



WOF.261.3.2014.JD.15

Wrocław, dnia 19.09.2014 r.

Wg rozdzielnika

Regionalna Dyrekcja Ochrony Środowiska we Wrocławiu informuje, iż jeden z wykonawców zwrócił się o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia dla zadania: *Świadczenie usług pocztowych na rzecz Regionalnej Dyrekcji Ochrony Środowiska we Wrocławiu.*

W myśl art. 38 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. *Prawo zamówień publicznych* (Dz. U. z 2013 r. poz. 907 z późn. zm.) udzielam wyjaśnień na złożone następujące pytania.

Pytanie 1

Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisu pkt. I ust.9 Informacje ogólne jako sprzecznego z ideą zamówień publicznych, albowiem przedmiotem przetargu jest przyjmowanie, przemieszczanie i doręczanie przesyłek pocztowych oraz ewentualnych zwrotów, w tym doręczeń wynikających m.in. z przepisów Kodeksu postępowania administracyjnego. Kwestionowany zapis dotyczy dopuszczenia do udziału w przetargu podwykonawców, czyli doręczenia przesyłek nadawanych przez inne podmioty za które Zamawiający nie ponosi opłat, a więc nie następuję w tym przypadku wydatkowanie środków publicznych. W odniesieniu do omawianego sposobu doręczania przesyłek warto dodać kilka uwag dotyczących prawa zamówień publicznych. Otóż usługa doręczania przesyłek od nadawcy do adresata ma charakter usługi pocztowej zgodnie z art. 2 ust. 1 pkt 1 PP. Natomiast usługa odbierania od zamawiającego i nadawania np. 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 np. u operatora wyznaczonego, to ze względu na zastosowaną konstrukcję prawną, w której wykonawca zawiera w imieniu nadawcy umowę o świadczenie usług pocztowych w placówce np. operatora wyznaczonego, płatność ta dokonywana jest w imieniu nadawcy, a nie wykonawcy, tym samym niewątpliwie elementem takiej usługi jest świadczenie usługi płatniczej.

Natomiast w kontekście przedmiotowego przetargu należy zauważyć, iż Zamawiający jednoznacznie wskazał, iż przedmiotem zamówienia jest jedynie świadczenie usług pocztowych. Jeżeli pomimo takiego sformułowania dopuszczono do świadczenia usług w formie, w której wykonawca służy jedynie za pośrednika pomiędzy zamawiającym, a np. operatorem wyznaczonym, wówczas należy wskazać, iż nie może to pozostawać w zgodzie z SIWZ.

Co więcej, Zamawiający nie skonstruował osobnych uprawnień kontraktowych (jak kary umowne lub umowne prawa odstąpienia), które by sankcjonowały niewykonanie lub nienależyte wykonanie tej swoistej usługi pośrednictwa przy zawarciu umowy z np. operatorem wyznaczonym. Zasadnym wydaje się podniesienie, iż taka praktyka narusza równouprawnienie wykonawców, ponieważ wykonawcy realizujący całość usługi muszą liczyć się z możliwością zastosowania wobec nich pełnego repertuaru sankcji kontraktowych, natomiast wykonawcy realizujący jedynie usługę pośrednictwa nie są zagrożeni żadnymi dodatkowymi, kontraktowymi sankcjami w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania umowy.

Na marginesie należy jedynie zauważyć, iż „dane dotyczące podmiotów korzystających z usług pocztowych oraz dane dotyczące faktu i okoliczności świadczenia usług pocztowych lub korzystania z tych usług” objęte są tajemnicą pocztową zgodnie z art. 41 ust. 1 PP nie mogą więc, poza przykładami wynikającymi z ustawy, być ujawniane przez operatora pocztowego podmiotom trzecim, w tym także innym operatorom.

Tym samym w przypadku powierzenia przez jednego operatora pocztowego przesyłki pocztowej innemu operatorowi bez zawarcia stosownej umowy o współpracę możliwe jest wskazywanie, iż doszło do naruszenia tajemnicy pocztowej.

