

Załącznik nr 2 do pisma nr
RZP.271.22.2014 z dn. 15.12.2014.

I. W Szczegółowym Opisie Przedmiotu Zamówienia (I Wymagania dotyczące sposobu realizacji zamówienia pkt.6) oraz z zał. nr 5 do SIWZ – UMOWA (§2 ust. 6) Zamawiający wskazał, że przesyłki pocztowe zawierające pisma i decyzje administracyjne, które Zamawiający jako organ administracji publicznej doręcza adresatom w toku prowadzonego przez niego postępowania administracyjnego oraz postępowania podatkowego Wykonawca zobowiązany jest doręczać adresatom zgodnie z trybem i sposobem określonym w Kodeksie postępowania administracyjnego i Ordynacji podatkowej.

Pytanie: Z uwagi na specyfikę wykonywanych zadań przez Zamawiającego jako organu administracji publicznej, a tym samym koniecznością wysyłania korespondencji dotyczącej spraw wynikających z prowadzonej działalności, czy Zamawiający wymaga aby potwierdzenie nadania przesyłki rejestrowanej skutkowało:

1) zachowania terminów, o których mowa w:

- ☐ art.12 § 6 pkt 2 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997r. Ordynacja podatkowa (Dz.U. z 2012r. poz.749 z późn.zm.);
- ☐ art.57 § 5 pkt 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz.U. z 2013r. poz.267);

2) wniesienia pisma do sądu, o którym mowa w:

- ☐ art.165 § 2 ustawy z dnia 17 listopada 1964r. Kodeks postępowania cywilnego (Dz.U. z 1964r. nr 43, poz.296 z późn.zm.);?

II. Zamawiający w SIWZ w Szczegółowym Opisie Przedmiotu Zamówienia (I Wymagania dotyczące sposobu realizacji zamówienia) oraz z zał. nr 5 do SIWZ – UMOWA (§1 ust. 2 oraz §2 ust. 1) wskazał Ustawę Prawo pocztowe jako podstawę prawną świadczenia usług pocztowych.

Pytanie: Czy z uwagi na fakt, iż zgodnie z Ustawą Prawo pocztowe z dnia 23 listopada 2012r. każdy operator pocztowy jest zobowiązany do szczegółowego określenia zasad świadczenia usług pocztowych w odrębnym Regulaminie świadczenia usług pocztowych, Zamawiający dopuszcza dodanie na końcu ustępu zapisu o treści : „ a także odpowiednim Regulaminie świadczenia usług pocztowych wydane przez Wykonawcę”.?

III. W Szczegółowym Opisie Przedmiotu Zamówienia (I Wymagania dotyczące sposobu realizacji zamówienia pkt.3.2), Zamawiający określił parametry paczek pocztowych w wadze do 20 kg.

Pytanie: Czy Zamawiający dopuszcza możliwość modyfikacji zmiany przedmiotu zamówienia z paczki pocztowej do 20kg na usługę powszechną paczki pocztowe do 10 kg, tym bardziej, że w „Szacunkowych ilościach przesyłek” oraz w zał. nr 2 do „Projektu umowy” nie występują przesyłki o gramaturze powyżej 10 kg.

IV. Zamawiający w Szczegółowym Opisie Przedmiotu Zamówienia (I Wymagania dotyczące sposobu realizacji zamówienia pkt.5), określił zasady nadawania przesyłek w stanie uporządkowanym.

