

***Odpowiedź Zamawiającego
na zapytanie Wykonawcy do ogłoszenia
z dnia 13.11.2014 r.***

Dotyczy: postępowania prowadzonego na podstawie art. 70¹ ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks Cywilny (Dz. U. z 2014 r. poz. 121), którego przedmiotem jest udzielenie zamówienia na wyłonienie podmiotu do świadczenia usług pocztowych na potrzeby Starostwa Powiatowego w Giżycku.

Do Zamawiającego wpłynęły pytania 19 listopada 2014 r., na które udziela się następującej odpowiedzi:

PYTANIE NR 1: Czy Zamawiający w ramach realizacji przedmiotu zamówienia przewiduje nadawanie również przesyłek wymagających zastosowania przepisu art. 57 §5 pkt. 2 KPA, art. 12 §6 pkt. 2 Ordynacji podatkowej lub ew. innych analogicznych przepisów, np. art. 165 §2 Kodeksu postępowania cywilnego (w brzmieniu przewidzianym nowelizacjami dokonanymi przez nowe Prawo pocztowe), tj. pism w postępowaniach, w których Zamawiający jest stroną, a dla wywołania określonych w przepisach skutków (tj. zachowaniem terminu do wniesienia pisma w przypadku nadawania przesyłki w ostatnim dniu terminów procesowych) konieczne jest pośrednictwo operatora wyznaczonego?

Art. 165 § 2 KPC

Oddanie pisma procesowego w polskiej placówce pocztowej operatora wyznaczonego w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. - Prawo pocztowe lub w placówce pocztowej operatora świadczącego pocztowe usługi powszechne w innym państwie członkowskim Unii Europejskiej jest równoznaczne z wniesieniem go do sądu.

Art. 57 § 5 pkt. 2 KPA:

Termin uważa się za zachowany, jeżeli przed jego upływem pismo zostało:

2) nadane w polskiej placówce pocztowej operatora wyznaczonego,

Art. 12 § 6 pkt. 2 Ordynacji podatkowej:

Art. 12 § 6 Termin uważa się za zachowany, jeżeli przed jego upływem pismo zostało:

2) nadane w polskiej placówce pocztowej operatora wyznaczonego albo złożone w polskim urzędzie konsularnym;

Dla przykładu, pisma wymagające zastosowania powyższych przepisów to np. apelacje, odwołania, wysyłane za pośrednictwem poczty w ostatni dzień terminów procesowych, dla których – celem wywołania skutku, że z chwilą nadania zostały wniesione do sądu, konieczne jest pośrednictwo operatora wyznaczonego.

W stosunku do większości korespondencji pośrednictwo operatora wyznaczonego nie jest wymagane, nadanie ich za pośrednictwem każdego z operatorów pocztowych legitymujących się wpisem do rejestru operatorów pocztowych będzie tak samo skuteczne, gdyż – poza wąską grupą wyjątków wspomnianą powyżej – skuteczność będzie zależała od dnia faktycznego doręczenia przesyłki do adresata.

Odpowiedź: Zamawiający przewiduje nadawanie przesyłek wymagających zastosowania powyższych przepisów. Konieczność zachowania terminów wynika nie tylko z tego, że Zamawiający jest stroną postępowania. Zachowanie terminów jest istotne w szeregu prowadzonych postępowań przez Zamawiającego jako organu.

PYTANIE NR 2: Jeżeli Zamawiający przewiduje konieczność nadawania części przesyłek w sposób określony w art. 57 § 5 pkt. 2 KPA, art. 12 § 6 pkt. 2 Ordynacji podatkowej oraz pism sądowych za pośrednictwem operatora wyznaczonego, to:

1) czy dopuszcza możliwość wyłączenia takich przesyłek z zakresu przedmiotu zamówienia i niniejszego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego?

