

1. Zamawiający w SIWZ – Opis Przedmiotu Zamówienia pkt 4 pisze, że Przesyłki nadawane przez Zamawiającego dostarczane będą przez Wykonawcę do każdego miejsca w kraju i za granicą, na podany adres.

Wykonawca w związku z tym, że przedmiotem zamówienia są przesyłki zagraniczne zwraca uwagę, że ich doręczanie jest świadczone przez poczty zagraniczne na podstawie międzynarodowych przepisów pocztowych w ramach Światowego Związku Pocztowego.

Pytanie/wniosek 1: Wobec faktu że Wykonawca musi się bezwzględnie treści i zakresowi tych przepisów podporządkować, wnosimy o korektę brzmienia powyższego zapisu na następujący: *„Przesyłki nadawane przez Zamawiającego dostarczane będą przez Wykonawcę do każdego miejsca w kraju i za granicą, na podany adres bądź wskazany adres skrytki pocztowej - zgodnie z obowiązującymi międzynarodowymi przepisami pocztowymi”*.

2. Zamawiający w SIWZ rozdział XIII pisze na temat kryteriów, którymi będzie się kierował przy wyborze oferty – Bezpłatna możliwość śledzenia przez internet rejestrowanych przesyłek pocztowych.

Pytanie/wniosek 2: W związku z tym, że przedmiotem zamówienia są przesyłki rejestrowane krajowe jak również zagraniczne czy Zamawiający zgodzi się na uściślenie brzmienia opisu tego kryterium w rozdziale XIII SIWZ oraz Formularzu Ofertowym – załącznik nr 1 do SIWZ, na następujący: *„Bezpłatna możliwość śledzenia przez internet rejestrowanych przesyłek pocztowych w obrocie krajowym i w obrocie zagranicznym co najmniej w zakresie wynikającym z międzynarodowych przepisów pocztowych”* **lub** z uwagi na fakt, że przedmiotem zamówienia w zdecydowanej większości są przesyłki krajowe a zagraniczne stanowią jedynie znikomą jego część czy Zamawiający dopuszcza możliwość jako kryterium przyjęć jedynie możliwość śledzenia przesyłek w obrocie krajowym?

3. Zamawiający w SIWZ – Opis Przedmiotu Zamówienia pkt 7 ppkt c pisze na temat doręczania przychodzących przesyłek pocztowych do jego siedziby.

Zwracamy uwagę, że doręczanie korespondencji do Zamawiającego nie jest przedmiotem niniejszego postępowania, a konsekwencją umowy zawartej z nadawcą, natomiast Zamawiający występując w roli adresata nie jest stroną umowy o nadawanie. Umowa z nadawcą może być zawarta albo w drodze indywidualnie ustalonych warunków np. w trybie zamówienia publicznego, gdzie doręczenie przesyłki w ściśle określonym terminie np. D + 1 może być jednym ze zobowiązań wykonawcy, albo w drodze umowy o świadczenie usług powszechnych zawartej z operatorem wyznaczonym. Pojęcie powszechnych usług pocztowych określa art. 45 ust. 1 Prawa pocztowego, wskazując że są to usługi świadczone przez operatora wyznaczonego o zakresie w tym przepisie wymienionym (przyjmowanie, sortowanie, przemieszczanie i doręczanie przesyłek o wskazanej charakterystyce), z częstotliwością zapewniającą co najmniej jedno opróżnianie nadawczej skrzynki pocztowej i doręczanie przesyłek pocztowych, co najmniej w każdy dzień roboczy i nie mniej niż przez 5 dni w tygodniu z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy. Prawo pocztowe nie określa godzin doręczania przesyłek pocztowych do adresata. Zatem, żądanie Zamawiającego doręczania przesyłek w określonych godzinach narusza przepisy Prawa pocztowego, które obligują do świadczenia usług powszechnych w sposób jednolity w porównywalnych warunkach.

Każde ponadstandardowe wymaganie dot. godzin doręczenia korespondencji do Zamawiającego powoduje konieczność dostosowania całej sieci logistycznej danego operatora poprzez zmiany logistyczno-organizacyjne, co niejednokrotnie może być niemożliwe. Każda przesyłka wysyłana z dowolnego miejsca w kraju co do zasady najpierw trafia do najbliższego węzła ekspedycyjno-rozdzielczego, skąd transportowana jest w odpowiednim kierunku razem z innymi przesyłkami tam kierowanymi. Następnie jest rozdzielana na poszczególne placówki i przekazywana doręczycielom, którzy doręczają przesyłki na danym terenie w określonej kolejności. Zmiana godzin doręczenia zaburzałaby pracę sieci logistycznej na całym terenie.