Pytanie: Czy Zamawiający zmieni powyższy zapis na następujący:

- 1) sporządzanie w dwóch egzemplarzach, zaopatrzonych w informacje o Nadawcy, formie opłaty, numerze i dacie zawartej umowy, z których oryginał przeznaczony jest dla pocztowej placówki nadawczej:
 - a) pocztowej książki nadawczej - dla przesyłek rejestrowanych, wpisując każdą przesyłkę kolejno w oddzielną pozycję czytelnie, zgodnie z określeniem kolumn, zaznaczając w kolumnie „uwagi”:
 - usługi komplementarne (np. „P.O.” - dla przesyłek z potwierdzeniem odbioru),
 - kategorię przesyłki w przypadku przesyłek priorytetowych – używając skrótu „P”,
 - gabaryt w przypadku przesyłek w gabarycie B używając skrótu „B”,

zestawienia zgodnego ze wzorem stanowiącym załącznik nr 3 - dla przesyłek nierejestrowanych

V. W Szczegółowym Opisie Przedmiotu Zamówienia (I Wymagania dotyczące sposobu realizacji zamówienia pkt.19), Zamawiający użył zapisu, że przesyłki pocztowe będą nadawane przez Wykonawcę w dniu ich odbioru z siedziby Zamawiającego.

Pytanie: Czy Zamawiający dopuszcza wprowadzenie tego zapisu w następującym brzmieniu:

"Przesyłki pocztowe będą nadawane przez Wykonawcę w dniu ich odbioru z siedziby Zamawiającego. W przypadku zastrzeżeń dotyczących odebranych przesyłek, Wykonawca wyjaśnia je z Zamawiającym telefonicznie. Przy braku możliwości ich wyjaśnienia z Zamawiającym w dniu ich odbioru, nadanie odebranych przesyłek nastąpi w następnym dniu roboczym."

VI. Zamawiający w Szczegółowym Opisie Przedmiotu Zamówienia (I Wymagania dotyczące sposobu realizacji zamówienia pkt.20) określił, że „Zamawiający ma prawo zlecić usługę innemu operatorowi, a kosztami obciążyć Wykonawcę, jeżeli Wykonawca nie odbierze od Zamawiającego przesyłek w wyznaczonym czasie”.

Pytanie: Zamawiający bezwzględnie wymaga realizacji usługi odbioru przesyłek i jednocześnie nie uwzględnia w treści SIWZ okoliczności spowodowanych przyczynami niezawinionymi przez Wykonawcę. Wśród nich można wymienić w szczególności działania siły wyższej oraz innych zakłóceń w pracy Wykonawcy o charakterze stałym, a zatem okoliczności uniemożliwiające wykonanie usługi w całości lub jakiegokolwiek części (np. władcze działania organów państwowych, samorządowych lub międzynarodowych, zmiana przepisów prawa, działania wojenne i inne operacje wojskowe, rozruchy, niepokoje społeczne, strajki, ograniczenia i zakazy wydane przez właściwe władze, stany nadzwyczajne w tym stan wojenny lub wyjątkowy na całości lub jakiegokolwiek części terytorium Polski, konflikty zbrojne, ataki terrorystyczne, działalność przestępczą osób trzecich, lokauty, powodzie, pożary, awarie energetyczne oraz działania innych sił przyrody).

Dodatkowo należy wskazać nadzwyczajne okoliczności o charakterze zewnętrznym pozostające poza kontrolą Wykonawcy, których nie można przewidzieć, a które ze względu na wywierane skutki uniemożliwiają bądź znacznie utrudniają wykonanie usługi odbioru przesyłek.

Czy Zamawiający uwzględni wyłączenie odpowiedzialności Wykonawcy, w przypadku wystąpienia okoliczności spowodowanych przyczynami niezawinionymi przez Wykonawcę?

Jednocześnie czy uwzględniając wewnętrzne regulacje Wykonawcy w zakresie usługi odbioru przesyłek, Zamawiający dopuszcza ograniczenie skutków nie wykonania usługi do kary umownej za niezgłoszenie się Wykonawcy po odbiór przesyłek w oznaczonym dniu, w wysokości 200 % opłaty za jeden odbiór?

VII. Zamawiający w Szczegółowym Opisie Przedmiotu Zamówienia (I Wymagania dotyczące sposobu realizacji zamówienia pkt.19) wymaga od Wykonawcy odbierania przesyłek przeznaczonych do nadania, jednocześnie nie umożliwiając wyceny usługi ich odbierania z siedziby Zamawiającego.