W ocenie Wykonawcy konieczność nadawania omawianych przesyłek nie jest istotnym elementem przedmiotu zamówienia, gdyż do zdecydowanej większości korespondencji stosowanie powyżej powołanych przepisów nie ma zastosowania. Ze względu na swoją specyfikę, a więc konieczność posługiwania się w tym zakresie operatorem wyznaczonym, uzasadnione jest wyłączenie powyższych przesyłek i wszczęcie w tym zakresie osobnego postępowania w sprawie udzielenia zamówienia publicznego obejmującego wyłącznie tego rodzaju przesyłki.

Odpowiedź: Zamawiający nie uwzględnia wniosku wykonawcy.

2) ewentualnie, czy Zamawiający dopuszcza możliwość sporządzenia odrębnego wykazu przesyłek wymagających nadania u operatora wyznaczonego lub ich oznakowania w określony sposób - w celu wydzielenia i nadania przez Wykonawcę u operatora wyznaczonego w dniu odbioru przesyłek od Zamawiającego?

Wykonawca informuje, że w tym przypadku będzie stosował następujący tryb: wydzielone przesyłki pocztowe, po ich odebraniu od Zamawiającego, w tym samym dniu zostaną dostarczone do placówki operatora wyznaczonego i nadana w imieniu Zamawiającego, Wykonawca następnie dostarczy Zamawiającemu uzyskane potwierdzenie nadania. Wykonawca będzie tylko pośrednikiem między Zamawiającym a operatorem wyznaczonym, nadanie przesyłek nastąpi w imieniu i na rzecz Zamawiającego, nie zmieni jednak danych Zamawiającego na kopercie, tj. Zamawiający każdorazowo będzie figurował jako jedyny nadawca przesyłki. Sposób oznaczenia wniesienia opłaty pocztowej ustalony z Zamawiającym zastąpią znaki opłaty pocztowej stosowane przez operatora wyznaczonego. Wykonawca podkreśla, że Poczta Polska S.A. jako operator wyznaczony zobowiązany do świadczenia powszechnej usługi pocztowej ma obowiązek zrealizować usługę i nie może odmówić w tym zakresie zawarcia umowy o świadczenie usług pocztowych niezależnie od łączących ją stosunków z Wykonawcą.

Powyższe działanie ma bardzo istotne znaczenie z punktu widzenia interesów Zamawiającego. W sytuacji bowiem gdy Zamawiający, jest stroną np. postępowania cywilnego i zależy mu na złożeniu pisma w terminie wynikającym z konkretnej procedury, winien taką przesyłkę wydzielić i wskazać operatorowi pocztowemu, że powinna być ona doręczona przez operatora wyznaczonego. W przeciwnym wypadku negatywne skutki procesowe (uchybiecie terminu np. do wniesienia apelacji) poniesie Zamawiający, który nie poinformuje operatora pocztowego o charakterze przesyłki, na co ten ostatni nie miał żadnego wpływu.

Możliwa jest również w tym zakresie sytuacja, że przesyłki muszą być przekazane operatorowi na tyle wcześniej do doręczenia, aby przesyłka "fizycznie" trafiła do organu/sądu w terminie przewidzianym na dokonanie danej czynności procesowej. Niemniej wymaga to współpracy z Zamawiającym i najpierw wyodrębnienia przesyłek, które muszą być nadane w trybach według ww. procedur.

Odpowiedź: Zamawiający nie uwzględnia wniosku wykonawcy.

PYTANIE NR 3: Jeżeli Zamawiający przewiduje konieczność nadania części przesyłek u operatora wyznaczonego, czy Zamawiający może wskazać szacunkowe wolumeny wszystkich przesyłek, które mają być nadawane w ten sposób?

Informacje, o których mowa powyżej będą niezwykle pomocne Wykonawcy w skalkulowaniu ceny oferty.

Odpowiedź: Zamawiający nie jest w stanie określić szacunkowego wolumenu przesyłek, które będą nadawane u operatora wyznaczonego, gdyż liczba ta jest zmienna.