Co więcej zgodnie z art. 31 „operatorowi pocztowemu, który zawarł z nadawcą umowę o świadczenie usługi pocztowej, przysługuje prawo zastawu na przesyłkach pocztowych w celu zabezpieczenia roszczeń wynikających z tej umowy oraz z tytułu uzasadnionych, dodatkowych kosztów świadczenia usługi, powstałych z przyczyn leżących po stronie nadawcy lub adresata”. Tym samym w przypadku, gdyby z przyczyn leżących po stronie operatora pocztowego, który przekazał innemu operatorowi przesyłkę bez zawierania umowy o współpracę lub z przyczyn leżących po stronie adresata, doszło do powstania roszczeń po stronie operatora pocztowego, który otrzymał wskazaną przesyłkę, wówczas ten ostatni podmiot uzyska prawo zastawu na przesyłce. W konsekwencji na przesyłce nadanej przez pierwotnego nadawcę ciążyć będzie prawo zastawu przysługujące podmiotowi, z którym nie zawarł on żadnej umowy (pierwotny nadawca zawarł bowiem jedynie umowę z pierwotnym operatorem pocztowym), co więcej może ono powstać z przyczyn, za które pierwotny nadawca w ogóle nie odpowiada i na które nie ma wpływu

Odpowiedź

Zamawiający nie ogranicza udziału podwykonawców w realizacji zamówienia, jednocześnie żąda wskazania przez Wykonawcę, w ofercie, tą część zamówienia, którą zamierza powierzyć podwykonawcom.

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę. Zamawiający nie zmienia zapisów specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Pytanie 2

Czy Zamawiający dopuszcza stosowanie aplikacji w postaci elektronicznej książki nadawczej do nadawania przesyłek objętych przedmiotem zamówienia? W ramach umowy z nadawca otrzymuje login i hasło do aplikacji umieszczonej na stroniepl, z której będzie miał możliwość generowania, w szczególności: elektronicznej książki nadawczej oraz formularzy niezbędnych do realizacji usługi.

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę. Zamawiający nie zmienia zapisów specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Pytanie 3

Czy Zamawiający dopuszcza zmianę wzoru umowy w zakresie komparycji uwzględniając pełne dane wykonawcy oraz nazwę umowy oraz nr umowy Wykonawcy, z którego wynikać będzie znak opłaty?

Odpowiedź

Zamawiający dopuszcza zmianę wzoru umowy w zakresie umieszczenia w niej pełnych danych Wykonawcy, wpisania nazwy umowy oraz numeru umowy Wykonawcy. Wyjaśnienie to nie wymaga zmiany zapisów specyfikacji istotnych warunków zamówienia (wzoru umowy) – dane Wykonawcy zostaną odpowiednio wpisane w miejscach wykropkowanych.

Pytanie 4

Czy Zamawiający dopuszcza zmianę wzoru umowy poprzez dodanie zapisu „Nadawca upoważnia Poczta do przyjmowania przesyłek pocztowych przez pracowników placówki pocztowej wymienionej w załączniku nr do umowy pod jego nieobecność w placówce nadania.

Za wszelkie różnice między stanem wskazanym przez Nadawcę, a stanem faktycznym nadanych (odebranych z miejsca wskazanego przez Nadawcę i dostarczonych do placówek) przesyłek pocztowych oraz pocztowej książki nadawczej, odpowiedzialność ponosi Nadawca, który zobowiązuje się przyjąć ustalenia stwierdzone przez pracowników Poczty.”

W przypadku odrzucenia powyższej propozycji proszę o wskazanie do której godziny, następować będzie wyjaśnianie zastrzeżeń odnośnie przesyłek.

Odpowiedź

Zamawiający zmienia specyfikację istotnych warunków zamówienia – projekt umowy, § 1 ust 5 otrzymuje następujące brzmienie: „Zamawiający upoważnia Wykonawcę do przyjmowania przesyłek pocztowych przez pracowników placówek pocztowych, o których mowa w ust. 3, pod jego nieobecność

w placówce nadania. W przypadku rozbieżności w dokumentacji rozliczeniowej między stanem wskazanych przez Zamawiającego a stanem faktycznym stwierdzonym przez Wykonawcę, przyjmuje się ustalenia stwierdzone przez Wykonawcę.”