Pytanie / wniosek 3: Wobec powyższego Wykonawca prosi o modyfikację postanowienia w zakresie rezygnacji z określania konkretnych godzin doręczania przesyłek nadchodzących do Zamawiającego bądź jego całkowite wykreślenie, co umożliwi złożenie oferty.

Pytanie / wniosek 3.1: W przypadku braku rezygnacji Zamawiającego z konieczności doręczania korespondencji do godziny 11:00 Wykonawca uprzejmie informuje, że uwzględniając jego możliwości komunikacyjne, (wymiana komunikacyjna z placówką oddawczą odbywa się po godzinie 11.00 i nie ma w chwili obecnej możliwości jej zmiany) nie jest w stanie zagwarantować powyższego wymogu.

W związku z powyższym zwracamy się z uprzejmą prośbą o zmianę wskazanych godzin i umożliwienie dostarczania korespondencji zgodnie z poniższymi kryteriami:

- Urząd Miejski w Nysie ulica Kolejowa 15 – punkt informacyjny, każdego dnia roboczego od poniedziałku do piątku w godz.: 11:00-12:00.
- Ośrodek Pomocy Społecznej ul. Komisji Edukacji Narodowej 1A – sekretariat pok. 39 I piętro, każdego dnia roboczego od poniedziałku do piątku w godz.: 12:00-13:00.

Przychylenie się do prośby Wykonawcy umożliwi dostarczanie całościowej korespondencji adresowanej do Zamawiającego i tym samym prawidłową realizację nałożonych na niego zadań **oraz będzie skutkowało złożeniem oferty?**

4. Zamawiający w Formularzu cenowym - Załącznik do formularza oferty (pkt 1. Gmina Nysa) podaje w pozycjach 5 i 11 do wyceny przesyłki listowe zagraniczne.

Pytanie / wniosek 4: Z uwagi na fakt że cennik usług zagranicznych Wykonawcy podzielony jest na strefy (Europa łącznie z Cyprzem, całą Rosją i Izraelem; Ameryka Północna i Afryka; Ameryka

Południowa, Środkowa i Azja; Australia i Oceania) prosimy o sprecyzowanie jakiej strefy mają dotyczyć wymienione w powyższych pozycjach przesyłki zagraniczne?

