



Opole, 2021-12-13



UNP: OP-21-25483

OP-PORA-A.213.19.2021.3

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia, którego wartość nie przekracza równowartości kwoty określonej w art. 2 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 poz. 1129 t.j.) na zadanie pn.: „Świadczenie usług pocztowych dla Państwowej Inspekcji Pracy Okręgowego Inspektoratu Pracy w Opolu”.

Na podstawie pkt. 6.8. zaproszenia do składania ofert Zamawiający udziela wyjaśnień dotyczących treści zapytania ofertowego:

Pytanie nr 1:

I. Zaproszenie do składania ofert pkt 2.5.4.:

Zamawiający określił, że:

- 2.5.4. Wykonawca musi dysponować taką siecią swoich placówek, aby odbiór przesyłki pocztowej przez adresata był możliwy w dniu jej awizowania.
2.5.5. Usługa doręczenia powinna być wykonana w jak najkrótszym czasie

Pytanie 1:

Wykonawca informuje, że wydanie awizowanych przesyłek możliwe jest po powrocie listonosza z rejonu i rozliczeniu przesyłek awizowanych. Może to nastąpić dnia następnego od pozostawienia awizo.

Czy Zamawiający akceptuje powyższe?

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający informuje, że dopuszcza możliwość odbioru przesyłki przez adresata w dniu następnym po otrzymaniu awizo.

Pytanie nr 2:

II. Zaproszenie do składania ofert pkt 2.5.15.,:

Zamawiający określił, że:

- formalno-prawne, określone w przepisach Prawo Pocztowne.
2.5.15. Wykonawca zobowiązuje się niezwłocznie doręczać przyjęte do przemieszczenia i doręczenia przesyłki pocztowe krajowe najszybszej kategorii w dniu następnym, jednak nie później niż po upływie 4 dni od dnia ich nadania.

Pytanie 2:

Wykonawca wskazuje, iż terminy doręczania przesyłek o charakterze powszechnym nie są gwarantowane lecz przewidywane. Wobec powyższego Wykonawca wnosi o zmianę zapisu na:

„Wykonawca zobowiązuje się do doręczania przyjętych przesyłek krajowych najszybszej kategorii, zgodnie z terminem wskazanym w regulaminie świadczenia usług„

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający zmienia zapis pkt 2.5.15 zaproszenia do składania ofert nadając mu następujące brzmienie:

„2.5.15. Wykonawca zobowiązuje się do doręczania przyjętych przesyłek krajowych najszybszej kategorii, zgodnie z terminem wskazanym w regulaminie świadczenia usług”.

Pytanie nr 3:

III. Zaproszenie do składania ofert pkt 2.5.17.,:

Zamawiający określił, że:

odwołujące przepisy prawa.

2.5.17. Zamawiający nie przewiduje w trakcie trwania umowy możliwości zmiany lokalizacji siedziby. Ewentualna zmiana lokalizacji w granicach Miasta Opola nie spowoduje zmiany opłat za odbiór, dostarczanie i zwrot przesyłek.

Pytanie 3:

Wykonawca informuje, iż usługa „dosłania” w obrębie jednego urzędu oddawczego jest bezpłatna natomiast w przypadku dosłania do innego urzędu oddawczego dostanie przesyłki rejestrowanej jest odpłatne tak jak za jej nadanie. Wobec powyższego Wykonawca wnosi o wykreślenie.

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający zmienia zapis pkt 2.5.17 zaproszenia do składania ofert nadając mu następujące brzmienie:

„2.5.17. Zamawiający nie przewiduje w trakcie trwania umowy możliwości zmiany lokalizacji siedziby. Ewentualna zmiana lokalizacji w granicach Miasta Opola nie spowoduje zmiany opłat za odbiór przesyłek”.

Zamawiający zmienia zapis §1 ust. 2 wzoru umowy stanowiącego załącznik nr 3 do zaproszenia do składania ofert nadając mu następujące brzmienie:

„2. Zamawiający nie przewiduje w trakcie trwania umowy możliwości zmiany lokalizacji siedziby. Ewentualna zmiana lokalizacji w granicach Miasta Opola nie spowoduje zmiany opłat za odbiór przesyłek”.

Pytanie nr 4:

IV. Zaproszenie do składania ofert pkt 2.5.3 oraz WZÓR UMOWY §1 ust. 5.,:

Zamawiający określił, że:

dotyczącymi usług pocztowych w obrocie zagranicznym).