Usługa odbioru korespondencji z siedziby Zamawiającego jest odpłatną usługą umowną, świadczoną na odrębnych zasadach.

Pytanie: Wykonawca wnosi o umożliwienie podania odrębnej ceny za usługę odbioru korespondencji z siedziby Zamawiającego.

W cenniku Wykonawcy usługa ta posiada odrębną cenę za jej świadczenie i nie może być doliczona do jednostkowej ceny za przesyłkę.

Ponieważ zgodnie z art. 91 ust. 2 PZP kryterium oceny jest określenie ogólnej wartości przedmiotu zamówienia i inne kryteria odnoszące się do funkcjonalnej strony przedmiotu zamówienia, wyrażenie zgody przez Zamawiającego nie wnosi istotnych zmian w przedmiocie zamówienia, a zgodnie z art. 7 PZP umożliwi przeprowadzenie postępowania o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców.

VIII. Zamawiający w załączniku nr 5 do SIWZ (Projekt umowy § 4 pkt 8) określa zasady odstąpienia od umowy.

Pytanie: Czy zamawiający zgodzi się na zmianę zapisu na :

Umowa może być rozwiązana przez każdą ze Stron w formie pisemnej, z obowiązkiem dokonania płatności za czynności będące w toku wynikające z wykonania umowy:

- 1) w terminie natychmiastowym, w przypadku niedotrzymania warunków niniejszej umowy, lub w przypadku zmiany w trakcie obowiązywania umowy przepisów podatkowych i przepisów prawnych regulujących działalność pocztową, jeżeli wejście w życie tych przepisów uniemożliwi realizację umowy,

- 2) z zachowaniem 1 miesięcznego okresu wypowiedzenia, ze skutkiem na ostatni dzień miesiąca kalendarzowego, bez podania powodów.

IX. Zamawiający w załączniku nr 5 do SIWZ (Projekt umowy § 8) określa zasady odstąpienia od umowy.

Pytanie: W przypadku negatywnej odpowiedzi na pytanie VIII czy Zamawiający uznając zasadę równości traktowania stron umowy, dopuszcza możliwość uzupełnienia zapisów dotyczących rozwiązania umowy o wypowiedzenie z zachowaniem 1 miesięcznego okresu wypowiedzenia, dla każdej ze stron bez podania powodów, złożonego na piśmie, ze skutkiem na ostatni dzień miesiąca kalendarzowego ?

X. Zamawiający w załączniku nr 5 do SIWZ (Projekt umowy § 9) określił terminy zgłaszania reklamacji.

W przypadku obrotu zagranicznego kwestie reklamacji reguluje Artykuł 17 Światowej Konwencji Pocztovej – Protokół Końcowy – Bukareszt 2004 (Dz. U. nr 206, poz. 1494 z dnia 8 listopada 2007r): „Każdy wyznaczony operator jest zobowiązany przyjąć reklamacje dotyczące paczek i przesyłek poleconych, w tym z zadeklarowaną wartością oraz z poświadczonym doręczeniem, nadanych w jego własnej służbie lub w służbie innego wyznaczonego operatora pod warunkiem, że reklamacje te zostaną złożone w okresie sześciu miesięcy, licząc od dnia następnego po dniu nadania przesyłki”.

Pytanie: Czy Zamawiający dopuszcza wprowadzenie tego zapisu w następującym brzmieniu: „Pisemną reklamację z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania usługi Zamawiający może zgłosić do Wykonawcy po upływie 14 dni od nadania przesyłki rejestrowanej, nie później niż 12 miesięcy w obrocie krajowym i 6 miesięcy w obrocie zagranicznym od ich nadania”?

XI. W Załączniku nr 5 do SIWZ „Projekt umowy §11 pkt 1a, 3 i 4 Zamawiający przewidział „Kary umowne” za odstąpienie od umowy.