5. Zamawiający w Formularzu cenowym - Załącznik do formularza oferty podaje w pozycji 11 do wyceny Przesyłki listowe rejestrowane Ekonomiczne zagraniczne.
Wykonawca uprzejmie informuje o zmianie w przepisach prawnych. Z dniem 1 stycznia 2014 roku weszła w życie zmiana do artykułu 13 Światowej Konwencji Pocztovej, polegająca na rezygnacji krajów członkowskich Światowego Związku Pocztowego ze świadczenia fakultatywnej usługi polecenia dla przesyłek ekonomicznych. Tym samym, została zlikwidowana kategoria przesyłki listowe polecane w obrocie zagranicznym, nie będące przesyłkami najszybszej kategorii - ekonomiczne. Z dniem 1 stycznia 2014r. usługa przesyłka poleciona zagraniczna jest świadczona tylko jako usługa priorytetowa.
Pytanie / wniosek 5: W związku z powyższym wnosimy do Zamawiającego o dopuszczenie zmiany w Formularzu cenowym i potraktowanie tych przesyłek jako przesyłki rejestrowane priorytetowe oraz jego stosowną modyfikację, zmiana ta pozwoli na prawidłową wycenę i przygotowanie oferty?
6. Zamawiający w pkt 5 ppkt 4 oraz pkt 5a do SIWZ – Podstawy wykluczenia, o których mowa w art.24 ust.5 Pzp pisze, że przewiduje wykluczenie Wykonawcy na podstawie: - **art.24 ust.5 pkt 1)** ustawy Pzp a w oświadczeniu – Załącznik nr 5 do SIWZ podaje cały art. 24 ust. 5 ustawy.
Pytanie / wniosek 6: Wykonawca rozumie, że Zamawiający przewiduje wykluczenie Wykonawcy na podstawie: - **art.24 ust.5 pkt 1)** ustawy Pzp w związku z czym prosi o skorygowanie oświadczenia – Załącznika nr 5 aby zapisy były zgodne z treścią SIWZ?
7. Zamawiający w SIWZ – Opis Przedmiotu Zamówienia pkt 9 ppkt c pisze, że Zamawiający ma prawo zlecić usługę innemu operatorowi a kosztami realizacji obciążyć Wykonawcę, jeżeli Wykonawca nie odbierze od Zamawiającego przesyłek w wyznaczonym dniu i czasie.
Pragniemy zwrócić uwagę, iż zgodnie z postanowieniami postępowania przetargowego usługi pocztowe stanowiące przedmiot zamówienia realizowane będą m.in. na zasadach określonych w Ustawie z dnia 23 listopada 2012 r. - Prawo Pocztove jako operator wyznaczony jest zobowiązana do stosowania w zakresie niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych zapisów Rozdziału 8 Ustawy Prawo pocztowe.
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.
Pytanie/wniosek 7: W świetle powyższego czy Zamawiający zmieni zapis na zgodny z regulaminem Wykonawcy, dotyczący odbioru korespondencji z siedziby Zamawiającego „Firmowa Poczta”, w którym czytamy: „Klientowi przysługuje kara umowna za niezgłoszenie się po odbiór przesyłek w oznaczonym dniu, w wysokości 200% opłaty za jeden odbiór”, lub wprost odnieść się do wspomnianego regulaminu, który w całości reguluje sposób świadczenia usługi oraz odpowiedzialność Wykonawcy?
8. Zamawiający w SIWZ jako załącznik nr 1 pisze na temat wzoru umowy nie dołączając jej treści do postępowania.
Pytanie/wniosek 8: Czy Wykonawca dobrze rozumie, że umowy zostaną sporządzone przez Wykonawcę wyłonionego w toku niniejszego postępowania?
9. Zamawiający w Formularzu cenowym - Załącznik do formularza oferty (pkt 2. Ośrodek Pomocy Społecznej w Nysie) podaje w pozycji 38 do wyceny Zwrot ZPO do 350 g gabaryt a.

Pytanie/wniosek 9: Wykonawca zwraca się o sprecyzowanie czy Wykonawcy mają podać cenę za **zwrot przesyłki rejestrowanej z potwierdzeniem odbioru do siedziby Zamawiającego w obrocie krajowym?**

10. Zamawiający jako załącznik do postępowania przedstawia własny druk zwrotnego potwierdzenia odbioru **nie spełniający wymogów Polskiej Normy PN-T-85005 z grudnia 2000 r.**

Wykonawca informuje, że potwierdzenie odbioru do przesyłki doręczanej zgodnie z zastosowaniem przepisu art. 57 par. 5 pkt. 2 KPA oraz art. 12 par. 6 pkt. 2 Ordynacji podatkowej powinny być wykonywane zgodnie z poniższymi warunkami technicznymi: 1) gramatura papieru: papier offsetowy BD 140 – 200 g/m²

2) wymiar druku: minimum 90 x 140 mm (część środkowa, bez listew bocznych) optymalne wymiary:

a) część środkowa, bez listew bocznych - 100 x 140 mm,

b) całość druku, tj. część środkowa + listwy boczne - 100 x 160 mm,

(wszystkie wymiary przyjmuje się z tolerancją 2 mm)

3) listwy po obu stronach, perforacja pionowa pozwalająca na wyrwanie środkowej części druku bez jego uszkodzenia,

4) co najmniej 5 mm pasek kleju gwarantujący przyczepność do różnego rodzaju podłoża w zróżnicowanym zakresie temperatur zabezpieczony osłoną.

Adres nadawcy napisany w strefie prostokątnej w minimalnej odległości:

1) 40 mm od górnego brzegu przesyłki,

2) 5 mm od prawego brzegu,

3) 15 mm od dolnego brzegu.

W pasie 15 mm powyżej dolnej krawędzi strony przedniej druku (awers) oraz z prawej strony danych adresowych nadawcy nie można umieszczać żadnych napisów/nadruków.

Formularz potwierdzenia odbioru dla przesyłek nadanych w postępowaniu administracyjnym

POTWIERDZENIE ODBIORU

Adresat przesyłki

.....

.....

.....