Pytanie 5

Czy Zamawiający po wybraniu oferty Wykonawcy dopuszcza zawarcie umowy wg wzoru dostarczonego przez Wykonawcę, w której zawarte są elementy doprecyzowujące warunki technologiczne świadczenia usług, rozliczenia usług oraz podstawy prawne świadczenia usług albo ich umieszczenie w załącznikach do umowy?.

Odpowiedź

Zamawiający nie dopuszcza zawarcia umowy według wzoru Wykonawcy. Wszelkie niezbędne elementy doprecyzowujące należy przygotować jako załączniki i wylistować w umowie. Warunki te nie mogą być w sprzeczności w warunkami zawartymi w specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę. Zamawiający nie zmienia zapisów specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Pytanie 6

Czy Zamawiający w przypadku przyjęcia oferty Wykonawcy dopuszcza wprowadzenie do zawieranej w ramach niniejszego postępowania umowy, zapisu określającego podstawę opodatkowania lub zwolnienie z podatku od towarów i usług, usług objętych zamówieniem?.

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę. Zamawiający nie zmienia zapisów specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Pytanie 7

Wykonawca proponuje wykreślenie w § 4 ust. 1 wzoru umowy słów „lub kare umowną”, ponieważ ustawa Prawo pocztowe nie przewiduje obowiązku zapłaty kary w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej. W rozdziale 8 ustawy Prawo pocztowe jest mowa jedynie o odszkodowaniu.

Odpowiedź

Zamawiający zmienia specyfikację istotnych warunków zamówienia – projekt umowy, § 4 ust 1 otrzymuje następujące brzmienie: „*W przypadku utraty, ubytku, uszkodzenia przesyłki bądź niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu umowy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu należne odszkodowanie, zgodnie z przepisami rozdziału 8 ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe (Dz.U. z 2012 r. poz. 1529) i postanowieniami umowy.*”

Pytanie 8

Wykonawca zauważa, że Zamawiający w § 4 ust. 2 wzoru umowy nie wskazał przyczyn zawinionych przez Wykonawcę, które uprawniają Zamawiającego do rozwiązania umowy. Wykonawca proponuje wskazanie konkretnych przyczyn lub zamieszczenie zapisu (pierwsze zadanie w ust.2) „Zamawiającemu przysługuje prawo rozwiązania umowy bez wypowiedzenia w przypadku naruszenia przez Wykonawcę istotnych postanowień umowy, po uprzednim pisemnym wezwaniu do zaprzestania naruszeń w terminie określonym w wezwaniu”.

Odpowiedź

Zamawiający zmienia specyfikację istotnych warunków zamówienia – projekt umowy, § 4 ust 2 otrzymuje następujące brzmienie: „*Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 5 % wartości brutto umowy, określonej w § 3 ust. 1, w przypadku rozwiązania umowy z przyczyn, za które ponosi odpowiedzialność Wykonawca, tj. w przypadku naruszenia przez Wykonawcę istotnych postanowień umowy. Odstąpienie od umowy nastąpi po uprzednim pisemnym wezwaniu do zaprzestania naruszeń w terminie określonym w wezwaniu.*”

Pytanie 9

Czy Zamawiający, mimo istotnego charakteru nadawanych przesyłek, dopuszcza wielokrotność nadań, tj. przyjmowania przez Wykonawcę przesyłek, a następnie nadawanie ich u operatora wyznaczonego do świadczenia powszechnych usług pocztowych, przez co na dowódzie nadania będzie inny podmiot niż Zamawiający? Wykonawca zwraca uwagę na fakt, że w takim przypadku Zamawiający nie będzie stroną w postępowaniu reklamacyjnym ze względu na to, że de facto nadawcą takiej przesyłki będzie wybrany Wykonawca, a nie Zamawiający. Jeżeli Zamawiający nie wyraża zgody na taki stan rzeczy, to Wykonawca sugeruje zamieszczenie w SIWZ informacji: „RDOŚ będzie wysyłać korespondencję tylko i wyłącznie we własnym imieniu. W każdej sytuacji RDOŚ musi figurować jako Nadawca przesyłki.”.

