

Chmielnik, dnia 25 marca 2016 r.

Znak: AP.271.2.2016

**PYTANIA I ODPOWIEDZI DO ZAPYTANIA OFERTOWEGO NA „  
„ŚWIADCZENIE USŁUG POCZTOWYCH DLA URZĘDU MIASTA I GMINY W CHMIELNIKU**

Do Zamawiającego wpłynęły następujące pytania, w związku z czym wyjaśniam:

**Pytanie 1**

Czy mając na uwadze najnowsze orzecznictwo Krajowej Izby Odwoławczej, podkreślające walor kryteriów oceny ofert o **charakterze społecznym**, na które położył nacisk sam ustawodawca w ostatniej nowelizacji ustawy Pzp (ustawa z dnia 29 sierpnia 2014 r. o zmianie ustawy Prawo zamówień publicznych, Dz. U. dnia 18 września 2014 r., dalej jako „ustawa nowelizująca”) Zamawiający dokona modyfikacji treści SIWZ poprzez dodanie dodatkowego kryterium „społecznego”, przez które należy rozumieć liczbę osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę w przeliczeniu na pełny wymiar czasu pracy (cały etat), którym zostanie powierzona realizacja przedmiotu zamówienia (dalej jako „**kryterium społeczne**”) oraz w związku z powyższym dokona odpowiednich zmian dokumentacji dotyczącej Postępowania. Wykonawca wskazuje, iż konsekwencją wprowadzenia wskazanego kryterium powinno być m.in. równoczesne przewidzenie mechanizmów weryfikacyjnych dotyczących poziomu zatrudnienia podczas realizacji zamówienia. Jako przykład ww. mechanizmu weryfikacyjnego Wykonawca wskazuje na możliwość zamieszczenia we wzorze umowy zastrzeżenia o następującej treści:

*„Wykonawca zobowiązuje się do przekazywania Zamawiającemu kwartalnych raportów (do 15 dnia następnego miesiąca kalendarzowego) obejmujących informacje o liczbie osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę w przeliczeniu na pełny wymiar czasu pracy, którym zostanie powierzona realizacja przedmiotu zamówienia.”*

Wykonawca wskazuje, iż ustawodawca nadając ustawą nowelizującą nowe brzmienie art. 91 ust. 2 ustawy Pzp, położył wyraźny nacisk na posługiwanie się kryteriami społecznymi w ramach wyboru oferty najkorzystniejszej, co potwierdził również w uzasadnieniu do ustawy, gdzie wskazane zostało, że *obecna sytuacja, w której zamówienia publiczne są udzielane podmiotom omijającym nakaz z art. 22 § 11 Kodeksu pracy jest demoralizująca. Okazuje się, bowiem, że pomimo jasnego nakazu przepisu prawa, to samo państwo, które to prawo ustanowiło wspiera omijających przepisy. Innymi słowy samo państwo lekceważy ustanowione przez siebie prawo. Z pragmatycznego punktu widzenia skutki są nawet dalej idące. Praworządni przedsiębiorcy są stopniowo eliminowani z rynku zamówień publicznych. Tolerowanie nieformalnego zatrudnienia na rynku zamówień publicznych niesie za sobą osłabienie pewności obrotu gospodarczego. Koszty tego procesu ponoszą nie tylko pracodawcy, ale także ich pracownicy, system zabezpieczenia społecznego, system opieki zdrowotnej i w konsekwencji - budżet państwa. [...] Obecny stan wymaga pilnej i radykalnej poprawy. Wydatki publiczne powinny wspierać rzetelnych i praworządnych uczestników rynku i ich pracowników.*

Stanowisko ustawodawcy, o którym mowa powyżej, jest wynikiem treści dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie zamówień publicznych 2014/24/UE, która nałożyła na Państwa Członkowskie obowiązek podejmowania działań, aby wykonawcy ubiegający się o udzielenie zamówienia publicznego przestrzegali stosownych przepisów z zakresu prawa ochrony środowiska, prawa socjalnego i prawa pracy<sup>1</sup>. Zatem w ustawie nowelizującej przyznano zamawiającemu tak uprawnienie do określenia w opisie przedmiotu zamówienia wymagań, dotyczących zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia na roboty budowlane lub usługi, jeżeli jest to uzasadnione przedmiotem lub charakterem tych czynności

<sup>1</sup> W pkt 98 preambule do dyrektywy 2014/24/UE uznaje się za niezbędne, aby kryteria udzielenia zamówienia lub co najmniej same warunki jego realizacji dotyczyły społecznych aspektów procesu produkcji lub miały społeczny związek z zamawianymi usługami bądź robotami budowlanymi.

(art. 29 ust. 4 pkt 4 ustawy Pzp), jak i możliwość takiego kształtowania kryteriów oceny ofert, które uwzględniać będą m.in. aspekty społeczne.

