

WAG-ZP.261.8.2015

Rzeszów, dnia 17 listopada 2015 r.

Dotyczy: postępowania przetargowego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na: „ Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym i świadczenie usług kurierskich w obrocie krajowym w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania oraz paczek pocztowych, oraz transport przesyłek z i do budynków Zamawiającego do placówek nadawczo-odbiorczych Wykonawcy ”

ODPOWIEDZI NA PYTANIA

Podkarpacki Oddział Wojewódzki Narodowego Funduszu Zdrowia w Rzeszowie na podstawie art. 38 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2013 r. poz. 907 z późn. zm.) zwanej dalej „ustawą Pzp” przekazuje treść pytań wraz z wyjaśnieniami:

Treść pytanie nr 1:

Wnosimy o wyjaśnienie, czy w przypadku przesyłek rejestrowanych za potwierdzeniem odbioru (tryb procesowy) Zamawiający dopuszcza możliwość usługi pośrednictwa w nadawaniu w/w przesyłek u operatora wyznaczonego (tzn. nadawanie przez posłańca w imieniu i na rzecz Zamawiającego u operatora wyznaczonego).

Czy w takiej sytuacji operator wyznaczony, który będzie wykonywał usługi pocztowe (nadanie i zwrot) w zakresie ww. przesyłek będzie traktowany jako podwykonawca?

Ponadto 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 siwz przy pełnym zachowaniu warunków konkurencyjności postępowania i jednoczesnego zapewnienia skutków, o których mowa m.in. w przepisach art. 57 § 5 pkt 2 KPA, czy art. 165 § 2 KPC, art. 17 ustawy Prawo pocztowe.

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.

Istotna 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, czy art. 17 ustawy Prawo pocztowe. 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 („posłańca” 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 (Rozdział 8) 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.

Treść odpowiedzi na pytanie nr 1:

Zamawiający dopuścił możliwość powierzenia wykonania zamówienia podwykonawcom, czego dowodem jest zapis w punkcie 19 SIWZ oraz w załączniku nr 2 do SIWZ jakim jest „Oferta”, gdzie w punkcie 9 zamieścił informacje dotyczące podwykonawstwa. Jednocześnie zgodnie z zapisem w umowie - załącznik nr 10 do SIWZ dla części I w § 11 ust. 2 i zapisem w umowie – załącznik nr 10a do SIWZ dla części II w §11 ust. 2 Zamawiający poinformował, że „ Przy realizacji niniejszej umowy Wykonawca nie może/ może korzystać z podwykonawców (w zależności od treści złożonej ofert), gdy podwykonawca jest uprawniony do wykonywania czynności, które miałby realizować w zastępstwie Wykonawcy. Wykonawca odpowiada za należyte wykonanie niniejszej umowy, w tym również za działania lub zaniechania podwykonawców.” W przypadku powierzenia wykonania części przedmiotu zamówienia podwykonawcy Zamawiający będzie wymagał od Wykonawcy przedstawienia odpowiednich uprawnień względem podwykonawcy do wykonywania czynności, które miałby realizować w zastępstwie Wykonawcy (np. umowa z podwykonawcą o współpracy).

Treść pytanie nr 2:

W § 6 ust 3 umowy dot. cz. I Zamawiający przewidział karę umowną za każdy niewykonany odbiór przesyłek.

Czy Zamawiający dopuszcza uregulowanie odpowiedzialności wykonawcy, zgodnie z zapisami obowiązującego w wykonawcy Regulaminu usługi odbioru korespondencji, na podstawie którego Zamawiającemu w przypadku niezgłoszenia się przez wykonawcę po odbiór przesyłek w oznaczonym dniu przysługuje kara umowna w wysokości 200% opłaty za jeden odbiór ?

Treść odpowiedzi na pytanie nr 2:

Zamawiający nie dopuszcza proponowanej zmiany.

Treść pytania nr 3:

Zgodnie z postanowieniami SIWZ usługi pocztowe stanowiące przedmiot zamówienia w cz. II realizowane będą m.in. na zasadach określonych w Ustawie z dn. 23 listopada 2012 roku Prawo pocztowe. Wykonawca ponosić będzie odpowiedzialność z tytułu niewykonania lub

nienależytego wykonania usługi na podstawie ww. ustawy oraz regulaminów wydanych w oparciu o wskazaną ustawę.

W przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania usługi Zamawiającemu przysługuje odszkodowanie, na co wskazuje sam Zamawiający w § 6 ust 2.

Czy zatem z uwagi na ewentualną niezgodność postanowień SIWZ z przepisami bezwzględnie obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, Zamawiający dopuszcza wykreślenie postanowień zapisu § 6 ust 3 i 4 projektu umowy (załącznik nr 10a do SIWZ)?

Treść odpowiedzi na pytanie nr 3:

Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie powyższego zapisu z projektu umowy.

Treść pytania nr 4:

W § 6 ust 8 umowy (załącznik nr 10a do SIWZ) Zamawiający zastrzega sobie prawo potrącenia kary umownej z należności przysługującej Wykonawcy wynikającej z wystawionej faktury.

Czy Zamawiający dopuszcza, odstąpienie od zapisu dot. kompensaty należności z tytułu odszkodowań i kar umownych, z należnościami przysługującymi wykonawcy?

Czy w powyższej kwestii Zamawiający dopuści rozwiązanie, zgodnie z którym po przeprowadzonym postępowaniu reklamacyjnym, na podstawie procedur obowiązujących u operatora, wypłata odszkodowań bądź kar umownych odbywałaby się poprzez podjęcie decyzji o wypłacie odszkodowania, a następnie przelanie kwoty odszkodowania na wskazany rachunek bankowy Zamawiającego ?

Treść odpowiedzi na pytanie nr 4:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów umowy.

Treść pytania nr 5:

Prosimy o doprecyzowanie w formularzu cenowym cz. I pozycji nr 13,14,15 dot. przesyłek zagranicznych. Prosimy o wskazanie krajów, ewentualnie kontynentów bądź stref do jakich kierowana będzie korespondencja. Powyższe pozwoli wykonawcy na prawidłowe skalkulowanie stawki cenowej.

Treść odpowiedzi na pytanie nr 5:

W formularzu cenowym cz. I pozycji nr 13,14,15 dot. przesyłek zagranicznych Zamawiający dodaje opis : „, dotyczy: kraje europejskie, łącznie z Cyprzem, cała Rosja i Izrael, Stany Zjednoczone Ameryki Północnej, Japonia”

Zamawiający w ramach dokonanych zamian w formularzu cenowym dla części I – załącznik nr 2a do SIWZ dodaje wyżej wymieniony opis i zamieszcza na stronie internetowej www.nfz-rzeszow.pl formularz cenowy dla części I – załącznik nr 2a do SIWZ po zmianie (zmiany zaznaczone wytłuszczonym drukiem).

Pozostałe zapisy Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia pozostają bez zmian.

Pismo to stanowi integralną część SIWZ i jest wiążące dla wszystkich wykonawców ubiegających się o udzielenie zamówienia.

Działając zgodnie z art. 27 ust. 2 ustawy Zamawiający żąda niezwłocznego potwierdzenia faktu otrzymania niniejszego pisma. Potwierdzenie należy przesłać na nr faksu 017 86 04 228 lub drogą elektroniczną na adres: anna.jez@nfz-rzeszow.pl

Przewodniczący Komisji Przetargowej
Podkarpackiego Oddziału Wojewódzkiego
NARODOWEGO FUNDUSZU ZDROWIA
z siedzibą w Rzeszowie

Bartłomiej Kapica