PYTANIE NR 4: Czy Zamawiający dopuszcza możliwość by na kopercie oprócz danych wskazanych przez Zamawiającego znajdowały się informacje o opłacie za usługę pocztową związane ze świadczeniem części zamówienia przez podwykonawców, ewentualnie inne informacje związane z obiegiem przesyłek pocztowych?

Wykonawca jednocześnie zaznacza, że informacje te nie będą zakrywać nadruku adresu firmowego Zamawiającego oraz nie będą naruszać innych wymagań wskazanych w Zaprośzeniu.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę, o ile dodatkowych czynności w tym zakresie nie będzie wykonywał Zamawiający.

PYTANIE NR 5: Czy Zamawiający dopuszcza udział podwykonawców przy realizacji zamówienia?

Wykonawca podnosi, że ewentualny zakaz podwykonawstwa nie ma oparcia w obowiązujących przepisach i stanowi naruszenie przepisów Prawa pocztowego.

Wskazać bowiem należy, że nowa ustawa Prawo pocztowe, która zaczęła obowiązywać 1 stycznia 2013 r. wprost dopuszcza świadczenie usług pocztowych przez podwykonawców – wskazuje na to art. 6 ust. 4 tej ustawy. Ponadto, zgodnie z art. 35 ust.1 Prawa pocztowego operator pocztowy, który zawarł z nadawcą umowę o świadczenie usługi pocztowej, może po przyjęciu przesyłki pocztowej powierzyć dalsze wykonanie usługi innemu operatorowi pocztowemu[...]. Art. 35 ust. 3 Prawa pocztowego dopuszcza posługiwanie się nawet dalszym podwykonawcą i stanowi, że przepis ust. 1 nie narusza prawa operatora pocztowego, który zawarł z nadawcą umowę o świadczenie usługi pocztowej, do powierzenia podwykonawcy dalszego wykonania w imieniu tego operatora usługi, [...].

W ustawie tej przewidziane są również warunki odpowiedzialności podwykonawcy:

Rozdział 8

Odpowiedzialność operatora pocztowego oraz postępowanie reklamacyjne

Art. 87. 1. Do odpowiedzialności operatorów pocztowych za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej stosuje się ustawę z dnia 23 kwietnia 1964 r. – Kodeks cywilny, jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej.

2. Podwykonawca, o którym mowa w art. 6 ust. 4, ponosi wobec operatora pocztowego odpowiedzialność za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy w zakresie działalności pocztowej jak operator pocztowy, z wyłączeniem art. 92–94.

Roszczenia przysługujące operatorowi pocztowemu wobec takiego podwykonawcy przedawniają się z upływem 6 miesięcy od dnia, w którym operator pocztowy naprawił szkodę.

Tak więc mając na uwadze powyższe, specyfika zamówienia pozwala na posługiwanie się podwykonawcami, co wyraźnie sankcjonuje ustawodawca w przywołanej ustawie. Wykonawca wnosi o dopuszczenie podwykonawców do realizacji zamówienia.

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza udział podwykonawców. Zamawiający zmodyfikował treść umowy o zapis o podwykonawstwie odpowiadając na pytanie z dnia 18.11.2014 r. (strona BIP Starostwa Powiatowego w Giżycku: http://bip.warmia.mazury.pl/powiat_gizycki/)

PYTANIE NR 6: Zamawiający opisał w bardzo niewielkim zakresie zasady użytkowania maszyny do frankowania w ramach realizacji przedmiotu zamówienia. Zamawiający nie wyjaśnił bardzo istotnych kwestii związanych z użyciem urządzeń frankujących, a mianowicie:

- Czy w ogóle istnieje możliwość alternatywnego świadczenia usług pocztowych będących przedmiotem zamówienia bez konieczności użycia maszyny do frankowania w ogóle?

