

Pytanie 1

Czy Zamawiający uzna za dopuszczalne nadawanie przesyłek Zamawiającego przez wylonionego 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.

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.

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?

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?

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.”?

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?

Pytanie 7

W Szczegółowym Opisie Zamówienia w pkt. 3 Zamawiający dopuszcza zmiany cen jednostkowych w enumeratywnie wyliczonym przypadku.

Wykonawca jako operator pocztowy i wyznaczony, 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.

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 wyznaczonego, 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.

Czy zatem Zamawiający uwzględni zmianę istotnych postanowień umowy poprzez modyfikację w pkt. 3 Szczegółowego Opisu Zamówienia i rozwinięcie zapisów dotyczących zmian cen i podatku VAT, poprzez nadanie mu następującego brzmienia:

"Zamawiający dopuszcza możliwość dokonania zmiany postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru Wykonawcy, w przypadku:

a) ustawowej zmiany stawek podatkowych (VAT) w okresie obowiązywania umowy; jeżeli w trakcie obowiązywania umowy nastąpi zmiana w zakresie podatku od towarów i usług, Zamawiający, po uprzednim pisemnym zawiadomieniu ze strony Wykonawcy o zaistnieniu tego zdarzenia, zobowiązuje się do uiszczenia opłaty powiększonej o podatek od towarów i usług według stawki obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT;

b) w przypadku zmiany cen jednostkowych za świadczenie usług pocztowych zatwierdzonych przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej lub w sposób określony w ustawie Prawo Pocztowe zostaną wprowadzone aneksem do niniejszej umowy.”?

Mając na względzie bezwzględny charakter przepisów podatkowych, pozostawienie zapisów w formie obecnej uniemożliwia Wykonawcy złożenie oferty.

Pytanie 8

W treści zaproszenia Zamawiający wskazał, że Wykonawca zobowiązany jest dostarczać przesyłki pocztowe do siedziby Zamawiającego codziennie tj. od poniedziałku do piątku w godzinach 10:00 – 13:00.

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?

Pytanie 9

Zamawiający wskazał, że Wykonawca będzie odbierał przesyłki codziennie, pięć dni w tygodniu tj. od poniedziałku do piątku w godzinach 11:00 – 13:00.

Wykonawca informuje, iż odbiór przesyłek (niebędących przesyłkami kurierskimi w systemie „od drzwi do drzwi”) nie mieści się w definicji usług pocztowych. Wykonawca świadczy płatną usługę odbioru przesyłek a opłata za tę usługę jest opodatkowana podatkiem od towarów i usług i nie może zostać w kalkulowana w cenę jednostkową opłaty pocztowej za powszechne usługi pocztowe listowe, bądź paczkowe (stawka VAT zw.).

Zapisy łączące opłaty za usługi pocztowe i odbiór przesyłek w jednej pozycji w praktyce uniemożliwią Wykonawcy przystąpienie do zamówienia.

Jednocześnie Wykonawca informuje, że zgodnie z regulaminem Wykonawcy usługa odbioru korespondencji jest realizowana odpłatnie, a opłata jest uzależniona między innymi od liczby zadeklarowanych dni odbioru w miesiącu.

Wobec powyższego Wykonawca wnosi o uzupełnienie przedmiotu umowy i formularza cenowego o osobną pozycję „Odbiór przesyłek z siedzib Zamawiającego”.

Pytanie 10

Czy Zamawiający dopuszcza złagodzenie zapisu pkt. 6 w Załączniku nr 2 do zapytania ofertowego mówiącego o zawarciu umowy w miejscu i terminie wyznaczonym przez Zamawiającego? Proponujemy przestanie podpisanej umowy drogą korespondencyjną bądź za pomocą środków komunikacji elektronicznej.

Pytanie 11

W pkt. 6 ppkt. 5 Szczegółowego Opisu Przedmiotu Zamówienia Zamawiający wskazał, że siedziba wskazanej placówki nie może ulec zmianie w trakcie realizacji zamówienia.

Czy Zamawiający dopuszcza zmianę treści niniejszego punktu i nadanie mu brzmienia:

„5.Wykonawca zobowiązuje się do posiadania co najmniej jednej placówki na obszarze miasta w którym znajduje się siedziba Zamawiającego. W przypadku zmian w zakresie siedziby placówki wskazanej Zamawiającemu, Wykonawca zobowiązany jest do wcześniejszego poinformowania go o zmianie siedziby”

ODPOWIEDZI ZAMAWIAJĄCEGO

Zamawiający Gmina Miasto Rzeszów – Miejska Administracja Targowisk i Parkingów w Rzeszowie
ul. ks. J. Jałowego 23A, 35-010 Rzeszów, działając w trybie art. 38 ust. 1 i 2 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo Zamówień Publicznych (tekst jednolity Dz.U. z 2015r. poz. 2164 z późniejszymi zmianami) odpowiada co następuje:

Odpowiedź na pytanie nr 1:

Wszyscy operatorzy pocztowi muszą działać zgodnie z obowiązującym prawem, w tym prawem pocztowym.

Niedopuszczalne jest nadawanie przesyłek Zamawiającego przez wyłonionego w przetargu Wykonawcę u innego operatora pocztowego bez zawarcia z nim stosownej umowy.

