

MOPS.DA-PSU.3211.30.2020

## **Świadczenie usług pocztowych na potrzeby Miejskiego Ośrodka Pomocy Społecznej w Bielsku-Białej**

Postępowanie prowadzone w trybie art. 138o ustawy Prawo zamówień publicznych  
(Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 z późn. zm.)

### **WYJAŚNIENIA DO OGŁOSZENIA**

#### **PYTANIA WYKONAWCY**

Zamawiający w pkt. 1 ust. 3 Załącznika nr 1 Szczegółowy opis zamówienia pisze, że przedmiot zamówienia obejmuje również przesyłki wymagające urzędowego potwierdzenia ich nadania w rozumieniu art. 17 Ustawy Prawo Pocztove (ppkt 3) oraz, że nadawcą przesyłek będzie wyłącznie Zamawiający (ppkt 17).

Zwracamy uwagę, iż zgodnie z art. 20 ustawy Prawo pocztowe z dnia 23 listopada 2012r. operator pocztowy, który zawarł z nadawcą umowę o świadczenie usługi pocztowej jest obowiązany do oznaczenia przyjętej przesyłki pocztowej informacją potwierdzającą przyjęcie przez niego opłaty za usługę pocztową albo sposób jej uiszczenia oraz umożliwiającą jego identyfikację. Wobec tego Wykonawca przyjmując do nadania przesyłki Zamawiającego zobligowany jest do ich oznaczenia w sposób umożliwiający jego identyfikację. Dopiero tak oznaczona przesyłka mogłaby zostać nadana w placówce ..... która rzecz jasna również musiałaby ją oznaczyć swoim znakiem opłaty pocztowej. Zatem stroną zawartej umowy o świadczenie usług pocztowych z operatorem wyznaczonym byłby Wykonawca - nie Zamawiający co odpowiada definicji nadawcy określonej w art. 3 pkt 10) ustawy Prawo pocztowe, zgodnie z którym nadawca to podmiot, który zawarł z operatorem pocztowym umowę o świadczenie usługi pocztowej.

**Pytanie 1a.:** 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 1b:** 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. 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. 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 uiszczal 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 1c:** Czy Zamawiający uwzględni, iż ustawa z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe (Dz. U. z 2012r., poz. 1529, ze zm. dalej: „Prawo Pocztove”) 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 1d:** 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 Pocztovego, 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.

2. W dalszej części ogłoszenia w załączniku Umowa Zamawiający pisze o braku możliwości zmiany cen usług świadczonych przez Wykonawcę, które ten w określonych okolicznościach prawnych może zmieniać.

**Pytanie 2:** Czy w związku z faktem, że umowa realizowana będzie zgodnie z zapisami Ustawy Prawo Pocztove - o czym Zamawiający pisze m.in. w § 1 ust 2 Umowy, a operator wyznaczony, którym jest Wykonawca zobowiązany jest na podstawie art. 46 ust. 2 ustawy świadczyć usługi „w sposób jednolity w porównywalnych warunkach” i ustala wysokości opłat za świadczone usługi powszechne czyniąc to na podstawie kosztów ich świadczenia oraz w sposób przejrzysty i niedyskryminujący (art. 53 ust. 1 ustawy Prawo pocztowe), Zamawiający zmieni zapis w § 4 ust. 3 Umowy na następujący:

*„3. Wynagrodzenie za usługi pocztowe wyliczane będzie wg cen wskazanych w formularzu cenowym, stanowiącym załącznik nr 1 do umowy. Ceny zaoferowane przez Wykonawcę w formularzu cenowym nie ulegną podwyższeniu przez cały okres obowiązywania umowy, za wyjątkiem zmiany w zakresie podatku VAT oraz w sytuacji przewidzianej w Ustawie Prawo Pocztove. Jeżeli w trakcie obowiązywania umowy nastąpi zmiana w powyższym zakresie, Zamawiający zobowiązuje się do uiszczania wynagrodzenia zgodnie z obowiązującymi cenami i stawkami VAT.”*

3. Zamawiający w załączniku do Ogłoszenia (...) Umowa w § 7 ust. 1 i 2 zapisał kary umowne nie doprecyzowując w jakich okolicznościach może je naliczyć.