Podkreślenia w tym aspekcie wymaga, bowiem to, że celem wprowadzenia kryteriów społecznych do kryteriów oceny ofert, zrealizowanym poprzez znowelizowane brzmienie art. 91 ust. 2 ustawy Pzp było, zatem premiowanie tych wykonawców, którzy w swojej działalności respektują zasady praworządności i dbałości o dobro wspólne i wyrównywanie ich szans w przetargach, w których konfrontują się z wykonawcami obniżającymi koszty swojej działalności kosztem wartości istotnych z punktu widzenia interesu państwa. Co za tym idzie, społeczne kryterium oceny ofert w postaci zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, ma w takiej sytuacji niwelować dysproporcję związaną z możliwością wyceny usług, występującą pomiędzy podmiotami zatrudniającymi pracowników na podstawie umowy o pracę a tymi, którzy nakaz z art. 22§1 Kodeksu Pracy omijają<sup>2</sup>. W związku z tym, posługiwanie się kryteriami społecznymi przy ocenie ofert, nie tylko nie zaprzecza konkurencyjności, ale umożliwia pełną realizację tej zasady i rzeczywistą konkurencję między operatorami pocztowymi<sup>3</sup>. Ponadto analiza niniejszego postępowania pozwala na stwierdzenie, iż ustanowienie tego rodzaju kryterium jest zasadne z uwagi na przedmiot postępowania i charakter czynności wchodzących w zakres niniejszego zamówienia, tj. ze względu na ochronę tajemnicy korespondencji. Zaznaczenia wymaga również fakt, iż wiele analogicznych postępowań na świadczenie usług pocztowych jest obecnie prowadzonych (po wejściu w życie ustawy nowelizującej) z zastosowaniem kryterium społecznego oceny ofert lub podkreśla się w nich wymóg zatrudniania osób wykonujących dane zamówienie na podstawie umów o pracę. Przykładowo są to postępowania prowadzone przez: (i) Sąd Apelacyjny w Krakowie reprezentowany przez Centrum Zakupów dla Sądownictwa Instytucja Gospodarki Budżetowej z siedzibą w Krakowie (nr postępowania: ZP/01/2015), (ii) Komendę Główną Policji, z siedzibą w Warszawie (nr postępowania: 125/Błil/15/TG), czy też (iii) Narodowy Bank Polski, z siedzibą w Warszawie (nr postępowania: DKRZ-WPO-RS-243-041-DA-15). Wskazać zatem należy, iż stanowisko Zamawiającego zajęte dotychczas w Postępowaniu, mówiące o tym, że przedmiot niniejszego zamówienia lub charakter wykonywanych w nim czynności nie wypełnia dyspozycji normy wyrażonej w art. 29 ust. 4 ustawy Pzp, jest odosobnione. Jednocześnie takie zachowanie Zamawiającego powoduje, iż de facto nie dąży on do popularyzacji umów o pracę oraz nie realizuje wszystkich funkcji zamówień publicznych, na które wskazuje Krajowa Izba Odwoławcza w powołanych poniżej wyrokach. Jak podkreślono na wstępie niniejszego pisma, na duże znaczenie kryterium społecznego oraz jego walory wskazuje również najnowsze orzecznictwo Krajowej Izby Odwoławczej. W wyroku z dnia 15 czerwca 2015 r., sygn. akt KIO 1040/15 Izba stwierdziła, iż zamawiający mają prawo wprowadzania do kryteriów oceny ofert klauzul o charakterze społecznym, na które położył nacisk sam ustawodawca w ostatniej nowelizacji. Co więcej pokreśliła, że zamówienia publiczne muszą realizować także społeczne obowiązki państwa, w tym obowiązki związane z zatrudnieniem i jego promocji. Ponadto wskazała, iż w żadnym stopniu kryterium społeczne nie narusza zasad uczciwej konkurencji – każdy z wykonawców ma dowolność, co do przyjętej przez siebie polityki zatrudnienia i strategii budowania przez siebie treści oferty, tj. czy zdecyduje się na zawiązywanie współpracy na podstawie umowy o pracę, co rodzić będzie większe koszty czy też zdecyduje się na cywilnoprawne formy współpracy, umożliwiające obniżenie kosztów i zaoferowanie niższej ceny. W uzasadnieniu ww. orzeczenia Izba wyraźnie stwierdziła, że wymóg zatrudnienia na umowę o pracę jest dopuszczalny zgodnie z art. 29 ust. 4 ustawy Pzp w postępowaniach o udzielenie zamówienia publicznego na usługi pocztowe z uwagi na charakter tych zamówień. „*W ocenie Izby fakt spełnienia tych przesłanek jest oczywisty. Świadczenie usług pocztowych niewątpliwie wymaga takiej organizacji, gdzie określone jest miejsce, czas realizacji zadań, a w dodatku po stronie wykonawcy musi istnieć atrybut w postaci możliwości sprawowania kierownictwa nad zaangażowanym personelem. Brak któregokolwiek z tych elementów nie pozwalałby na należyte wykonanie zamówienia na rzecz Zamawiającego*”. Izba dodatkowo zwróciła uwagę na pałący problem