Pragniemy wskazać, iż w przypadku kiedy Zamawiający zobligowany jest do stosowania ustawy Pzp (czyli jak w przedmiotowej sprawie), winien znaleźć zastosowanie art. 145 Pzp, który przewiduje jedyną możliwość odstąpienia przez Zamawiającego od umowy.

Podkreślić ponadto należy, iż zastrzeżenie kary umownej z tytułu rozwiązania umowy 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 takiej kary wygórowanej mamy do czynienia w zapisach Załącznika nr 5 do SIWZ Projekt umowy).

Pytanie: Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień SIWZ z przepisami obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, Zamawiający dopuszcza ich wykreślenie z projektu umowy - i w jego miejsce wprowadzenie postanowienia regulującego odpowiedzialność operatora pocztowego na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe z dnia 23 listopada 2012 roku ?

XII. W Załączniku nr 5 do SIWZ „Projekt umowy §11 pkt 1a Zamawiający przewidział „Kary umowne” z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych.

Pytanie: Wskazujemy, iż zwłaszcza w odniesieniu do operatora wyznaczonego, takie określenie zasad odpowiedzialności nosi znamiona naruszenia przepisów bezwzględnie obowiązujących.

Zgodnie z postanowieniami SIWZ usługi pocztowe stanowiące przedmiot zamówienia realizowane będą m.in. na zasadach określonych w Ustawie Prawo Pocztowe, tym samym wykonawca jako operator wyznaczony jest zobowiązany 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 usług pocztowej stosuje się przepisy Kodeksu cywilnego, jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej.

Zatem w przypadku wykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej w pierwszej kolejności znajdują zastosowanie przepisy ustawy Prawo pocztowe i dopiero w przypadku przeprowadzenia trybu reklamacyjnego (uregulowanego w/w przepisami) nadawcy przysługuje prawo dochodzenia roszczeń przewidzianych ustawą na drodze sądowej. W art. 88 – 90 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/przypadkach operator pocztowy może podlegać odpowiedzialności szerszej aniżeli wynikająca z przepisów prawa pocztowego.

Podkreślenia wymaga, że w Kodeksie cywilnym w art. 471 występuje pojęcie "niewykonanie zobowiązania", co odnosi się dokładnie do pojęcia "niewykonanie zamówienia" w ustawie o zamówieniach publicznych. Zdarzenie to występuje tylko wtedy, gdy świadczenie określone w umowie nie zostało w ogóle wykonane.

W tym samym artykule Kodeksu cywilnego (471) mamy pojęcie "nienależytego wykonania zobowiązania", a w art. 472 pojęcie "niezachowanie należytej staranności". Oba te określenia należy przypisać pojęciu użytemu w ustawie, a mianowicie "wykonanie zamówienia z nienależyłą starannością". Określenie to jest tak pojemne, że niemożliwe jest określenie wszystkich sytuacji, w których ono występuje. Dokonując jednak dla jasności uogólnienia można stwierdzić, że o nienależytym spełnieniu świadczenia możemy mówić w aspekcie niezachowania terminu spełnienia świadczenia, czy też wadliwości świadczenia. Należy do naszego uogólnienia dodać jeszcze, że w Kodeksie cywilnym pojęcie "niezachowanie należytej staranności" rozumiane jest jako synonim winy w postaci niedbalstwa. Skoro tak, to zakres odpowiedzialności pokrywa się w pełni z zakresem ogólnej odpowiedzialności za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania (art. 471 k.c.)

Ponadto Zamawiający przewidział w SIWZ Zamawiający przewidział kary umowne za rozwiązanie umowy. Kara umowna z tytułu rozwiązania umowy 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 we wzorze umowy w SIWZ).

Pytanie: Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień SIWZ z przepisami bezwzględnie obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, Zamawiający dopuszcza wykreślenie postanowień zawartych w „Istotnych postanowieniach umowy” i oparcie odpowiedzialności wykonawcy (operatora pocztowego) na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe z dn. 23 listopada 2012 roku?”