Wykonawca ma pewne wątpliwości w tym zakresie. Zamawiający wskazuje bowiem w §3 ust. 9 wzoru umowy, iż Zamawiający dopuszcza inną formę rozliczania przesyłek – nie za pośrednictwem frankownicy – o ile nie spowoduje to utrudnienia czynności rozliczeniowych Zamawiającego. Ponadto Zamawiający wskazał w §3 ust. 2 i 3 wzoru umowy zapisy odnoszące się do sposobu opłacania przesyłek „z dołu”. Takie nawarstwienie zapisów rodzi więc pewne wątpliwości, więc Wykonawca prosi o potwierdzenie, że Zamawiający dopuszcza sposób opłacania przesyłek „z dołu” na podstawie wystawianej do 7-ego dnia każdego miesiąca faktury VAT dokumentującej wykonane w poprzednim miesiącu usługi.

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza możliwość alternatywnego świadczenia usług pocztowych bez konieczności użycia maszyny do frankowania w ogóle, o ile taką możliwość posiada wykonawca, tj. nie spowoduje to utrudnienia i dodatkowej pracy Zamawiającego. Taką opcję – świadczenie usług pocztowych bez użycia frankownicy – wskazuje wykonawca, a Zamawiający musi ją zaakceptować. Ponadto Zamawiający dopuszcza sposób opłacania przesyłek „z dołu” na podstawie wystawianej do 7-go dnia każdego miesiąca faktury VAT wraz ze specyfikacją wykonanych usług.

- Czy Zamawiający będzie pokrywał koszty używania maszyny do frankowania, na które składają się, w szczególności koszty przeprogramowania maszyny do frankowania oraz czynności serwisowych?

Ponoszenie tych kosztów przez Zamawiającego jest uzasadnione, gdyż to Zamawiający decyduje o samym fakcie korzystania z niej przy świadczeniu usług, na co Wykonawca ma niewielki wpływ.

Odpowiedź: Zamawiający nie uwzględnił wniosku wykonawcy. Zamawiający informuje, iż zgodnie z §3 ust.7 wzoru umowy Zamawiający posiada maszynę frankującą typu NEOPOST 5400, a Wykonawca dostarczy znamiona identyfikacyjne umożliwiające korzystanie z ww. maszyny. W przypadku braku możliwości dostarczenia takich znamion przez Wykonawcę i korzystania z maszyny frankującej znajdującej się na wyposażeniu Zamawiającego, dopuszcza się stosowanie innych urządzeń frankujących, które Wykonawca zobowiązany jest bezpłatnie dostarczyć do Zamawiającego wraz z materiałami eksploatacyjnymi.

- Jaki termin na uruchomienie frankownicy przewiduje Zamawiający? Wskazać należy, że mając na uwadze doświadczenie Wykonawcy w tym zakresie termin ten realnie nie może być krótszy niż 14 dni.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż frankownica musi być gotowa do użytkowania z dniem rozpoczęcia świadczenia usług przez wykonawcę.

PYTANIE NR 7: Zamawiający wskazuje określając warunki płatności, iż wynagrodzenie płatne będzie w terminie 21 dni od daty dostarczenia faktur przez Wykonawcę.

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę terminu płatności na 21 dni od daty dostarczenia Zamawiającemu? Zmiana ułatwi Wykonawcy dokonywanie rozliczeń, pozostawiając Zamawiającemu odpowiedni czas na dokonanie płatności.

Odpowiedź: Wykonawca nieprawidłowo odczytał zapis §3 ust. 2 wzoru umowy, albowiem treść powyższego paragrafu brzmi następująco: „Za okres rozliczeniowy przyjmuje się jeden miesiąc kalendarzowy. Do dnia 7-go każdego miesiąca Wykonawca wystawi fakturę VAT wraz ze specyfikacją wykonanych usług, płatną przelewem w terminie 21 dni od daty jej

dostarczenia Zamawiającemu. Faktura VAT wystawiona będzie na: Starostwo Powiatowe w Giżycku, Al. 1 Maja 14, 11-500 Giżycko, NIP: 845-16-75-796". Zatem Zamawiający nie dokonuje żadnych zmian w cytowanym wyżej paragrafie.