<sup>2</sup> por. uzasadnienie do ustawy nowelizującej, gdzie wskazano, że *najpełniejszą ochronę prac osób wykonujących pracę najemną zapewnia umowa o pracę . Dotyczy to tak aspektów dotyczących samego stosunku pracy (przede wszystkim wynagrodzenia co najmniej równego wynagrodzeniu minimalnemu za pracę), jak i zabezpieczenia w razie choroby, czy wypadku. Wszystkie te funkcje gwarancyjne są kosztowne. Przedsiębiorcy zatrudniający na podstawie umowy o pracę ponoszą znacznie większe koszty od przedsiębiorców angażujących personel w inny sposób, nie wspominając o działaniach na granicy prawa (w tzw. szarej strefie).*

<sup>3</sup> Wyrok KIO z dnia 4 grudnia 2014 r., sygn. akt KIO 2354/14.

„eliminacji z rynku zamówień publicznych” praworządnych przedsiębiorców oraz na fakt, że „tolerowanie nieformalnego zatrudnienia na rynku zamówień publicznych niesie za sobą osłabienie pewności obrotu gospodarczego”. „Koszty tego procesu ponoszą nie tylko pracodawcy, ale także ich pracownicy, system zabezpieczenia społecznego, system opieki zdrowotnej i w konsekwencji budżet państwa”. Mając powyższe na uwadze Izba zaapelowała: „Obecny stan wymaga pilnej i radykalnej poprawy. Wydatki publiczne powinny wspierać rzetelnych i praworządnych uczestników rynku i ich pracowników. Stąd, w przypadku gdy charakter zamówienia publicznego to uzasadnia, potrzebne jest wyraźne upoważnienie zamawiających do stawiania warunku angażowania personelu na podstawie umowy o pracę (...) **Zamówienia publiczne muszą być postrzegane także jako instrument realizacji społecznych obowiązków państwa, w tym obowiązku ochrony stosunku pracy i jego promocji (...)**” Można oczekiwać, że Zamawiający, który jest instytucją powołaną do ochrony stosunku pracy nie pozostawi tego apelu bez odpowiedzi.

Podobnie, KIO w wyroku z dnia 4 grudnia 2014 r., sygn. akt 2354/14, uznała – w odniesieniu do zbliżonego przedmiotu zamówienia (tj. postępowania na świadczenie usług pocztowych i usług personalizowania, wydruku, konfekcjonowania, kopertowania i doręczania korespondencji) za dopuszczalny wymóg, aby osoby realizujące usługę w zakresie personalizowania, wydruku, konfekcjonowania i kopertowania były zatrudnione na podstawie umowy o pracę. Krajowa Izba Odwoławcza ww. orzeczeniu podkreśliła, że „regulacja w oparciu, o którą Zamawiający wprowadził do SIWZ wskazany wymóg zatrudniania pracowników ma charakter klauzuli społecznej dopuszczonej do polskiej ustawy Pzp przez ustawodawcę krajowego, a także wskazywanej jako jak najbardziej pożądaną także przez ustawodawcę europejskiego. Stosowanie w ramach postępowań o udzielenie zamówienia publicznego tej klauzuli potwierdza też działania polskiego ustawodawcy nakierowane na ochronę stosunku pracy.”

Wykonawca wnioskuje do Zamawiającego o rozszerzenie kryterium oceny ofert o następujący warunek:  
- Liczba osób zatrudnionych w oparciu o umowę o pracę – 20%

Sposób obliczania kryterium „Liczba pracowników wykonawcy zatrudnionych w działalności operacyjnej wykonawcy na umowę o pracę, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych, według stanu na 31.01.2016 r.

$$Z = \frac{Z_x}{Z_{\max}} \times 20 \text{ punktów}$$

gdzie:

1. Z = liczba punktów za kryterium „Liczba pracowników wykonawcy zatrudnionych w działalności operacyjnej wykonawcy na umowę o pracę, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych, według stanu na 31.01.2016 r.
2. Z<sub>x</sub> = liczba pracowników wykonawcy zatrudnionych w działalności operacyjnej wykonawcy na umowę o pracę, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych, według stanu na 31.01.2016. r. wynikająca z oferty badanej;
3. Z<sub>max</sub> = największa liczba pracowników wykonawcy zatrudnionych w działalności operacyjnej wykonawcy na umowę o pracę, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych, według stanu na 31.01.2016 r. wynikająca z ofert, które nie podlegają odrzuceniu.
4. Przez działalność operacyjną Zamawiający rozumie działalność Wykonawcy związaną z realizacją usług objętych niniejszym postępowaniem w zakresie: odbierania i dostarczania korespondencji, obsługi korespondencji w placówkach pocztowych, spedycji i transportu, czynności ekspedycyjno-rozdzielczych, z uwzględnieniem osób zatrudnionych u wykonawcy i jego podwykonawców.

