…….. w związku z ogłoszeniem o zamówieniu na świadczenie usług pocztowych zwraca się z prośbą o wyjaśnienie następujących wątpliwości związanych z treścią ogłoszenia:

1. Zamawiający w pkt. 1 Załącznika nr 1 Szczegółowy opis zamówienia pisze, że przedmiot zamówienia obejmuje również przesyłki wymagające urzędowego potwierdzenia ich nadania w rozumieniu art. 17 Ustawy Prawo Pocztowe (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 np…….., 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 („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 przewiduje odpowiedzialność operatora pocztowego za świadczoną prze 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 2012 r., poz. 1529, ze zm.  dalej:  „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.

**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 Pocztowego, 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 Pocztowe – 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 Pocztowe. 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 § 7 ust. 1,2 Załącznika Umowa określa kary umowne, które uniemożliwiają złożenie oferty.

Zdaniem Wykonawcy kara za odstąpienie od umowy jest rażąco wygórowana – tym bardziej, że Wykonawca, zgodnie z Ustawą Prawo Pocztowe z dnia 23 listopada 2017, posiada szereg obowiązków, praktycznie uniemożliwiających występowanie jakichkolwiek zakłóceń w funkcjonowaniu umowy. Ponadto Zamawiający posiada wiele rozwiązań odszkodowawczych, ściśle określonych przepisami prawa, które wiążą go z Wykonawcą i na które powołuje się także w innych częściach Ogłoszenia (…).

**Pytanie 3.** W związku z powyższym zwracamy się z wnioskiem o usunięcie zapisów § 7 ust. 1 i 2, względnie złagodzenie kar umownych zaproponowanych przez Zamawiającego *do wartości maksymalnej 0,5%*?

4. Zamawiający w załączniku nr 1 Szczegółowy opis zamówienia pkt. 1 ppkt. 9 określa zasady nadawania przesyłek jednoznacznie określając, że będzie dostarczał przesyłki do wskazanej przez Wykonawcę placówki pocztowej. W § 2 ust. 4 umowy opisuje natomiast procedurę mającą zastosowanie w przypadku świadczenia usługi odbioru przesyłek przez Wykonawcę z siedziby Zamawiającego. Idąc dalej w § 4 ust 8 zamierza z kolei obciążać Wykonawcę kosztami w przypadku braku odbioru przesyłek w wyznaczonym miejscu i czasie.

**Pytanie 4a.** Czy Zamawiający życzy sobie świadczenia odbioru przesyłek z siedziby na ul. K. Miarki 11 w Bielsku-Białej? Jeśli tak – prosimy, by uzupełnić załącznik nr 2 Oferta, o pozycję „odbiór przesyłek z siedziby Zamawiającego”, oraz określenie w załączniku 1 Szczegółowy opis zamówienia zasad jej świadczenia, z uwzględnieniem dni i godzin odbioru?

**Pytanie 4b:** Jeśli Zamawiający nie wymaga świadczenia usługi odbioru ze swojej siedziby, prosimy o usunięcie   
z Umowy § 2 ust. 4 oraz § 4 ust 8. Zmiana to uporządkuje zapisy i jasno doprecyzuje procedurę nadawczą, co zdaje się mieć również kluczowe znaczenie dla interesów Zamawiającego?

5. Zamawiający w Umowie § 4 ust 7 pisze:

*„Należności z tytułu prawidłowo wystawionych faktur VAT Zamawiający będzie regulował w terminie do 21 dni od daty ich wystawienia, przelewem na konto Wykonawcy wskazane w fakturze”*

**Pytanie 5:** Czy ze względu na obowiązujące regulacje wewnętrzne u Wykonawcy i ze względu na fakt, iż poniższa propozycja zapewnia wystarczający czas na dokonanie płatności – uwzględniając tym samym równe traktowanie stron - Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany zapisu o terminie płatności za zrealizowane usługi pocztowe na następujący:

*„Należności z tytułu prawidłowo wystawionych faktur VAT Zamawiający będzie regulował w terminie do 14 dni od daty ich wystawienia, przelewem na konto Wykonawcy wskazane w fakturze”*

6. Zamawiający w Załączniku nr 1 Szczegółowy opis zamówienia pkt 1 ppkt 4 wymaga 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/m2

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,

                b) całość druku, tj. część środkowa + listwy boczne - 100 x 160 mm,

                                (wszystkie wymiary przyjmuje się z tolerancją 2 mm)

3) listwy po obu stronach, perforacja pionowa pozwalająca na wyrwanie środkowej części druku bez jego uszkodzenia,

4) co najmniej 5 mm pasek kleju gwarantujący przyczepność do różnego rodzaju podłoża w zróżnicowanym zakresie temperatur zabezpieczony osłoną.

           Adres nadawcy napisany w strefie prostokątnej w minimalnej odległości:

1) 40 mm od górnego brzegu przesyłki,

2) 5 mm od prawego brzegu,

3) 15 mm od dolnego brzegu.

W pasie 15 mm powyżej dolnej krawędzi strony przedniej druku (awers) oraz z prawej strony danych adresowych nadawcy nie można umieszczać żadnych napisów/nadruków.



W świetle obowiązujących przepisów operator wyznaczony stosuje jednolite wzory formularzy lub blankietów niezbędnych do świadczenia usług, które są dostępne na stronie …..

**Pytanie 6a:** Czy Zamawiający ma na myśli tryby o zastosowaniu przepisu art.57 par. 5 pkt 2 KPA oraz art.12 par. 6 pkt 2 Ordynacji Podatkowej - dotyczące nadania w placówce pocztowej operatora wyznaczonego oraz złożenia   
w polskim urzędzie konsularnym, które wiążą się z doręczeniem za zwrotnym potwierdzeniem odbioru?

**Pytanie 6b:** Czy w związku z tym Zamawiający będzie stosował zwrotne potwierdzenia odbioru spełniające wymagania formalne i jakościowe opisane, powyżej, co wpływa, na jakość, a także umożliwia prawidłowe świadczenie usług przez wykonawcę?

7. Zamawiający załączniku nr 1 Szczegółowy opis zamówienia pkt. 1 ppkt. 17 określa warunki i czynności związane z prawidłowym przygotowaniem przesyłek do nadania.

**Pytanie 7:** Czy Zamawiający przewiduje możliwość korzystania z udostępnionego bezpłatnie przez Wykonawcę, narzędzia do nadawania przesyłek oraz ich śledzenia w postaci aplikacji on-line E-NADAWCA, dzięki któremu proces przygotowywania korespondencji ulegnie uproszczeniu?