Zamawiający uzna za dopuszczalne nadawanie przesyłek przez wyłonionego w postępowaniu Wykonawcę u innego operatora pocztowego pod warunkiem zawarcia z nim stosownej umowy, o której mowa w art. 35 ust. 1 Prawa pocztowego oraz art. 2 pkt 9b ustawy prawo zamówień publicznych.

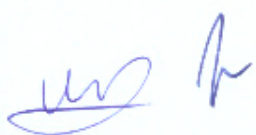
Odpowiedź na pytanie nr 2:

Zamawiający uwzględnił, że Prawo pocztowe przewiduje odpowiedzialność operatora pocztowego za świadczoną przez niego usługę. Zamawiający nie dopuszcza świadczenia przez Wykonawcę usług w formie, w której Wykonawca w istocie jest pośrednikiem pomiędzy Zamawiającym, a operatorem wyznaczonym.

Odpowiedź na pytanie nr 3:

Niedopuszczalne jest świadczenie przez Wykonawcę usług w formie, w której Wykonawca w istocie jest pośrednikiem pomiędzy Zamawiającym, a operatorem wyznaczonym.

Zamawiający nie przewiduje ponoszenia żadnych dodatkowych opłat, niewymienionych w formularzu ofertowym.



Odpowiedź na pytanie 4:

NIE. Zamawiający nie dopuszcza takiej możliwości. Zamawiający nie przewiduje usług w tym zakresie.

Odpowiedź na pytanie 5:

NIE. Zamawiający nie dopuszcza takiej możliwości.

Zamawiający wyraża zgodę na dopisanie proponowanego zapisu: „Z oznaczenia potwierdzającego wniesienie opłaty musi jednoznacznie wynikać nazwa Wykonawcy, z którym Zamawiający zawarł umowę w tym postępowaniu.”

Odpowiedź na pytanie 6:

TAK. Tylko dane Zamawiającego będą umieszczane w miejscu nadawcy.

Odpowiedź na pytanie 7:

Zamawiający dopuszcza możliwość dokonania zmiany postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru Wykonawcy w przypadku:

- a) Ustawowej zmiany stawek podatkowych VAT w okresie obowiązywania umowy: jeśli w trakcie obowiązywania umowy nastąpi zmiana w zakresie podatku od towarów i usług, Zamawiający, po uprzednim pisemnym zawiadomieniu ze strony Wykonawcy o zaistnieniu takiego zdarzenia oraz po podpisaniu stosownego aneksu do umowy, zobowiązuje się do uiszczenia opłaty powiększonej o podatek od towarów i usług, według stawki VAT obowiązującej na dzień wystawienia faktury.

Zapis ten musi być zawarty w formularzu umowy.

Zapisy ppkt. b) zostały już uwzględnione w „Szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia” w punkcie 3 w następującym brzmieniu:

„Ceny jednostkowe podane w formularzu ofertowym nie podlegają zmianie w okresie obowiązywania umowy z zastrzeżeniem, iż w przypadku zmiany cen jednostkowych za świadczenie usług pocztowych zatwierdzonych przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej lub w sposób określony w ustawie Prawo Pocztove zostaną wprowadzone aneksem do niniejszej umowy”.

Zapis ten również powinien znaleźć się w formularzu umowy.

Odpowiedź na pytanie 8:

Zamawiający rezygnuje z określania godziny doręczania przesyłek przychodzących do Zamawiającego.

Punkt 7 „Szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia” otrzymuje brzmienie:

„Wykonawca będzie odbierał, przewoził przesyłki wraz z dokumentami nadawczymi z siedziby Zamawiającego do wskazanej w umowie placówki Wykonawcy oraz nadawał do każdego wskazanego miejsca w kraju i zagranicą oraz dostarczał przesyłki do Miejskiej Administracji Targowisk i Parkingów, ul. ks. Jałowego 23A, 35-010 Rzeszów. Usługa będzie świadczona codziennie, pięć dni w tygodniu tj. od poniedziałku do piątku, w godzinach pracy Jednostki.

Zamawiający zastrzega sobie możliwość dostarczenia do placówki dodatkowych przesyłek (po dokonaniu odbioru w danym dniu), w tym samym dniu roboczym”.

Odpowiedź na pytanie 9:

Zamawiający uwzględnia wniosek o uzupełnienie formularza ofertowego o osobną pozycję: „Odbiór przesyłek z siedziby Zamawiającego”. Poprawiony formularz oferty znajduje się w załączeniu.

Odpowiedź na pytanie 10:

Zamawiający wyraża zgodę na przesłanie podpisanej umowy w dwóch egzemplarzach drogą korespondencyjną i zwrot przez drugą stronę jednego podpisanego egzemplarza.

Odpowiedź na pytanie 11:

TAK. Zamawiający wyraża zgodę na propozycję zawartą w pytaniu.

Punkt 6 ppkt. 5 „Szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia” otrzymuje brzmienie:

„Wykonawca zobowiązuje się do posiadania co najmniej jednej placówki na obszarze miasta, w którym znajduje się siedziba Zamawiającego. W przypadku zmian w zakresie siedziby placówki wskazanej Zamawiającemu, Wykonawca zobowiązany jest do wcześniejszego poinformowania go o zmianie siedziby.”

DYREKTOR

Jerzy Sabin


KIEROWNIK
Działu
Administracyjno-Technicznego
Bogdan Szydełko