Za najkorzystniejszą zostanie uznana oferta, która uzyska najwyższą liczbę punktów. Punkty będą liczone do dwóch miejsc po przecinku.

### Odpowiedź na pytanie 1:

Zamawiający informuje, iż wartość zamówienia jest mniejsza niż kwota określona w art. 4 pkt. 8 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2015 r., poz. 2164). Zatem zgodnie

z dyspozycją art.4 do przedmiotowego postępowania ustawy Pzp nie stosuje się. Zapisy przedmiotowego zapytania ofertowego w w/w zakresie pozostają bez zmian.

## Pytanie 2

**Czy Zamawiający wymaga, aby w ramach realizacji zamówienia wykonawca doręczał przesyłki z bezwzględny zachowaniem przepisów ustawowych określonych w wyszczególnionych poniżej aktach prawnych:**

- skutków nadania pisma (moc doręczenia – zachowanie terminu) – m.in. art. 57 § 5 pkt 2 ustawy
- Kodeks postępowania administracyjnego /termin uważa się za zachowany, jeżeli przed jego upływem pismo zostało nadane w polskiej placówce pocztowej operatora wyznaczonego/, art. 165 § 2 – Kodeks postępowania cywilnego /oddanie pisma procesowego w polskiej placówce pocztowej operatora wyznaczonego jest równoznaczne z wniesieniem go do sądu/
- art. 12 § 6 pkt 2 – Ordynacja podatkowa /termin uważa się za zachowany, jeżeli przed jego upływem pismo zostało nadane w polskiej placówce pocztowej operatora wyznaczonego/, art. 198b ust. 2 zdanie drugie ustawy
- Prawo zamówień publicznych /złożenie skarg w placówce pocztowej operatora wyznaczonego jest równoznaczne z jego wniesieniem/,
- skutków potwierdzenia przyjęcia przesyłki oraz przekazu pocztowego (moc dokumentu urzędowego) – art. 17 ustawy – Prawo pocztowe /potwierdzenie nadania przesyłki rejestrowej lub przekazu pocztowego wydane przez placówkę operatora wyznaczonego.
- skutków nadania pisma (zachowanie terminu) zgodnie z ustawą Ordynacja Podatkowa z dnia 29 sierpnia 1997 r. m.in. art. 16 paragraf 6 - Termin uważa się za zachowany, jeżeli przed jego upływem pismo zostało:
  - a) wysłane w formie dokumentu elektronicznego do organu podatkowego, a nadawca otrzymał urzędowe poświadczenie odbioru;
  - b) nadane w polskiej placówce pocztowej operatora wyznaczonego w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. – Prawo pocztowe (Dz. U. poz. 1529) albo złożone w polskim urzędzie konsularnym;
  - c) złożone przez żołnierza lub członka załogi statku morskiego w dowództwie jednostki wojskowej lub kapitanowi statku;
  - d) złożone przez osobę pozbawioną wolności w administracji zakładu karnego;
  - e) złożone przez osobę aresztowaną w administracji aresztu śledczego?

## Odpowiedź na pytanie 2:

Zamawiający jako organ administracji samorządowej stosuje przepisy m.in. Kodeksu postępowania administracyjnego (KPA), Kodeksu postępowania cywilnego, Ordynacji podatkowej, które nakładają obowiązek jako organ doręczania wydawanych i wysłanych przez organ dokumentów w tym decyzji administracyjnych, postanowień, zawiadomień, wezwań czy odpowiedzi itp. Mając na uwadze powyższe Wykonawcy ubiegający się o zamówienie w niniejszym postępowaniu winni zapewnić wykonanie usług pocztowych dla korespondencji wysyłanej przez Zamawiającego w oparciu o KPA, KC oraz Ordynacji Podatkowej z zachowaniem wymogów z niego wynikających.

## Pytanie 3

Zamawiający, jako instytucja publiczna realizująca zadania własne (obowiązkowe i fakultatywne) oraz zlecone (z mocy regulacji ustawowej i porozumień z administracją rządową), nie sprecyzował w treści ogłoszenia, czy wysyłając korespondencję do obywateli oczekuje możliwości ich bezproblemowego odbioru. **W związku z tym, czy Zamawiający wymaga, aby w czasie realizacji zawartej umowy w wyniku prowadzonego postępowania, aby placówka pocztowa operatora była czynna co**

najmniej od poniedziałku do piątku z wyjątkiem dni ustawowo wolnych od pracy, minimum 6 godzin dziennie oraz była oznakowana „szyldem” lub „logo”. Dodatkowo gdy w lokalu prowadzona jest inna działalność gospodarcza to dla usług pocztowych powinno być wyodrębnione stanowisko w celu możliwości odbioru korespondencji?