Rodzaj przesyłki


Nadawca

Adres

Funkcja i nazwisko nadawcy, nr

Wydział, wydziałowy przydział, wydziałem em

(nazwa, adres, nazwisko odbiorcy przesyłki)



Adresat potwierdzenia - nadawca przesyłki

.....

.....

.....

Doręczenie przesyłki następuje na zasadach określonych w ustawie z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego

- Przesyłki są doręczone¹⁾
 adresowi osobie upoważnionej do odbioru
 w siedzibie w siedzibie
 w dniu
 (nazwa gminnego podmiotu)
 w siedzibie w siedzibie
 w siedzibie w siedzibie
- Przesyłki nie doręczone w sposób wskazany w pkt 1, przesyłki przekazane w gminnym podmiocie²⁾
 w dniu
 (nazwa gminnego podmiotu)
 w siedzibie w siedzibie
 w siedzibie w siedzibie
- Z powodu niepodjęcia przesyłki w terminie³⁾ dni przewidzianego powołaniem załączonym do dnia
 przesyłki wysłano w siedzibie wskazanej w pkt 1⁴⁾
 adresowi osobie upoważnionej do odbioru
 w siedzibie w siedzibie
- Przesyłki nie doręczone, gdyż⁵⁾
 adres w polu przesyłki w terminie
 nie został
 (nazwa gminnego podmiotu)
 w siedzibie w siedzibie

¹⁾ w siedzibie w siedzibie w siedzibie
²⁾ w siedzibie w siedzibie w siedzibie
³⁾ w siedzibie w siedzibie w siedzibie
⁴⁾ w siedzibie w siedzibie w siedzibie
⁵⁾ w siedzibie w siedzibie w siedzibie

12. Zamawiający w SIWZ - Rozdział 2 Osoby zdolne do wykonywania zamówienia, pisze na temat warunku zatrudnienia osób wykonujących czynności będące przedmiotem zamówienia na umowę o pracę.

Pytanie/wniosek 12a: Wykonawca wnosi o wyjaśnienie, czy wymóg spełniania warunku zatrudnienia osób wykonujących w trakcie realizacji zamówienia czynności (w treści SIWZ mowa o robotach budowlanych ???), odnosi się do osób realizujących czynności bezpośrednio związane ze świadczeniem usług na rzecz Zamawiającego np. odbiór i nadanie korespondencji w danej placówce/placówkach pocztowych na terenie Gminy Nysa, czy wymóg ten dotyczy wszystkich pracowników Wykonawcy zaangażowanych w proces realizacji usług objętych przedmiotem zamówienia? Zwrócić należy uwagę, iż w rozumieniu przepisów Prawa Pocztowego świadczenie usług pocztowych odbywa się w wielu etapach na terenie całego kraju, zatem przy braku stosownego ograniczenia w w/w zakresie wykonawca byłby zmuszony do potwierdzania warunku zatrudnienia w stosunku do wszystkich pracowników tj ok. 70 tys. osób, co de facto jest niewykonalne i może przesądzić o niemożności złożenia oferty z uwagi na brak możliwości wykazania przez Wykonawcę spełnienia w/w warunku.

W związku z powyższych wnosimy o modyfikację niniejszego wymogu i oparcie go o minimalny odsetek pracowników zatrudnionych na podstawie umowy o pracę w stosunku do wszystkich zatrudnionych (np. określenie wskaźnika, który nie powinien nie być niższy niż np. 70%) u Wykonawcy na terenie Gminy Nysa. Kryterium takie z pewnością pozwoli wyłonić operatora, który jest najbliższy oczekiwaniom Zamawiającego i który sprostą przedmiotowi zamówienia?

Pytanie/wniosek 12b: Wykonawca w ppkt b piszę, że (...) przed rozpoczęciem wykonywania przedmiotu umowy zobowiązany jest przedstawić Zamawiającemu oświadczenie wystawione odpowiednio przez Wykonawcę lub podwykonawcę o zatrudnieniu pracowników o których mowa w pkt. 1) na podstawie stosunku pracy oraz aktualizować taką informację w trakcie realizacji zamówienia składając Zamawiającemu przed skierowaniem pracownika do wykonywania prac każdorazowo oświadczenie o zatrudnieniu pracownika na podstawie stosunku pracy wraz ze wskazaniem pracodawcy będącego Wykonawcą lub podwykonawcą oraz ppkt c (...) Pracownicy skierowani do realizacji przedmiotu zamówienia w stosunku do których Wykonawca nie oświadczył, że są zatrudnieni na podstawie stosunku pracy nie będą wpuszczani na teren budowy, a więc nie będą mogli wykonywać pracy z winy Wykonawcy. Rozumiemy intencję Zamawiającego w tym względzie, jednakże uwzględniając fakt, że Wykonawca także korzysta z innych alternatywnych form zatrudnienia a zawarcie stosunku pracy odbywa się u niego niejednokrotnie kilka razy w miesiącu przedstawianie za każdym razem Zamawiającemu dokumentów o skierowaniu pracownika do wykonywania prac przez okres 2 lat będzie wręcz niewykonalne.