PYTANIE NR 8: Zamawiający wskazuje w §5 ust. 5 wzoru umowy katalog kar umownych:

5. Z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej przysługuje odszkodowanie:

1) za utratę przesyłki rejestrowanej w wysokości 50-krotności opłaty pobranej przez Wykonawcę za traktowanie przesyłki jako przesyłki poleconej;

2) za utratę paczki pocztowej w wysokości 10-krotności opłaty pobranej za jej nadanie.

W pierwszej kolejności należy wskazać, iż w zakresie odpowiedzialności wykonawcy – operatora pocztowego kwestie te reguluje ustawa Prawo pocztowe w rozdziale 8, która w tym zakresie jest aktem szczególnym w stosunku do kodeksu cywilnego (art. 87 ust. 1 Prawa pocztowego). Kary umowne za nienależyte bądź niewykonanie umowy określa zaś art. 88 ust. 4 tej ustawy, wyszczególniając jaka kara umowna należy się za konkretne naruszenie:

Art. 88

„4. Z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej nie będącej usługą powszechną przysługuje odszkodowanie:

1) za utratę, ubytek lub uszkodzenie przesyłki pocztowej nie będącej przesyłką z korespondencją - w wysokości nie wyższej niż zwykła wartość utraconych lub uszkodzonych rzeczy,

2) za utratę, ubytek lub uszkodzenie przesyłki pocztowej z zadeklarowaną wartością - w wysokości żądanej przez nadawcę, nie wyższej jednak niż zadeklarowana wartość przesyłki,

3) za utratę przesyłki z korespondencją - w wysokości dziesięciokrotności opłaty za usługę nie niższej jednak niż pięćdziesięciokrotność opłaty za traktowanie przesyłki listowej jako poleconej, określonej w cenniku usług powszechnych,

4) za opóźnienie w doręczeniu przesyłki pocztowej w stosunku do gwarantowanego terminu doręczenia - w wysokości nie przekraczającej dwukrotności opłaty za usługę

- chyba że postanowienia regulaminu świadczenia usługi pocztowej w zakresie wysokości odszkodowania są korzystniejsze.”

Tymczasem Zamawiający opiera przytoczone zapisy wzoru umowy na art. 88 ust. 1 Prawa pocztowego dotyczącym realizowania powszechnych usług pocztowych, które nie są przecież przedmiotem zamówienia.

W związku z powyższym, czy z uwagi na niezgodność postanowień wzoru umowy z przepisami bezwzględnie obowiązującymi Zamawiający przewiduje możliwość ich usunięcia i dostosowania postanowień SIWZ do regulacji wynikających z bezwzględnie obowiązującego w tym zakresie Prawa pocztowego (konkretnie art. 88 ust. 4 Prawa pocztowego)?

Odpowiedź: Zamawiający zmienia treść §6 ust.5 (wzór umowy po zmianach o zapis o podwykonawstwie), który otrzymuje następujące brzmienie: „§6 ust. 5. Z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej przysługuje odszkodowanie za utratę przesyłki rejestrowanej w wysokości 50-krotności opłaty pobranej przez Wykonawcę za traktowanie przesyłki jako przesyłki poleconej”.

PYTANIE NR 9: W jaki sposób Zamawiający zamierza przekazywać przesyłki do nadania? Czy Wykonawca ma świadczyć usługę odbioru korespondencji z siedziby Zamawiającego, czy Zamawiający sam będzie przekazywał przesyłki do placówki Wykonawcy?

Odpowiedź: Zamawiający będzie sam przekazywał i odbierał przesyłki w placówce wykonawcy, jeżeli placówka ta znajduje się w odległości nie większej niż do 250 m od siedziby Zamawiającego. W innym wypadku wykonawca będzie świadczyć usługę przekazywania i odbioru korespondencji z siedziby Zamawiającego.

EG, AB/AB



WICELISTOPOLSKA
Wacław Strzemiński