W innym wypadku potencjalny Wykonawca może dysponować placówką zlokalizowaną w przypadkowym miejscu i czynną w dowolnym przedziale czasowym, a obywatele będą mieli utrudniony dostęp do odbioru niedoręczonych/awizowanych przesyłek

### **Odpowiedź na pytanie 3:**

Zamawiający wymaga, aby usługi pocztowe świadczone były w dni robocze - 5 dni w tygodniu od poniedziałku do piątku, ( tj. w dniach pracy Urzędu), a przesyłki pocztowe przygotowane do dystrybucji dostarczane były przez Zamawiającego do Wykonawcy. Zamawiający zastrzega, aby placówka nadawcza/oddawcza Wykonawcy mieściła się w tej samej miejscowości co siedziba Zamawiającego. Placówka nadawcza/oddawcza musi być oznakowana „szyldem” lub „logo” operatora i może mieć wyodrębnione stanowisko w celu odbioru korespondencji.

### **Pytanie 4**

**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?**

W ocenie składającego zapytanie dane dotyczące podmiotów korzystających z usług pocztowych oraz dane dotyczące faktu i okoliczności świadczenia usług pocztowych lub korzystania z tych usług objęte są tajemnicą pocztową zgodnie z art. 41 ust. 1 Prawa pocztowego. Nie mogą więc poza przykładami wynikającymi z ustawy, być ujawniane przez operatora pocztowego podmiotom trzecim, w tym także innym operatorom. Czy w przypadku powierzenia przez jednego operatora pocztowego przesyłki pocztowej innemu operatorowi bez zawarcia stosownej umowy o współpracę Zamawiający uzna, że działanie to stanowi naruszenie tajemnicy pocztowej?

### **Odpowiedź na pytanie 4:**

Zamawiający nie dopuszcza nadawanie przesyłek Zamawiającego przez wyłonionego Wykonawcę u innego operatora pocztowego bez zawarcia z nim stosownej umowy, o której mowa w art. 35 ust. 1 Prawa pocztowego. Nie jest możliwe, aby Zamawiający mając zawartą umowę z Wykonawcą na całość zadania wskazanego w zapytaniu ofertowym, dokonywał zapłaty za jakąkolwiek część zamówienia na rzecz jakiegoś innego podmiotu.

### **Pytanie 5**

**Czy Zamawiający dopuszcza usługę pośrednictwa w świadczeniu usług pocztowych tzn. wykonawca będzie dostarczał przesyłki do operatora wyznaczonego w celu ich nadania?**

Taka sytuacja powoduje, że zamawiający nie otrzyma od potencjalnego wykonawcy usługi pocztowej, lecz usługę pośrednictwa w świadczeniu usługi pocztowej. Natomiast przedmiotem zamówienia jest świadczenie właśnie usług pocztowych, a nie jakichkolwiek innych usług, w tym pośrednictwo w świadczeniu usług pocztowych.

W rzeczywistości, w tak ukształtowanym stanie faktycznym to operator wyznaczony świadczył będzie w całości usługę pocztową. Rola potencjalnego wykonawcy, który realizowałby niniejsze zamówienie w oparciu o usługi pocztowe operatora wyznaczonego sprowadzałaby się do roli **postańca**. Przy takim

sposobie realizacji zamówienia pozycja prawna zamawiającego wynikająca z przepisów Prawa pocztowego zasadniczo ulega zmianie:

1. Zamawiający wymagał, aby wykonawca świadczył usługę pocztową. Tymczasem:

- 1) Przyjmowanie,
- 2) Sortowanie,
- 3) Przemieszczenie,
- 4) Doręczenie

przesyłek zamawiającego nastąpił przez operatora wyznaczonego, a nie przez potencjalnego wykonawcę. Wszystkie elementy, które składają się na usługę pocztową będą leżały w gestii operatora wyznaczonego. Potencjalny wykonawca (poza operatorem wyznaczonym) nie realizowałby żadnego elementu usługi pocztowej.

2. Wykonawca zamówienia publicznego nie będzie odpowiedzialny za jakość usługi pocztowej. Przepisy Prawa pocztowego mają zastosowanie tylko i wyłącznie do świadczenia usług pocztowych. Skoro usługę pocztową w przedmiotowej sytuacji świadczyć będzie operator wyznaczony, a nie podmiot, któremu udzielono zamówienia, to podmiot taki naturalnie nie ponosi odpowiedzialności na mocy postanowień Prawa pocztowego.

3. Zgodnie z art. 32 Prawa Poczтового 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. 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. Dla Zamawiającego skutkuje to powstaniem **dodatkowych opłat**, nieprzewidzianych w SIWZ.