Pojawiający się w niniejszych ppktach wątek „teren budowy” może również sugerować, że niniejsze zapisy wkradły się do SIWZ omyłkowo.

W związku z powyższym wnosimy o usunięcie ppkt b i c z Rozdziału 2 a tym samym oparcie wymogu o zatrudnianiu pracowników na umowę o pracę zgodnie z propozycją w Pytaniu 12a?

Pytanie/wniosek 12c: Wykonawca wnosi o wyjaśnienie, czy Zamawiający dopuszcza zastrzeżenie terminu 14 dni na okazanie stosowanych dokumentów na potwierdzenie spełniania warunku zatrudnienia pracowników w umowie o pracę. Z uwagi na rozbudowaną strukturę organizacyjną wykonawcy uzyskanie żądanych przez Zamawiającego dokumentów (np. zaświadczeń ZUS) wymaga działania innych jednostek Wykonawcy (aniżeli bezpośrednio zaangażowanych w realizację przedmiotowego zamówienia) zajmujących się obsługą kadrową wszystkich pracowników na terenie całego kraju, co w przypadku

niezwłocznej (bez uprzedniego terminu) konieczności uzyskania stosownych dokumentów uniemożliwi spełnianie wymogu sformułowanego w SIWZ w w/w zakresie.

Pytanie/wniosek 12d: Wykonawca wnosi o wyjaśnienie, czy zamawiający dopuszcza zmianę wysokości (znaczące obniżenie) kary umownej za niedopełnienie wymogu zatrudniania przez Wykonawcę lub podwykonawcę pracowników świadczących przedmiot zamówienia w zakresie wskazanym w SIWZ, na podstawie Umowy o pracę w rozumieniu przepisów Kodeksu Pracy, w wysokości 2000 zł – za każdy stwierdzony przypadek. Wykonawca wskazuje, że kara ta jest rażąco wygórowana. Ponadto przewidziana kara umowna jest zdecydowanie nieadekwatna w kontekście potrzeb i interesu Zamawiającego, charakteru świadczonych usług, a także ilości czynności wykonywanych przez Wykonawcę przy realizacji zamówienia. Ponadto wskazujemy, że ustalanie wysokości kary umownej powyżej pułapu, którego wysokość byłaby uzasadniona wagą naruszenia obowiązków Wykonawcy jest bezprzedmiotowe, gdyż nie spowoduje już dodatkowej motywacji u Wykonawcy. Kwestię motywacji jako jednego z czynników branych pod uwagę przy dokonywaniu oceny, czy kara umowna ma wygórowaną wysokość, poruszyła także Krajowa Izba Odwoławcza: „o karze rażąco wygórowanej można mówić w sytuacji, gdy jej wysokość przekracza granice motywacji wykonawcy do realizacji zamówienia i stanowi przyczynek dla zamawiającego do wzbogacenia się” (orzeczenie KIO/UZP1839/09 z dnia 19 lutego 2012 r.). Kara umowna ustalona na zbyt wysokim poziomie przestaje spełniać funkcję stymulacyjną (motywującą dłużnika do prawidłowego wykonania zobowiązania), a staje się źródłem nadmiernej represji wobec Wykonawcy.

Praktykę obciążania Wykonawcy karą w wysokości nieadekwatnej do stopnia niewywiązywania się z obowiązków umownych, przy jednoczesnym braku wyznaczenia odpowiedniego terminu na usunięcie naruszeń zakwestionowała KIO w wyroku z dnia 6 września 2011 r.; Sygn. akt KIO 1800/11 : „Zamawiający w ogóle nie uwzględnił możliwości niezwłocznego usunięcia ewentualnych usterek przez Wykonawcę. Fakt ten sugerowałby, iż celem Zamawiającego nie jest dążenie do należytego wykonania umowy, a samo karanie Wykonawcy nawet za drobne i możliwe niezwłocznie do usunięcia usterki, co narusza art. 5 kc, art. 3531 kc w zw. z art. 14 ustawy pzp.”. Zgodnie z cytowanym orzeczeniem, represyjny charakter kary umownej nie powinien dominować nad jej odszkodowawczą funkcją.

