w ustawy do odpowiedzialności operatorów za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej stosuje się przepisy Kodeksu cywilnego, jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej. Zatem w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej w pierwszej kolejności znajdują zastosowanie przepisy w/w ustawy i dopiero w przypadku przeprowadzenia trybu reklamacyjnego (uregulowanego w/w przepisami) nadawcy przysługuje prawo dochodzenia roszczeń na drodze sądowej. Wskazujemy, iż zwłaszcza w odniesieniu do operatora wyznaczonego, takie określenie zasad odpowiedzialności nosi znamiona naruszenia przepisów bezwzględnie obowiązujących.

W art. 88 – 90 ustawy Prawo pocztowe ustawodawca przewidział ścisły katalog wysokości odszkodowań oraz przypadków, kiedy operator pocztowy zobligowany jest do jego wypłaty.

Rozszerzenie odpowiedzialności operatora pocztowego zostało przewidziane jedynie w art. 87 ust. 5 zgodnie z którym operator pocztowy odpowiada za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej w zakresie określonym ustawą, chyba że niewykonanie lub nienależyte jej wykonanie:

- 1) jest następstwem czynu niedozwolonego;
- 2) nastąpiło z winy umyślnej operatora;
- 3) jest wynikiem rażącego niedbalstwa operatora.

Zatem jedynie w w/w przypadkach operator pocztowy może podlegać odpowiedzialności szerszej aniżeli wynikająca z przepisów prawa pocztowego.

Ponadto również kara umowna z tytułu odstąpienia nie odpowiada literalnemu brzmieniu przepisów art. 483 kodeksu cywilnego, zgodnie z którym można zastrzec w umowie, że naprawienie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego nastąpi przez zapłatę określonej sumy (kara umowna). Nadto art. 484 Kc stanowi m.in. iż, jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej; to samo dotyczy wypadku, gdy kara umowna jest rażąco wygórowana (a z przypadkiem kary wygórowanej mamy do czynienia w umowie).

Zatem z uwagi na niezgodność postanowień zapytania z przepisami bezwzględnie obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, zasadnym jest wykreślenie przez Zamawiającego postanowień zawartych we wzorze umowy, § 7 ust. 4 oraz ust. 5 ograniczając określenie odpowiedzialności operatora pocztowego do zasad wynikających z ustawy Prawo pocztowe. Czy Zamawiający dokona takiej modyfikacji treści zapytania?

Czy Zamawiający w przypadku usługi polegającej na odbiorze przesyłek z siedziby Zamawiającego dostosuje odpowiedzialność i karę umowną do wynikającej z Regulaminu świadczenia usługi u Wykonawcy, wg zapisu z niego wynikającego: „Klientowi przysługuje kara umowna za niezgłoszenie się po odbiór przesyłek w oznaczonym dniu, w wysokości 200% opłaty za jeden odbiór”?

Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje następujących zmian w projekcie umowy.

W §7 wykreśla ust. 3,4,5,6,7.

W §7 w miejsce wykreślonych ustępów wprowadza się:

3. Każda ze Stron może rozwiązać Umowę z zachowaniem 1 miesięcznego okresu wypowiedzenia, ze skutkiem na koniec miesiąca kalendarzowego.
4. Oświadczenie o rozwiązaniu lub wypowiedzeniu Umowy wymaga formy pisemnej pod rygorem nieważności.
5. W sprawach nieuregulowanych niniejszą Umową mają zastosowanie Regulaminy usług, Rozporządzenie Ministra administracji i Cyfryzacji w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego, Rozporządzenie Ministra Administracji i Cyfryzacji w sprawie reklamacji usługi pocztowej, przepisy Prawa pocztowego i Kodeksu cywilnego z tym, że do Umowy nie stosuje się przepisów Kodeksu cywilnego o umowie zlecenia.

Ustęp nr 7 otrzymuje kolejny nr 6.

Zamawiający dostosuje odpowiedzialność i karę umowną do wynikającej z Regulaminu świadczenia usługi u Wykonawcy, wg zapisu "Klientowi przysługuje kara umowna za niezgłoszenie się po odbiór przesyłek w oznaczonym dniu, w wysokości 200% opłaty za jeden odbiór".

Pytanie 11

W treści zaproszenia Zamawiający wskazał, że Wykonawca zobowiązany jest dostarczać przesyłki pocztowe i ewentualne zwroty oraz zwrotne potwierdzenia odbioru do siedziby Zamawiającego w dni robocze od poniedziałku do piątku do godz. 10:00.

Przedmiotem zamówienia jest świadczenie usług pocztowych w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek. W definicji usługi pocztowej (art. 2 ust. 1 ustawy Prawo pocztowe) nie mieści się doręczanie przesyłek – opłaconych przez nadawców i nadchodzących do Zamawiającego. Czy w związku z powyższym Zamawiający dopuszcza wykreślenie wskazanych zapisów o godzinie doręczania przesyłek i potwierdzeń odbioru, ponieważ zapisy dotyczące terminów doręczania przesyłek pocztowych (wskaźniki czasu przebiegu przesyłek pocztowych w obrocie krajowym) uregulowane są Rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013r w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego oraz w ustawie Prawo pocztowe?

Odpowiedź:

Zamawiający wykreśla zapisy o godzinie doręczenia przesyłek i potwierdzeń odbioru.

Pytanie 12

Zamawiający określił w opisie przedmiotu zamówienia, że „nadanie przez Wykonawcę przesyłek objętych przedmiotem zamówienia następować będzie w dniu ich odbioru od Zamawiającego”.

Czy, ze względu na wewnętrzne regulacje oraz zapisy regulaminu usługi obowiązującego

u Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza wprowadzenie wskazanego zapisu w następującym brzmieniu: „nadanie przez Wykonawcę przesyłek objętych przedmiotem zamówienia następować będzie w dniu ich odbioru od Zamawiającego W przypadku zastrzeżeń dotyczących odebranych przesyłek, Wykonawca wyjaśnia je z Zamawiającym telefonicznie. Przy braku możliwości ich wyjaśnienia z Zamawiającym lub ich usunięcia w dniu ich odbioru, nadanie odebranych przesyłek nastąpi w następnym dniu roboczym”?

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza wprowadzenie zapisu w następującym brzmieniu:

„nadanie przez Wykonawcę przesyłek objętych przedmiotem zamówienia następować będzie w dniu ich odbioru od Zamawiającego W przypadku zastrzeżeń dotyczących odebranych przesyłek, Wykonawca wyjaśnia je z Zamawiającym telefonicznie. Przy braku możliwości ich wyjaśnienia z Zamawiającym lub ich usunięcia w dniu ich odbioru, nadanie odebranych przesyłek nastąpi w następnym dniu roboczym”.

Informuję, że pytania i odpowiedzi na nie stają się integralną częścią zaproszenia do składania ofert i będą wiążące przy składaniu ofert.

D Y R E K T O R
Powiatowego Urzędu Pracy

Piotr Błtyna