4. Nie będzie możliwe spełnienie świadczenia, w zakresie zwrotu potwierżeń odbioru do zamawiającego. W sytuacji nadawania przesyłek poleconych z potwierdzeniem odbioru za pośrednictwem operatora wyznaczonego wykonawca nie będzie w stanie spełnić wymagań postawionych przez Zamawiającego, bowiem nie ma żadnego wpływu na termin zwrotu potwierżenia odbioru, ani też faktycznie tego potwierżenia odbioru nie doręczy (doręczy je pracownik operatora wyznaczonego u którego było faktyczne nadanie).

5. Zamawiający będzie zobowiązany do podziału korespondencji i tworzenia odrębnych dokumentów nadawczych dla przesyłek nadawanych w imieniu i na rzecz zamawiającego przez wykonawcę.

6. Zamawiający będzie zobowiązany do nanoszenia przez zamawiającego innych nadruków/znaków opłaty na przesyłkach, które będą nadawane u różnych operatorów.

7. Przy takiej formie realizacji zamówienia zamawiający akceptuje ryzyko związane z opóźnieniem nadania przesyłek przez operatora pocztowego, dla których dzień nadania przesyłki ma być ostatnim dniem na zachowanie terminu określonego w kpc, kpk, kpa i Ordynacji podatkowej? W takiej sytuacji to zamawiający poniesie konsekwencje wynikające z niedochowania terminu złożenia pisma w ostatnim dniu.

8. Zamawiający będzie musiał dokonać rozliczeń z pośrednikiem w zakresie zwrotu poniesionych opłat na rzecz operatora wyznaczonego za zwroty przesyłek. Generuje to określone skutki rozliczenia na gruncie podatku VAT. Ustawa o podatku VAT przewiduje dwie możliwości rozliczenia kosztów poniesionych przez jeden podmiot ale związanych z działalnością innego podmiotu:

- a. Poprzez refakturowanie (art.8 ust. 2a ustawy o VAT), bądź

b. Na zasadzie zwrotu kosztów (art. 29a ust. 7 pkt 3 ustawy o VAT)

Zgodnie ze stanowiskiem wyrażonym przez renomowanych doradców podatkowych, a wynikającym z obowiązujących przepisów oraz licznym orzecznictwie w kwestiach podatkowych w przypadku kosztów ponoszonych przez zamawiającego na rzecz operatora wyznaczonego z tytułu zwrotów nieodebranych przesyłek brak będzie podstaw do refakturowania. Zamawiający jako nadawca przesyłek będzie bowiem w takiej sytuacji nabywcą i ostatecznym beneficjentem usług operatora wyznaczonego. Zamawiający będzie wówczas występował jako nabywca usług we własnym imieniu i na własną rzecz, nie zaś jako podmiot biorący udział w świadczeniu usług na rzecz osoby trzeciej – faktycznego beneficjenta usługi, jak to zostało określone w art.8 ust. 2a ustawy o VAT.

Natomiast zwrot kosztów, o którym mowa w art. 29a ust. 7 pkt 3 ustawy o VAT, jest dokonywany poza rozliczeniami VAT. Zgodnie ze wspomnianym przepisem, „podstawa opodatkowania nie obejmuje kwot otrzymanych od nabywcy lub usługobiorcy jako zwrot udokumentowanych wydatków poniesionych w imieniu i na rzecz nabywcy lub usługobiorcy i ujmowanych przejściowo przez podatnika w prowadzonej przez niego ewidencji na potrzeby podatku”. Dla zastosowania tej regulacji konieczne jest wystawienie wystąpienie podatnika działającego w imieniu i na rzecz podmiotu, za który poniósł koszty. Czy w tej sytuacji zamawiający świadczy usługi dla rzecz innego operatora pocztowego? W naszej ocenie koszt poniesione na rzecz operatora wyznaczonego będą poniesione we własnym imieniu przez zamawiającego.

Jednym z obowiązków nałożonych na podatnika VAT jest dokumentowanie czynności podlegających opodatkowaniu VAT dokonanych na rzecz podmiotów za pomocą faktur (art. 106b ust. 1). Przepisy podatkowe szczegółowo regulują sposób wystawienia faktury, a także zakres danych, jakie powinny zostać ujęte na fakturze. Zgodnie z art. 106e ust. 1 ustawy o VAT, faktura powinna zawierać m.in. datę wystawienia, imiona i nazwiska lub nazwy podatnika i nabywcy towarów lub usług oraz ich adresy, nazwę(rodzaj) towaru lub usługi, miarę i ilość (liczbę) dostarczonych towarów lub zakres wykonanych usług.