2.5.3. Wykonawca zobowiązuje się do stosowania przy doręczaniu korespondencji przepisów art. 43, art. 44 § 1-3, art. 45 art. 46 § 1-2, 47 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1980 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2021 r. poz. 735 t.j.). Zwroty przesyłek niedostarczonych Wykonawca będzie dostarczał do siedziby Zamawiającego niezwłocznie, nie później jednak niż w ciągu 14 dni od upływu terminu, w którym powinny być one dostarczone/odebrane przez adresata. Zapisy niniejszego punktu nie dotyczą przesyłek listowych zwykłych.

Pytanie 4:

Wykonawca wskazuje, że terminy doręczania i zwrotu przesyłek rejestrowanych są ściśle określone w Ustawie Prawo Pocztove. Wobec powyższego wnosi o wykreślenie:

„nie później jednak niż w ciągu 14 dni od upływu terminu, w którym powinny być one dostarczone/odebrane przez adresata. Zapisy niniejszego punktu nie dotyczą przesyłek listowych zwykłych.”

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający zmienia zapis pkt 2.5.3 zaproszenia do składania ofert nadając mu następujące brzmienie:

„2.5.3. Wykonawca zobowiązuje się do stosowania przy doręczaniu korespondencji przepisów art. 43, art. 44 § 1-3, art. 45 art. 46 § 1-2, 47 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2021 r. poz. 735 t.j.). Zwroty przesyłek niedostarczonych Wykonawca będzie dostarczał do siedziby Zamawiającego niezwłocznie, zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa”.

Zamawiający zmienia zapis §1 ust. 5 wzoru umowy stanowiącego załącznik nr 3 do zaproszenia do składania ofert nadając mu następujące brzmienie:

„5. Wykonawca zobowiązuje się do stosowania przy doręczaniu korespondencji przepisów art. 43, art. 44 § 1-3, art. 45 art. 46 § 1-2, 47 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2021 r. poz. 735 t.j.). Zwroty przesyłek niedostarczonych Wykonawca będzie dostarczał do siedziby Zamawiającego niezwłocznie, zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa”.

Pytanie nr 5:

W związku z prowadzeniem polityki antykorupcyjnej Wykonawca wnosi dodanie do projektu umowy informacji wg poniższej treści:

„Klauzula antykorupcyjna

1. Strony Umowy zapewniają, że w związku z wykonywaniem Umowy zachowają należytą staranność i stosować się będą do wszystkich obowiązujących Strony przepisów prawa powszechnie obowiązującego na terenie Rzeczypospolitej Polskiej i na terenie Unii Europejskiej w zakresie zapobiegania działaniom o charakterze korupcyjnym zarówno bezpośrednio, jak i działając poprzez kontrolowane lub powiązane podmioty gospodarcze Stron.
2. Każda ze Stron dodatkowo zapewnia, że w związku z wykonywaniem Umowy stosować się będzie do obowiązujących Strony procedur antykorupcyjnych, zgodnego z prawem rozliczania transakcji, kosztów i wydatków, przestrzegania postanowień aktów wewnętrznych obowiązujących Strony w zakresie przeciwdziałania konfliktowi interesów, wręczania i przyjmowania upominków oraz anonimowego zgłaszania i wyjaśniania nieprawidłowości zarówno bezpośrednio, jak i działając poprzez kontrolowane lub powiązane podmioty gospodarcze Stron.
3. Strony zapewniają, że w związku z zawarciem i realizacją Umowy żadna ze Stron, ani żaden z ich właścicieli, udziałowców, akcjonariuszy, członków zarządu, dyrektorów, pracowników, podwykonawców, ani też żadna inna osoba działająca w ich imieniu, nie dokonywała, nie proponowała, ani nie obiecywała, że dokona, ani nie upoważniła, a także nie dokona, nie zaproponuje, ani też nie obieca, że dokona, ani nie upoważni do dokonania żadnej płatności lub innego przekazu stanowiącego korzyść finansową lub inną, ani też żadnej innej korzyści bezpośrednio lub pośrednio żadnemu z niżej wymienionych:
 - żadnemu członkowi zarządu lub pracownikowi Strony;

