

Lubin, dnia 19 października 2015r.

OA.3301-3/14

ODPOWIEDŹ NA ZAPYTANIE

Dotyczy: „Świadczenia usług pocztowych na potrzeby Miejskiego Ośrodka Pomocy Społecznej w Lubinie”. OA.3301-3/14

W dniu 13 października 2015r. do siedziby Miejskiego Ośrodka Pomocy Społecznej w Lubinie wpłynęło następujące zapytanie o treści:

PYTANIE NR 1

Zamawiający wskazał w Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, że będzie nadawał przesyłki w trybach wskazanych w art. 57 § 5 pkt. 2 KPA, art. 165 § Kodeksu postępowania cywilnego. Należy wskazać, że czynność operatora alternatywnego obejmująca nadanie przesyłki u operatora wyznaczonego w imieniu i na rzecz Zamawiającego **nie jest usługą pocztową**, a usługą pośrednictwa w nadawaniu przesyłek (przesyłka nie jest nadawana w sieci pocztowej operatora alternatywnego, vide: KIO 2601/14 KIO 2160/14, KIO 1362/13, Sąd Okręgowy w Gliwicach syg. akt X Ga 287/13) Wykonawca jest jedynie pośrednikiem i będzie fizycznie dostarczał przesyłki terminowe do placówki operatora wyznaczonego (rozwiązanie to jest jedynym obecnie dostępnym na rynku usług pocztowych rozwiązaniem zapewniającym udział innych operatorów pocztowych w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, w których Zamawiający wymaga, aby nadawane były przesyłki terminowe). Wykonawca ma świadomość, iż nie każdy Zamawiający prowadzi odrębną ewidencję przesyłek wymagających pośrednictwa operatora wyznaczonego, w związku z czym nie jest w stanie oszacować ilości takich przesyłek w latach ubiegłych, jak również nie jest w stanie w sposób pewny podać wolumenu nadań we wspomnianych trybach mających nastąpić w okresie realizacji umowy. Jako że formularz cenowy stanowi jedynie szacunek, a nie deklarację co do rzeczywistych nadań przez Zamawiającego, Wykonawca prosi o wyjaśnienie:

- Czy Zamawiający dopuszcza możliwość złożenia oferty przez innych wykonawców niż Poczta Polska S.A. ?
- Jeśli tak, Wykonawca wnosi o modyfikację arkusza cenowego poprzez wyodrębnienie przesyłek, które należy nadać w placówce operatora wyznaczonego w przykładowy sposób zaproponowany poniżej. Umożliwi to Wykonawcom innym niż operator wyznaczony wycenić usługę nadawania w trybie zastrzeżonych dla operatora wyznaczonego.

l.p.	nazwa usługi	przesyłki rejestrowane krajowe ekonomiczne							
		Gabaryt A				Gabaryt B			
		Ilość	Cena jed. netto	Cena jed. brutto	Wartość brutto	Ilość	Cena jed. netto	Cena jed. brutto	Wartość brutto
1.	do 350 g	15 500				10			
2.	ponad 350 g do 1000 g	5				15			
3.	ponad 1000 g do 2000 g	0				5			

4.	do 350 g nadane u Operatora Wyznaczonego	1				1			
5.	ponad 350 g nadane u Operatora Wyznaczonego	1				1			
6.	ponad 350 g nadane u Operatora Wyznaczonego	0				1			

Brak wyodrębnienia takiej pozycji w praktyce przesądza o konieczności obciążenia Zamawiającego kosztami wykonania usługi „niepocztowej” na podstawie cennika Wykonawcy, zgodnie z pkt. III - opis przedmiotu zamówienia pkt. 6 w SIWZ.

ODPOWIEDŹ:

- 1. Zgodnie z SIWZ Zamawiający dopuszcza udział w postępowaniu wszystkich Oferentów i nikogo nie dyskryminuje.**
- 2. Zamawiający nie przewiduje modyfikacji formularza.**

PYTANIE NR 2

Zamawiający tytułuje pkt. 5 formularza cenowego jako „usługi komplementarne oraz pozostałe opłaty do usług powszechnych”.