#### **Odpowiedź na pytanie 5:**

Przedmiotem zamówienia jest świadczenie usług pocztowych. Niemniej jednak ze względu na tryby szczególne, (art. 57 § 5 pkt 2 Kodeksu postępowania administracyjnego, art. 12 § 6 pkt 2 Ordynacji podatkowej oraz art. 165 § 2 Kodeksu postępowania cywilnego), które wymagają dla skuteczności dochowania terminów nadanie przesyłki w placówce pocztowej operatora wyznaczonego, dla zachowania zasad uczciwej konkurencji, Zamawiający w takim przypadku dopuszcza możliwość pośredniczenia w nadawaniu przesyłek.

#### **Pytanie 6**

**Czy Zamawiający dopuszcza możliwość aby świadcząc usługi w ramach niniejszego postępowania Wykonawca umieszczał przesyłki zamawiającego w innych kopertach, w tym zawierających inne nadruki niż Zamawiającego lub nadawał przesyłki Zamawiającego jako nadawca w imieniu i na rzecz Zamawiającego w wyniku czego na dowodzie nadania będzie figurował inny podmiot niż Zamawiający?**

#### **Odpowiedź na pytanie 6:**

Zamawiający będzie korzystał wyłącznie ze swojego opakowania przesyłek. Zamawiający nie dopuszcza umieszczania przesyłek Zamawiającego w innych kopertach oraz nie dopuszcza nadawania przez Wykonawcę przesyłek Zamawiającego jako nadawca w imieniu i na rzecz Zamawiającego.

### Pytanie 7

**Czy Zamawiający dopuszcza dodanie do treści zapytania ofertowego w kontekście informacji zawartej w Załączniku nr 1 – szczegółowym OPZ pkt 6, informacji o treści:**

*„W przypadku uzasadnionych zastrzeżeń w stosunku do już odebranych przesyłek (np. nieprawidłowe opakowanie, brak pełnego adresu, niezgodność wpisów w dokumentach nadawczych z wpisami na przesyłkach, brak znaków opłaty itp.) Wykonawca bez zbędnej zwłoki wyjaśnia je z Zamawiającym.*

*Brak możliwości wyjaśnienia zastrzeżeń, o których mowa lub ich usunięcia w dniu odbioru przesyłek od Zamawiającego powoduje, iż nadanie przesyłek przez Wykonawcę nastąpi w dniu następnym lub ich całkowitym usunięciu przez Zamawiającego?”.*

### Odpowiedź na pytanie 7:

Zamawiający w Załączniku nr 1 – Szczegółowy Opis Przedmiotu Zamówienia w pkt. 6, **po zdaniu:**

*„Nadanie przesyłek objętych przedmiotem zamówienia następować będzie w dniu ich dostarczenia przez Zamawiającego”* **dodaje następującą treść:** *„W przypadku uzasadnionych zastrzeżeń w stosunku do już odebranych przesyłek (np. nieprawidłowe opakowanie, brak pełnego adresu, niezgodność wpisów w dokumentach nadawczych z wpisami na przesyłkach, brak znaków opłaty itp.) Wykonawca bez zbędnej zwłoki wyjaśnia je z Zamawiającym.*

*Brak możliwości wyjaśnienia zastrzeżeń, o których mowa lub ich usunięcia w dniu odbioru przesyłek od Zamawiającego powoduje, iż nadanie przesyłek przez Wykonawcę nastąpi w dniu następnym lub ich całkowitym usunięciu przez Zamawiającego.”*

### Pytanie 8

Zamawiający w treści Załącznika nr 1 – szczegółowym OPZ pkt 21 wskazuje na konieczność sporządzania przez Wykonawcę do faktury - specyfikacji wykonanych usług w rozbiciu na poszczególne punkty Zamawiającego, o których mowa w Załączniku nr 1 do Umowy.

**Czy Zamawiający może doprecyzować powyższy zapis?**

### Odpowiedź na pytanie 8:

Specyfikacja wykonanych usług to wyszczególnienie na fakturze rodzaju/nazwy zrealizowanych usług pocztowych ( zgodnie z formularzem ofertowym – Załącznik nr 1 do umowy) wraz z podaniem ich ilości, cen jednostkowych netto i brutto.

### Pytanie 9

Czy Zamawiający dopuszcza zmiany cen jednostkowych w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w formularzu ofertowym w sytuacji spowodowanej zmianami cen tych pozycji, zgodnie z przedłożonym przez Wykonawcę dokumentem zatwierdzającym te zmiany przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej lub w sposób dopuszczony przez Prawo pocztowe?

### Odpowiedź na pytanie nr 9:

Niniejsze świadczenie usług przez Wykonawcę na rzecz Zamawiającego będzie prowadzone w ciągu kolejnych 12 miesięcy od dnia zawarcia umowy, dlatego też Zamawiający nie dopuszcza zmiany cen jednostkowych w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w formularzu ofertowym. Istotą zapytania ofertowego jest wyłonienie Wykonawcy, który zaoferuje wykonanie zamówienia za cenę



najkorzystniejszą oraz zapewni stałe ceny przez cały okres obowiązywania umowy. Wykonawca zatem musi tak skalkulować ofertę aby ceny nie uległy zmianie.