XIII. Zamawiający dopuszcza powierzenie części zamówienia podwykonawcom –Załącznik nr 5 do SIWZ „Projekt umowy” § 12 Podwykonawcy.

Jeżeli Wykonawca będzie polegał na wiedzy i doświadczeniu innych podmiotów, niezależnie od charakteru prawnego łączącego go z nimi stosunków, wówczas zobowiązany jest udowodnić Zamawiającemu, iż będzie dysponował zasobami niezbędnymi do realizacji zamówienia, w szczególności przedstawiając w tym celu pisemne zobowiązanie tych podmiotów do oddania mu do dyspozycji niezbędnych zasobów na okres korzystania z nich przy wykonaniu zamówienia.

Pytanie: Czy w związku z faktem dopuszczenia realizacji zamówienia przez podwykonawców i dla bezpieczeństwa rzetelnej realizacji zamówienia, Zamawiający wprowadzi wymóg aby dowodem regulującym współpracę między tymi wykonawcami była umowa, którą zobowiązani byłiby dołączyć do złożonej oferty alternatywnie do przedłożenia takiej umowy przed zawarciem umowy przez Wykonawcę z Zamawiającym (w ramach czynności koniecznych do wykonania przed zawarciem umowy)?

XIV. Pytanie:

Biorąc pod uwagę szczególny rodzaj wysyłanej korespondencji, której niejednokrotnie odbiorcami są osoby starsze, schorowane oraz zważywszy na ukazujące się ostatnio informacje na temat punktów Operatorów Pocztywch przeznaczonych do odbioru awizowanych przesyłek mieszczących się np. w sex shopach, domach pogrzebowych, sklepach monopolowych, czy Zamawiający wymaga, aby placówki zdawczo-odbiorcze Wykonawcy były odpowiednio oznakowane, zgodnie z charakterem prowadzonej działalności pocztowej?

Zaznaczam, iż udzielenie pozytywnej odpowiedzi na powyższe zapytanie umożliwi łatwą identyfikację ww. placówek przez mieszkańców danego miasta, potencjalnych odbiorców przesyłek awizowanych oraz odbiór w takim punkcie nie naruszy ich osobistej godności. Oznakowanie takie pozwoli także na nie generowanie przez Zamawiającego dla odbiorców przesyłek nieuzasadnionych kosztów związanych z poszukiwaniem i dojazdem do punktu odbioru przesyłki awizowanej.

XV. Pytanie:

Czy Zamawiający biorąc pod uwagę zapewnienie właściwego przepływu korespondencji adresowanej do swoich odbiorców, dopuszcza uzupełnienie zapisu związanego z wymogiem dotyczącym placówek operatora pocztowego - zapewniającego należyte wykonanie usługi, a w tym możliwość dogodnego odbioru przez adresata awizowanej przesyłki o następującą treść:

„Operator powinien posiadać odpowiednią ilość placówek pocztowych zapewniających należyte wykonanie usługi (minimum 1 placówka w każdej gminie). Placówki pocztowe powinny być czynne minimum 5 dni w tygodniu na potwierdzenie czego Wykonawca winien załączyć do oferty oświadczenie potwierdzające, że:

a) Wykonawca posiada co najmniej po jednej placówce pocztowej, licząc średnio w skali kraju, przypadającej na 6.000 mieszkańców na terenie gmin miejskich i gmin miejsko – wiejskich,

b) Wykonawca posiada co najmniej jedną placówkę pocztową, licząc średnio w kraju, przypadającą na 85 km² powierzchni w gminach wiejskich,

c) Wykonawca posiada w każdej gminie co najmniej jedną stałą placówkę pocztową, wskazane w pkt. 1-3 placówki pocztowe są czynne we wszystkie dni robocze, z wyjątkiem sobót, co najmniej 5 dni w tygodniu, z tym, że jeżeli przypada dzień ustawowo wolny od pracy, liczba ta może być odpowiednio niższa.”?