Wykonawca zwraca uwagę, że jedynym podmiotem świadczącym powszechne usługi pocztowe zgodnie z art. 45 i 46 ustawy Prawo pocztowe jest operator wyznaczony, którym zgodnie z art. 178 ustawy jest do roku 2015 Poczta Polska S.A. **i to tylko w ramach obowiązku nałożonego na niego przez ustawę.** Inni Wykonawcy, jak również operator wyznaczony występujący jako jeden z podmiotów na konkurencyjnym rynku usług pocztowych świadczą usługi, wchodzące w zakres usług powszechnych”, czyli, zgodnie z art. 3 pkt. 30) Prawa pocztowego, usługi pocztowe obejmujące przesyłki listowe i paczki pocztowe, o wadze i wymiarach określonych dla usług powszechnych oraz dla ociemniałych nieświadczonych przez operatora wyznaczonego w ramach obowiązku świadczenia usług powszechnych.

W związku z powyższym, Wykonawca wnosi o usunięcie zapisów odnośnie usług powszechnych.

ODPOWIEDŹ

Zamawiający zmienia tytuł pkt. 5 formularza cenowego na: „5.Usługi komplementarne oraz pozostałe usługi będące przedmiotem umowy”

PYTANIE NR 3

Zamawiający w § 5 ust 2 wzoru umowy wskazuje, że Wykonawca zobowiązany jest wykonać przedmiot umowy w sposób należyty i terminowy niezależnie od okoliczności zewnętrznych.

Wykonawca wnosi o zmianę okoliczności, w których wymaga się od Wykonawcy odpowiedniego efektu w postaci należytego wykonania umowy. Dotychczasowy zapis

pozwala na obciążenie Wykonawcy odpowiedzialnością także w przypadku nienależytego wykonania umowy niezależnie od okoliczności zewnętrznych.

W tym katalogu mieszczą się więc przyczyny zależne od Wykonawcy, zależne od Zamawiającego oraz niezależne od żadnej ze stron. Zdaniem Wykonawcy, zasadne jest obciążenie odpowiedzialnością wyłącznie w przypadku zaistnienia okoliczności, za które wyłącznie Wykonawca ponosi winę. W przeciwnym razie prawo do roszczeń pojawi się w przypadku zaprzestania wykonania umowy np. poprzez wystąpienie siły wyższej w postaci choćby klęski żywiołowej.

Wykonawca, celem uregulowania powyższych kwestii w sposób jednakowy dla każdej ze stron, proponuje zastąpienie zakwestionowanego zapisu zapisem o następującej treści:

„ Wykonawca zobowiązany jest wykonać przedmiot umowy w sposób należyty i terminowy, nie odpowiada jednak za skutki spowodowane działaniem Zamawiającego lub siły wyższej ”.

ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie przewiduje zmiany warunków umowy w tym zakresie.

PYTANIE NR 4

Zamawiający wskazuje w § 7 ust 6 wzoru umowy, że w celu zrealizowania płatności na rzecz Wykonawcy, konieczne jest uprzednie dołączenie kopii faktury wystawionej przez ewentualnego podwykonawcę wraz z przedstawieniem dowodu na jej zapłatę. Powyższe zastrzeżenia są niezgodne z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa.

Żądania wskazania konkretnych nazw/firm podwykonawców uzasadnione jest jedynie w sytuacji, gdy Wykonawca powołuje się na ich zasoby w celu wykazania spełnienia warunków udziału w postępowaniu na zasadach określonych w art. 26 ust 2b ustaw- Prawo zamówień publicznych. Żądanie takie wystosowane w sytuacji, gdy Wykonawca sam spełnia wszelkie warunki udziału w postępowaniu, a podwykonawcami posługuje się jedynie wyjątkowo, celem usprawnienia procesu realizacji zamówienia (i możliwe jest, że mimo deklaracji posłużenia się podwykonawcami – nie zajdzie konieczność skorzystania z nich), jest bezzasadne i pozbawione podstaw prawnych i faktycznych. W przypadku wymogu przekazania kopii faktur, konieczne będzie zaś ujawnienie danych o podwykonawcach. Wykonawca nie jest zaś do tego zobowiązany. Co więcej, Zamawiający nie zna stosunków umownych jakimi są związane strony umowy o podwykonawstwo. Oznacza to, że żądanie przekazania faktur w żaden sposób nie spowoduje ochrony interesów podwykonawców, gdyż Zamawiający nie zna ostatecznej wartości każdej faktury, ani choćby terminu ich zapłaty, który może być ustalony nawet na okresy wielomiesięczne. Co więcej, Wykonawca również może ustanowić dla podwykonawcy ewentualne kary umowne, tak więc realna zapłata może okazać się niższa niż kwota na fakturze czy **orientacyjna** wartość części zamówienia do powierzenia podwykonawcom, jaka jest wskazana w formularzu ofertowym. Wskazanie bowiem tego zakresu ma bowiem jedynie charakter informacyjny. Potwierdza to orzecznictwo Krajowej Izby Odwoławczej: *Izba wskazuje, że nawet w sytuacji uznania, że usługi serwisowe byłyby świadczone przez podmiot trzeci, to samo niewypełnienie żądań Zamawiającego dotyczących wskazania zakresu podwykonawstwa(np., nie podanie informacji o podwykonawstwie w sytuacji gdy w rzeczywistości Wykonawca zamierza wykonywać zamówienie lub jego część z pomocą podwykonawców) pozbawione jest jakichkolwiek negatywnych konsekwencji prawnych. Podanie informacji o zakresie podwykonawstwa ma*