### **Pytanie 10**

#### **Czy Zamawiający może dokonać następujących zmian w załączniku nr 2 – Formularzu oferty?:**

##### **1) tabela pozycje:**

1 – listy krajowe nierejestrowane EK

2 – listy krajowe nierejestrowane PR

3 – listy krajowe rejestrowane EK

4 – listy krajowe rejestrowane PR

5 – polecone zagraniczne PR

– prosimy o doprecyzowanie przedziałów wagowych wraz z określeniem szacunkowych ilości, np.:

do 50 g
ponad 50 g do 100 g
ponad 100 g do 350 g
ponad 350 g do 500 g
ponad 500 g do 1000 g
ponad 1000 g do 2000 g

##### **Odpowiedź**

W załączniku nr 2 formularzu ofertowym w tabeli przyjęto szacunkową ilość i podział wag usług pocztowych, na podstawie dotychczas realizowanych usług w poszczególnych nazwach i wagach przesyłek. Natomiast jeśli chodzi o wiersz **5 – polecone zagraniczne PR** – Zamawiający wskazuje wagę przesyłki do 50 g gabaryt A.

##### **2) tabela pozycja:**

5 – polecone zagraniczne PR – prosimy o wskazanie do jakich krajów będą kierowane przesyłki, np.: strefa A (Europa), strefa B (Ameryka Północna, Afryka), strefa C (Ameryka Południowa, Środkowa i Azja), strefa D (Australia i Oceania);

##### **Odpowiedź**

W załączniku nr 2 formularza ofertowego tabela – wiersz oznaczony liczbą **5 – polecone zagraniczne PR** – Zamawiający wskazuje, że przesyłki mogą być kierowane przesyłki, do:

strefa A (Europa),

strefa B (Ameryka Północna, Afryka),

strefa C (Ameryka Południowa, Środkowa i Azja),

strefa D (Australia i Oceania);

##### **3) tabela pozycja:**

6 – paczki krajowe – prosimy o podanie informacji w zakresie kategorii mają być te przesyłki – priorytet/ekonomia;

##### **Odpowiedź**

W załączniku nr 2 formularza ofertowego tabela – wiersz oznaczony liczbą **6 – paczki krajowe** – Zamawiający wskazuje, że przesyłki mają być w kategorii: ekonomia.

**4) tabela pozycja:**

7 – listy wartościowe – prosimy o podanie informacji w zakresie kategorii przesyłki (ekonomia/priorytet) oraz wartości przesyłki (za każde 50,00 złotych zadeklarowanej wartości lub ich część Wykonawca musi doliczyć dodatkową opłatę min. 1,00 zł do ceny podstawowej usługi);

**Odpowiedź**

W załączniku nr 2 formularza ofertowego tabela – wiersz oznaczony liczbą **7 – Listy wartościowe** – Zamawiający wskazuje, że przesyłki mają być w kategorii: ekonomia, a wartość przesyłki 50 zł

**5) tabela pozycja:**

8 – zwrotne potwierdzenie odbioru – prosimy o dokonanie podziału wskazanych ilości na strumienie w jakich będą przesyłki nadawane, np.: przesyłki rejestrowane ekonomiczne ZPO, przesyłki rejestrowane priorytetowe ZPO;

**Odpowiedź**

W załączniku nr 2 formularza ofertowego tabela – wiersz oznaczony liczbą **8 – Zwrotne potwierdzenie odbioru** – Zamawiający wskazuje:

przesyłki rejestrowane ekonomiczne ZPO – 4.000,

przesyłki rejestrowane priorytetowe ZPO – 3.650

**6) tabela pozycja:**

9 – zwroty – prosimy o wskazanie jakich przesyłek dotyczą podane ilości zwrotów, np.: zwroty przesyłek rejestrowanych ekonomicznych, zwroty przesyłek rejestrowanych priorytetowych.

**Odpowiedź**

W załączniku nr 2 formularza ofertowego tabela – wiersz oznaczony liczbą **9 – Zwroty** – Zamawiający wskazuje: zwroty przesyłek rejestrowanych ekonomicznych – 377 , zwroty przesyłek rejestrowanych priorytetowych - 30

**Pytanie 11**

**Czy Zamawiający przewiduje możliwość korzystania z udostępnionego bezpłatnie przez Wykonawcę, narzędzia do nadawania przesyłek w wersji elektronicznej oraz ich śledzenia, dzięki któremu proces przygotowywania korespondencji ulegnie uproszczeniu?**

**Odpowiedź na pytanie 11:**

Zamawiający nie przewiduje korzystania z udostępnionego bezpłatnie przez Wykonawcę, narzędzia do nadawania przesyłek w wersji elektronicznej oraz ich śledzenia.



**BURMISTRZ**

*Paweł Wójcik*