Odpowiedź

Zamawiający zmienia specyfikację istotnych warunków zamówienia - załącznik A, dodając ust. 16 o następującej treści: „16. Zamawiający będzie wysyłać korespondencję tylko i wyłącznie we własnym imieniu. W każdej sytuacji Zamawiający musi figurować jako nadawca przesyłki”.

Pytanie 10

W jaki sposób Zamawiający zamierza zagwarantować podmiotom do których adresowana jest korespondencja odbiór przesyłek. Odbiorcy przesyłek oczekują możliwości odbioru przesyłek awizowanych w najbliższej okolicy od miejsca zamieszkania. Obecne zapisy SIWZ nie zabezpieczają dostępu do placówek w żadnej formie. W związku z nie zamieszczeniem proponowanych poniżej zapisów, może dojść do sytuacji, że aby odebrać przesyłkę adresat będzie się musiał udać do sąsiedniej gminy bądź miasta.

Poniżej proponowany zapis został potwierdzony orzeczeniem KIO – Wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z 17 lipca 2014 r., sygn. KIO 1350/14 w postępowaniu przetargowym ogłoszonym przez ZUS.

Wykonawca stoi na stanowisku, że takie wymagania dotyczące punktów odbioru niedoręczonych pod adres przesyłek (awizowanych) są niezbędne, aby zapewnić możliwie najwyższy poziom bezpieczeństwa obrotu pocztowego, zwłaszcza w kwestii zachowania tajemnicy korespondencji oraz bezpieczeństwa przechowywania przesyłek.

W związku z powyższym Wykonawca proponuje dodać do Opisu przedmiotu zamówienia następujące wymagania:

- 1) Zamawiający wymaga, aby punkty odbioru niedoręczonych pod adres przesyłek (awizowanych) znajdowały się na terenie każdej gminy w kraju. Każda placówka pocztowa Wykonawcy, o której mowa musi spełniać niżej wymienione warunki:
 - a) być czynna co najmniej we wszystkie dni robocze, z wyjątkiem dni ustawowo wolnych od pracy,
 - b) być oznakowana w sposób widoczny „szyldem” z nazwą bądź logo Wykonawcy, jednoznacznie wskazującym na jednostkę Wykonawcy,
 - c) gdy znajduje się w lokalu, w którym prowadzona jest inna działalność gospodarcza, musi posiadać wyodrębnione stanowisko obsługi klientów w zakresie usług pocztowych, oznakowane w sposób widoczny nazwą lub logo Wykonawcy.

Wykonawca wnosi o dodanie do SIWZ załącznika będącego oświadczeniem Wykonawcy o spełnieniu wymogu przedstawionego przez Zamawiającego ze wskazaniem źródła, gdzie Zamawiający może na bieżąco podczas realizacji umowy weryfikować prawdziwość oświadczenia (np. link do własnej strony www) w celu umożliwienia adresatom podjęcia przesyłek Zamawiającego..

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę. Zamawiający nie zmienia zapisów specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Pytanie 11

Wykonawca informuje, że z dniem 1 stycznia 2014 roku weszła w życie zmiana do obecnego artykułu 13 Światowej Konwencji Pocztovej, która polega na rezygnacji krajów członkowskich Światowego Związku Pocztowego ze świadczenia fakultatywnej usługi polecenia dla przesyłek ekonomicznych. Tym samym w obrocie międzynarodowym zostanie zlikwidowana kategoria ekonomiczne przesyłki listowe polecione oraz ekonomiczne przesyłki listowe z zadeklarowaną wartością. Usługi przesyłek

poleconych i przesyłek listowych z zadeklarowaną wartością będą świadczone tylko jako usługi priorytetowe. W związku z tym Wykonawca wnosi o wykreślenie z przedmiotu Zamówienia oraz tabeli szczegółowej wyceny przesyłek (Formularz ofertowy) poleconych zagranicznych ekonomicznych, tj. pozycji: 25-30.