wyłącznie walor informacyjny, nie rodzi żadnego zobowiązania co do sposobu wykonania zamówienia.(KIO 596/13). Skoro więc nie powstaje w ten sposób żadne zobowiązanie, to Zamawiający również nie jest w stanie sprawdzić jaka faktycznie część zamówienia jest wykonywana przez podmioty trzecie, lub czy w ogóle któraś jest. Nieznana będzie także dokładna wartość tej ewentualnej części- może ona bowiem być wyceniona inaczej niż przez Wykonawcę w ofercie, lub zostać w pewien sposób zwiększona lub zmniejszona.

Wszystko to sprawia, że wymóg przedstawiania faktury i dokumentów potwierdzających ich wpłatę jest prócz tego, że bezprawny, także bezzasadny w kontekście ochrony interesów ewentualnych podwykonawców.

W związku z powyższym, Wykonawca wnosi o usunięcie zapisu odnośnie konieczności przedkładania Zamawiającemu faktur i dowodów zapłaty wynagrodzenia podwykonawcom.

ODPOWIEDŹ

Zapis we wzorze umowy jest konsekwencją zapisu w SIWZ w części VI pkt. 6 i 7 i Zamawiający nie przewiduje zmian w umowie w tym zakresie.

PYTANIE NR 5

W celu prawidłowej realizacji usług, poprawności doręczania przesyłek oraz ewidencjonowania przesyłek rejestrowanych niezbędne jest odpowiednie przygotowanie korespondencji na etapie nadawczym. **W związku z tym Wykonawca prosi o informację, czy może uznać, że Zamawiający przekazując przesyłki rejestrowe zadba, aby każda z nich została kolejno wpisana w oddzielną pozycję książki nadawczej oraz oznaczona w sposób czytelny: nazwą odbiorcy wraz z jego adresem, rodzajem przesyłki, pieczęcią (nazwą Zamawiającego) oraz została oklejona kodami kreskowymi służącymi do rejestrowania przesyłki?**

ODPOWIEDŹ

Wszystkie regulacje i wymagania Zamawiającego w tym zakresie określone są w SIWZ oraz wzorze umowy i Zamawiający nie przewiduje ich zmian.

PYTANIE NR 6

Zgodnie z rozdziałem III pkt.1 ppkt. 3 w SIWZ przedmiotem zamówienia jest świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym w zakresie: realizacji przekazów pocztowych, tj.:

- a) przyjmowania nadawanych przekazów pocztowych w obrocie krajowym,
- b) doręczaniu/wypłacie adresatowi (lub innym uprawnionym osobom) kwot przekazów pocztowych,
- c) zwrocie kwot przekazów pocztowych w przypadku braku możliwości ich doręczania/wypłaty.

Jako, że usługa doręczania przekazów pocztowych zawierających świadczenia socjalne może być realizowana wyłącznie przez Operatora Wyznaczonego, proponowane przez Zamawiającego sformułowanie SIWZ narusza art. 7 ust.1 PZP poprzez niezapewnienie zachowania uczciwej konkurencji.

Miejski Ośrodek Pomocy Społecznej

w Lubinie

59-300 Lubin, ul. Kilińskiego 25a

tel.76/746 34 00; fax 76/746 34 01

Zadaniem Wykonawcy przedmiot zamówienia, w zakresie realizacji przekazów pocztowych w oparciu o Prawo pocztowe nie może być kwalifikowany wyłącznie jako usługa pocztowa w rozumieniu Prawa pocztowego.

Doręczanie świadczeń pieniężnych może być bowiem (i jest na rynku praktykowane) realizowane poprzez inne podmioty niż Poczta Polska jako usługa przekazu pieniężnego w oparciu o ustawę o usługach płatniczych z dn. 19 sierpnia 2011.

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o zmianę nazewnictwa w SIWZ z przekazów pocztowych na przekazy pieniężne.

ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie przewiduje zmiany w tym zakresie.

Otrzymują do wiadomości:

1. aa