Wskazać należy, że wyrażona w art. 3531 k.c. swoboda umów (z której Zamawiający mógłby wyciągać błędny wniosek, że wysokość kary umownej można ustalić w dowolnej wysokości), nie ma charakteru absolutnego i doznaje ograniczeń wynikających m.in. z właściwości stosunku prawnego czy zasad współżycia społecznego. Podkreślić należy, że nawet podpisanie umowy, w której zastrzeżono wygórowane kary umowne, nie wyłącza ochrony strony, która w wyniku nałożenia rażąco wysokich kar zostałaby pokrzywdzona. Dlatego nawet zaaprobowanie zapisów umowy w obecnym kształcie nie wyklucza możliwości miarkowania wysokości kary umownej przez sąd na podstawie art. 484 § 2, jeżeli tylko ma ona rażąco wygórowany charakter?

13. Zamawiający w SIWZ – Opis Przedmiotu Zamówienia pkt 13 ust. 4 i 5 pisze, że przyjmowanie, przemieszczanie i doręczanie wszystkich przesyłek pocztowych oraz ich ewentualny zwrot i reklamacje, realizowane będzie zgodnie z obowiązującymi w tym zakresie przepisami – ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. Kodeks postępowania cywilnego (Dz.U. 2016 poz. 1822 t.j.) oraz ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz.U. 2016 poz. 23 t.j.).

Pytanie/wniosek 13a: Czy Zamawiający dopuści sytuację, w której część przesyłek zostanie nadana przez inny podmiot w imieniu i na rzecz Zamawiającego, w wyniku czego na przesyłkach lub dowodzie nadania przesyłki będzie figurował inny podmiot niż Zamawiający?

Pytanie/wniosek 13b: 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 zamówienia, przy pełnym zachowaniu warunków konkurencyjności postępowania i jednoczesnego zapewnienia skutków, o których mowa m.in. w przepisach art. 57 § 5 pkt 2 KPA.

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. Istotną 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. 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.

Należy mieć także na uwadze, iż Prawo pocztowe 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.

Podkreślenia ponadto wymaga, że 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.

Pytanie/wniosek 13c: Czy Zamawiający uwzględni, iż ustawa z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe (Dz. U. z 2012 r., poz. 1529, ze zm. dalej: „Prawo Pocztowe”) 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/wniosek 13d: Czy Zamawiający uwzględni, iż w przypadku świadczenia usług przez pośrednika na Zamawiającym będzie spoczywał obowiązek uiszczenia opłaty za zwrot przesyłki do nadawcy (po wyczerpaniu możliwości jej doręczenia adresatowi)? To element występujący w przypadkach odmowy przyjęcia przesyłki przez adresata bądź nieodebrania przesyłki po awizacji w określonym przepisami czasie. Stawka opłaty za zwrot przesyłki rejestrowanej po wyczerpaniu możliwości doręczenia/wydania odbiorcy, której nadanie zostało opłacone znaczkiem pocztowym, pobierana byłaby na podstawie oraz zgodnie z cennikiem usług powszechnych w obrocie krajowym i zagranicznym od nadawcy tj. Zamawiającego. Opłata zostanie pobrana w formie gotówki, przed wydaniem przesyłki przez listonosza. Podstawę prawną do żądania zapłaty za zwrot przesyłek stanowi art. 32 Prawa Pocztowego, zgodnie z którym: przesyłkę pocztową, której nie można doręczyć adresatowi, operator pocztowy, który zawarł z nadawcą umowę o świadczenie usługi pocztowej, zwraca nadawcy. Za czynności związane ze zwrotem przesyłki operator ten może żądać uiszczenia opłaty w wysokości określonej w cenniku usług pocztowych albo w cenniku usług powszechnych albo w umowie.

Pytanie 14: Czy Zamawiający wymaga, aby potwierdzenia nadania przesyłek objętych przedmiotem zamówienia posiadały moc dokumentu urzędowego (w rozumieniu z art. 17 ustawy Prawo pocztowe)?