Odpowiedź

Zamawiający zmienia specyfikację istotnych warunków zamówienia w zakresie treści formularza ofertowego – tabeli zawartej w ust. 1, pozycje od 25 do 36 otrzymują następujące wartości:

25	Przesyłki rejestrowane nie będące przesyłkami najszybszej kategorii w obrocie zagranicznym obszar Europy (ekonomiczne polecane)	do 50 g.	0
26		od 50 g. do 100 g.	0
27		od 100 g. do 350 g.	0
28		od 350 g. do 500 g.	0
29		od 500 g. do 1000 g.	0
30		od 1000 g. do 2000 g.	0
31	Przesyłki rejestrowane najszybszej kategorii w obrocie zagranicznym obszar Europy (priorytetowe polecane)	do 50 g.	20
32		od 50 g. do 100 g.	4
33		od 100 g. do 350 g.	4
34		od 350 g. do 500 g.	4
35		od 500 g. do 1000 g.	4
36		od 1000 g. do 2000 g.	4

Pytanie 12

Czy Zamawiający wymaga bezwzględnie doręczania przez Wykonawcę przesyłek z zachowaniem wskaźników terminowości doręczeń przesyłek wskazanych w obowiązujących przepisach prawa dotyczącego świadczenia usług pocztowych tj. rozporządzenia Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 roku w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz. U. z 2013r., poz. 1468 z późn. zm.)? W przypadku odpowiedzi twierdzącej Wykonawca wnosi o umieszczenie w SIWZ zapisu „Wykonawca zobowiązuje się doręczyć przesyłki listowe, w obrocie krajowym przyjęte do przemieszczenia i doręczenia: w dniu następnym jednak nie później niż w 4 dniu po dniu nadania w przypadku przesyłki listowej najszybszej kategorii, w dniu następnym jednak nie później niż w 6 dniu po dniu nadania w przypadku przesyłki nie będącej przesyłką najszybszej kategorii. Dni określające terminy doręczeń są dniami roboczymi”. W przypadku odpowiedzi negatywnej proszę o wskazanie terminów doręczenia?.

Odpowiedź

Zamawiający zmienia specyfikację istotnych warunków zamówienia – szczegółowy opis przedmiotu zamówienia (zał. A do SIWZ), dodając ust. 17 o następującym brzmieniu: „17. Wykonawca zobowiązuje się doręczyć przesyłki listowe, w obrocie krajowym przyjęte do przemieszczenia i doręczenia: w dniu następnym jednak nie później niż w 3 dniu po dniu nadania w przypadku przesyłki listowej najszybszej kategorii, w dniu następnym jednak nie później niż w 5 dniu po dniu nadania w przypadku przesyłki nie będącej przesyłką najszybszej kategorii. Dni określające terminy doręczeń są dniami roboczymi.”.

Pytanie 13

Wykonawca wnosi o podanie procentowego udziału w szacowanej ilości w rozbiciu na poszczególne przedziały wagowe, przesyłek listowych miejscowych (nadanych i doręczanych na terenie dolnośląska) i przesyłek listowych zamiejscowych (nadanych na terenie dolnośląska i doręczanych do innych województw).

Odpowiedź

Zamawiający nie prowadzi statystyk dotyczących udziału przesyłek, których adresat znajduje się na terenie województwa dolnośląskiego i poza województwem dolnośląskim.

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę. Zamawiający nie zmienia zapisów specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Pytanie 14

Wykonawca wnosi o ujednoczenie zapisów dotyczących warunków płatności w związku z odmienną regulacją pkt. 5 formularza w związku z zapisem §3 ust. 6 wzoru umowy, na „21 dni od daty wystawienia faktury VAT”.

Odpowiedź

Zamawiający informuję, w formularzu ofertowym wystąpił błąd pisarski. Obowiązujący zapis zawarty jest we wzorze umowy: „21 dni od daty wystawienia faktury VAT”.

Zamawiający zmienia specyfikację istotnych warunków zamówienia w zakresie treści ust. 5 Formularza ofertowego na następujący: „*Akceptuję proponowane warunki płatności, w tym m.in. 21 dni od daty prawidłowo wystawionej faktury VAT*”.

Regionalny Dyrektor
Ochrony Środowiska we Wrocławiu

Michał Jęcz