**Pytanie 3.** Czy Zamawiający, uwzględniając również własny interes, doda katalog okoliczności, w jakich może naliczyć karę umowną - względnie doda kolejny ustęp w brzmieniu „(...) Przed naliczeniem kar umownych strony zobowiązują się do działań wyjaśniających mających na celu usunięcie ewentualnych nieprawidłowości w realizacji umowy.”?

4. Zamawiający w Ogłoszeniu (...) wymaga również od wykonawcy doręczania przesyłek w odpowiednich trybach, z czym wiąże się stosowanie własnych blankietów „ZPO” w postępowaniu administracyjnym. Wykonawca informuje, że potwierdzenie odbioru do przesyłki doręczanej zgodnie z zastosowaniem przepisu art. 57 par. 5 pkt. 2 KPA powinny być wykonywane jest zgodnie z poniższymi warunkami technicznymi:

1) gramatura papieru: papier offsetowy BD 140 - 200 g/m<sup>2</sup>

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,



5. Zamawiający zarówno w Załączniku nr 1 Opis przedmiotu zamówienia pkt. 1 ppkt. 10 jak i Załączniku nr 5 Umowa § 1 ust. 6 określa wymagania dotyczące odpowiedniej ilości placówek pocztowych.

**Pytanie 5.** Czy oczekiwania Zamawiającego w tym zakresie pokrywają się z regulacjami zawartymi w Rozporządzeniu Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013r., w sprawie warunków wykonywania usług pocztowych przez operatora wyznaczonego tj. m in. minimum 1 stała placówka pocztowa uruchomiona w każdej gminie w Polsce?

6. Wykonawca zwraca się do Zamawiającego z propozycją dopuszczenia możliwości świadczenia usług w zakresie ich przyjmowania z wykorzystaniem systemu informatycznego, który automatycznie dopuszcza możliwość korzystania z bezpłatnej internetowej aplikacji elektronicznej. Aplikacja dokonuje automatycznego przekazywania i odbierania plików z informacjami o zarejestrowanych usługach, komunikując się bezpośrednio z placówką pocztową wskazaną w umowie. Dzięki aplikacji Zamawiający będzie miał możliwość wygenerowania nalepek adresowych gotowych do druku czy książki nadawczej, ułatwi ona również dostęp do dokumentacji związanej z obsługą przesyłek oraz umożliwi Zamawiającemu przygotowanie raportu z nadanych przesyłek. Aplikacja umożliwia ponadto elektroniczne potwierdzenie książki nadawczej jak również składanie reklamacji w formie elektronicznej, co usprawnia proces i skraca okres oczekiwania na jej rozpatrzenie. W razie potrzeby, istnieje możliwość importu danych o przesyłkach za pomocą integracji aplikacji z WebAPI lub XML zgodny z wymaganiami Wykonawcy oraz z plików XLS.

**Pytanie 6.** Czy Zamawiający jest zainteresowany wykorzystaniem powyższej aplikacji przy świadczeniu usług?

## ODPOWIEDZI ZAMAWIAJĄCEGO

**Odpowiedź na pytanie 1a:**

*NIE*

**Odpowiedź na pytanie 1b:**

*NIE*

**Odpowiedź na pytanie 1c:**

*Zamawiający nie uwzględnia świadczenia usług przez pośrednika.*

**Odpowiedź na pytanie 1d:**

*Zamawiający nie uwzględnia świadczenia usług przez pośrednika.*

**Odpowiedź na pytanie 2:**

*Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w Ogłoszeniu.*

**Odpowiedź na pytanie 3:**

*Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w umowie.*

**Odpowiedź na pytanie 4a:**

*Zamawiający będzie nadawał przesyłki stosując zwrotne potwierdzenia odbioru spełniające wszystkie wymagania formalne i jakościowe opisane przez Wykonawcę.*

**Odpowiedź na pytanie 4b:**

TAK

**Odpowiedź na pytanie 5:**

TAK

**Odpowiedź na pytanie 6:**

*W chwili obecnej Zamawiający nie ma możliwości skorzystania z internetowej aplikacji elektronicznej proponowanej przez Wykonawcę.*

**DYREKTOR**  
**mińskiego Ośrodka Pomocy Społecznej**  
**w Bielsku-Białej**  
**mgr Aleksandra Ciaciura**