- żadnemu funkcjonariuszowi państwowemu rozumianemu jako osobie fizycznej pełniącej funkcję publiczną w znaczeniu nadanym temu pojęciu w systemie prawnym kraju, w którym następuje realizacja Umowy;
 - żadnej partii politycznej, członkowi partii politycznej, ani kandydatowi na urząd państwowy;
 - żadnej innej osobie lub podmiotowi – w celu uzyskania ich decyzji, wpływu lub działań mogących skutkować jakimkolwiek niezgodnym z prawem uprzywilejowaniem lub też w dowolnym innym niewłaściwym celu, jeżeli działanie takie narusza lub naruszałoby przepisy prawa w zakresie przeciwdziałania korupcji wydanych przez uprawnione organy administracji publicznej w Polsce i na terenie Unii Europejskiej.
4. Kontrahent akceptuje, że naruszenie postanowień zawartych w niniejszej klauzuli antykorupcyjnej może spowodować rozwiązanie Umowy bez zachowania okresu wypowiedzenia w niej przewidzianego, zaś **Kontrahentowi nie będą przysługiwać żadne roszczenia z tego tytułu.**
 5. Każda ze Stron zobowiązuje się do bezzwłocznego informowania się wzajemnie o każdym przypadku naruszenia niniejszych postanowień. Na pisemny wniosek jednej ze Stron, druga Strona dostarczy informacje i udzieli odpowiedzi na uzasadnione pytania drugiej Strony, które dotyczyć będą wykonywania Umowy zgodnie z niniejszymi postanowieniami.
 6. W celu należytego wykonania zobowiązania, o którym mowa powyżej, każda ze Stron zapewnia, iż w okresie realizacji Umowy umożliwi każdej osobie działającej w dobrej wierze dokonanie anonimowego zgłaszania nieprawidłowości za pośrednictwem poczty elektronicznej na adres e-mail:@.....
 7. Strony mają na uwadze, że sankcje ustalone w wyniku niniejszych postanowień nie wykluczają, nie zastępują ani nie zmieniają w żaden sposób sankcji karnych, cywilnych, dyscyplinarnych lub administracyjnych ustanowionych przez przepisy prawa powszechnie obowiązującego w Rzeczypospolitej Polskiej i na terenie Unii Europejskiej.”

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający dodaje do wzoru umowy stanowiącego załącznik nr 3 do zaproszenia do składania ofert §11 o następującym brzmieniu:

**§11
Klauzula antykorupcyjna**

1. Strony Umowy zapewniają, że w związku z wykonywaniem Umowy zachowają należyłą staranność i stosować się będą do wszystkich obowiązujących Strony przepisów prawa powszechnie obowiązującego na terenie Rzeczypospolitej Polskiej i na terenie Unii Europejskiej w zakresie zapobiegania działaniom o charakterze korupcyjnym zarówno bezpośrednio, jak i działając poprzez kontrolowane lub powiązane podmioty gospodarcze Stron.
2. Każda ze Stron dodatkowo zapewnia, że w związku z wykonywaniem Umowy stosować się będzie do obowiązujących Strony procedur antykorupcyjnych, zgodnego z prawem rozliczania transakcji, kosztów i wydatków, przestrzegania postanowień aktów wewnętrznych obowiązujących Strony w zakresie przeciwdziałania konfliktowi interesów, wręczania i przyjmowania upominków oraz anonimowego zgłaszania i

wyjaśniania nieprawidłowości zarówno bezpośrednio, jak i działając poprzez kontrolowane lub powiązane podmioty gospodarcze Stron.

3. Strony zapewniają, że w związku z zawarciem i realizacją Umowy żadna ze Stron, ani żaden z ich właścicieli, udziałowców, akcjonariuszy, członków zarządu, dyrektorów, pracowników, podwykonawców, ani też żadna inna osoba działająca w ich imieniu, nie dokonywała, nie proponowała, ani nie obiecywała, że dokona, ani nie upoważniała, a także nie dokona, nie zaproponuje, ani też nie obieca, że dokona, ani nie upoważni do dokonania żadnej płatności lub innego przekazu stanowiącego korzyść finansową lub inną, ani też żadnej innej korzyści bezpośrednio lub pośrednio żadnemu z niżej wymienionych:
 - żadnemu członkowi zarządu lub pracownikowi Strony;
 - żadnemu funkcjonariuszowi państwowemu rozumianemu jako osobie fizycznej pełniącej funkcję publiczną w znaczeniu nadanym temu pojęciu w systemie prawnym kraju, w którym następuje realizacja Umowy;
 - żadnej partii politycznej, członkowi partii politycznej, ani kandydatowi na urząd państwowy;
 - żadnej innej osobie lub podmiotowi – w celu uzyskania ich decyzji, wpływu lub działań mogących skutkować jakimkolwiek niezgodnym z prawem uprzywilejowaniem lub też w dowolnym innym niewłaściwym celu, jeżeli działanie takie narusza lub naruszałoby przepisy prawa w zakresie przeciwdziałania korupcji wydanych przez uprawnione organy administracji publicznej w Polsce i na terenie Unii Europejskiej.
4. Kontrahent akceptuje, że naruszenie postanowień zawartych w niniejszej klauzuli antykorupcyjnej może spowodować rozwiązanie Umowy bez zachowania okresu wypowiedzenia w niej przewidzianego, zaś Kontrahentowi nie będą przysługiwać żadne roszczenia z tego tytułu.
5. Każda ze Stron zobowiązuje się do bezzwłocznego informowania się wzajemnie o każdym przypadku naruszenia niniejszych postanowień. Na pisemny wniosek jednej ze Stron, druga Strona dostarczy informacje i udzieli odpowiedzi na uzasadnione pytania drugiej Strony, które dotyczyć będą wykonywania Umowy zgodnie z niniejszymi postanowieniami.
6. W celu należytego wykonania zobowiązania, o którym mowa powyżej, każda ze Stron zapewnia, iż w okresie realizacji Umowy umożliwi każdej osobie działającej w dobrej wierze dokonanie anonimowego zgłaszania nieprawidłowości za pośrednictwem poczty elektronicznej na adres e-mail:@.....
7. Strony mają na uwadze, że sankcje ustalone w wyniku niniejszych postanowień nie wykluczają, nie zastępują ani nie zmieniają w żaden sposób sankcji karnych, cywilnych, dyscyplinarnych lub administracyjnych ustanowionych przez przepisy prawa powszechnie obowiązującego w Rzeczypospolitej Polskiej i na terenie Unii Europejskiej.”

Pytanie nr 6:

Czy Zamawiający dopuszcza formę oznaczenia korespondencji tak iż na przesyłkach będą widoczne dane Zamawiającego poprzedzone informacją „Nazwa Wykonawcy w imieniu lub na rzecz Zamawiającego”?

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający nie dopuszcza możliwości oznaczania korespondencji w takiej formie.

Pytanie nr 7:

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 i potrzebami Zamawiającego, 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.

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. W przypadku dokonywania zwrotów niedoręczonych przesyłek zgodnie z art. 29 ustawy Prawo pocztowe, których nadawcą będzie Zamawiający, podwykonawcy będą mogli ich dokonywać jedynie do rąk przedstawicieli Wykonawcy, pobierając stosowną opłatę za zwrot przesyłki w formie gotówkowej, co będzie stanowić koszt, którego Zamawiający nie uwzględnił szacując wartość przedmiotowego zamówienia i co w konsekwencji będzie działaniem kwalifikowanym jako naruszenie dyscypliny finansów publicznych.

Należy również zauważyć, że 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. Zatem w przypadku powierzenia przez jednego operatora pocztowego przesyłki pocztowej innemu operatorowi bez zawarcia stosownej umowy o współpracę dojdzie do naruszenia tajemnicy pocztowej.

Zwracamy także uwagę, iż dysponowanie zasobami podmiotu trzeciego musi wynikać z przedstawionych dowodów w sposób jednoznaczny i nie może być przedmiotem dedukcji czy domysłów zamawiającego. Zamawiający musi mieć możliwość jednoznacznego ustalenia, że potencjał podmiotu trzeciego zostanie realnie udostępniony poprzez odpowiednie wykazanie rzeczywistej możliwości wykorzystania tego potencjału w trakcie realizacji przedmiotu zamówienia (wyrok KIO z 8.05.2014 r., KIO 792/14, LEX nr 1463491). Ze zobowiązania podmiotu trzeciego musi ponadto wynikać, że potencjał podmiotu trzeciego będzie rzeczywiście wpływał na realizację zamówienia przez wykonawcę. Aktualnie przepisy ustawy wykluczają możliwość powoływania się na zasoby podmiotu trzeciego jedynie dla potrzeb formalnych, tj. potwierdzenia spełnienia warunków udziału w postępowaniu. Takie działanie ze strony wykonawcy musi się spotkać z negatywną oceną w kontekście przepisów art. 22 oraz art. 22a PZP. Obecnie ustawa wymaga rzeczywistego zaangażowania zasobów podmiotu trzeciego do realizacji zamówienia, co powinno znaleźć wyraz w złożonym zobowiązaniu (lub innym dokumencie) (por. wyr. KIO z 28.03.2017 r., KIO 487/17).

Czy w związku z powyższym w celu zabezpieczenia prawidłowej realizacji przedmiotu zamówienia Zamawiający wprowadzi do SWZ zapis o konieczności przedstawienia oryginału umowy o współpracy Wykonawców z podwykonawcami, która w szczególności będzie zawierać zobowiązanie podwykonawców mówiące o oddaniu Wykonawcom niezbędnych środków i zasobów na potrzeby realizacji zamówienia ?.

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający informuje, że w przypadku realizacji przedmiotu zamówienia przez podwykonawców będzie wymagał przedstawienia oryginału umowy o współpracy Wykonawców z podwykonawcami, zawierającego zobowiązanie podwykonawców mówiące o oddaniu Wykonawcom niezbędnych środków i zasobów na potrzeby realizacji zamówienia.

.....
(data i podpis)