

Kraków, 03 listopada 2014 r.

Numer sprawy: BEF-V-261-2-43/2014

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na „Świadczenie usług pocztowych oraz usług kurierskich dla Krajowej Szkoły Sądownictwa i Prokuratury, ul. Przy Rondzie 5, 31-547 Kraków”.

W dniu 24.10.2014 r. do Zamawiającego wpłynęły pytania dotyczące treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia. Na podstawie art. 38 ust. 1 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2013 poz. 907 z późn. zm.) przedstawiam złożone zapytania i udzielam odpowiedzi:

Pytanie 1:

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość przygotowania do wysłania dla Wykonawcy przesyłek nie będących przesyłkami najszybszej kategorii w obrocie krajowym w taki sposób aby podzielić wolumen nadań na dwa strumienie, tj. na obszar województwa (miejscowy) oraz na pozostały obszar (zamiejscowy)?

Odpowiedź Zamawiającego 1:

Zamawiający nie dopuszcza możliwości przygotowania do wysłania dla Wykonawcy przesyłek w sposób opisany w pytaniu.

1

Pytanie 2:

Jeśli odpowiedź na pytanie nr 1 będzie pozytywna, czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmodyfikowania formularza oferty /Załącznik nr 1 do SIWZ/ oraz załącznika nr 2 do SIWZ/ pkt. 21 w taki sposób, aby jednoznacznie wskazywały ilości przesyłek szacowanych do nadania na obszar województwa (miejscowy) oraz na obszar poza granicami administracyjnymi województwa (zamiejscowy)?

Odpowiedź Zamawiającego 2:

Zamawiający nie dopuszcza możliwości zmodyfikowania formularza oferty.

Pytanie 3:

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość przygotowania korespondencji w taki sposób, aby na stronie adresowej przesyłki zostały naniesione przez Zamawiającego dodatkowe oznaczenia literowe (oznaczenie o wymiarach min. 5 mm jedno lub dwuliterowe)?

Odpowiedź Zamawiającego 3:

Zamawiający nie dopuszcza możliwości przygotowania korespondencji, aby na stronie adresowej przesyłki zostały naniesione przez Zamawiającego dodatkowe oznaczenia literowe.

Pytanie 4:

Czy Zamawiający może sprostować niezgodności w formularzu oferty /załącznik nr 1 do SIWZ/ w zakresie pkt. 3

- a) W kalkulacji szczegółowej w poz. 10 w kolumnie 2 podano „codziennie od poniedziałku do piątku od godz. 13:30 do godz. 14:30, natomiast w załączniku nr 2 do SIWZ pkt. 5 lit. b) harmonogram odbioru przesyłek określono „codziennie od poniedziałku do piątku od godz. 13:00 do godz. 14:30
- b) W kalkulacji szczegółowej w poz. 11 w kolumnie 2 podano „wtorki i czwartki w godz. Między 13:00 a 15:00, natomiast w załączniku nr 2 do SIWZ pkt. 5 lit. c) harmonogram odbioru przesyłek określono 3 razy w tygodniu: poniedziałek, środa, piątek w godzinach popołudniowych do godz. 16:00
- c) W kalkulacji szczegółowej w poz. 12 i 13 wskazano usługę nadania i odbioru przesyłek z miejsc określonych we wzorze umowy § 2 pkt. 1d) i pkt. 1E. Natomiast we wzorze umowy Załącznik nr 3 do SIWZ w § 2 nie ma pkt. 1d) i 1e)

Odpowiedź Zamawiającego 4:

- a) Zamawiający zmodyfikował w tym zakresie: kalkulację szczegółową w poz. 10 w kolumnie 2, załącznik nr 2 do SIWZ pkt. 5 lit. b) oraz wzór umowy § 2 pkt 1b)/wersja dla części nr 1/ w następujący sposób: **Krajowa Szkoła Sądownictwa i Prokuratury OSUiWM 20-076 Lublin, ul. Krakowskie Przedmieście 62, tel. (81) 440 87 10; codziennie od poniedziałku do piątku od godz. 13:30 do godz. 14:30**
- b) Zamawiający zmodyfikował w tym zakresie: kalkulację szczegółową w poz. 11 w kolumnie 2, załącznik nr 2 do SIWZ pkt. 5 lit. c) oraz wzór umowy § 2 pkt 1c)/wersja dla części nr 1/ w następujący sposób: **Krajowa Szkoła Sądownictwa i Prokuratury Ośrodek Szkoleniowy w Dębem 05-140 Serock tel. (22) 774 20 61; 3 razy w tygodniu: poniedziałek, środa, piątek w godzinach popołudniowych do godz. 16:00**
- c) Zamawiający zmodyfikował kalkulację szczegółową oraz wzór umowy zgodnie z opisem przedmiotu zamówienia – załącznik nr 2 do SIWZ.

Pytanie 5:

Czy Zamawiający dopuszcza zmianę treści zapisu w załączniku nr 3 do SIWZ /wzór umowy/ w § 4 ust. 10, ust. 11 i 12 na następujące brzmienie:

- a) „10. Termin płatności faktur wynosić będzie 21 dni od daty wystawienia faktur pozbawionych wad formalnych i rachunkowych, potwierdzanych przez przedstawiciela Zamawiającego z zastrzeżeniem ust. 12”
- b) „11. Za termin dokonania płatności uznaje się dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy”
- c) „12. Zestawienie, o których mowa w § 4 ust. 9 stanowić będą załącznik do faktur”.

Odpowiedź Zamawiającego 5:

- a) *Zamawiający nie wyraża zgody na dokonanie zmiany w załączniku nr 3 do SIWZ w tym zakresie.*
- b) *Zamawiający nie wyraża zgody na dokonanie zmiany w załączniku nr 3 do SIWZ w tym zakresie.*
- c) *Zamawiający dokonał zmiany w załączniku nr 3 do SIWZ w tym zakresie.*

Pytanie 6:

Czy Zamawiający dopuszcza sytuację, w której część przesyłek zostanie nadana przez inny podmiot na rzecz i w imieniu Zamawiającego, w wyniku czego na kopercie będą znajdować się dane adresowe Zamawiającego, natomiast na dowodzie nadania przesyłki będzie figurowała inny podmiot niż Zamawiający?

Odpowiedź Zamawiającego 6:

Zamawiający nie ogranicza udziału podwykonawców w realizacji zamówienia, jednakże nie dopuszcza, aby usługa była realizowana przez inny podmiot na rzecz i w imieniu Zamawiającego. Jednocześnie zgodnie z art. 36a ust. 1 ustawy Pzp Zamawiający żąda wskazania przez Wykonawcę w ofercie tej części zamówienia, której wykonanie powierzy podwykonawcy.

Pytanie 7:

W świetle pytania nr 6, czy Zamawiający dopuszcza możliwość aby na przesyłkach w miejscu nadawcy znalazła się informacja zawierająca pełną nazwę i adres podwykonawcy i jedynie dopisek określający, że usługa jest wykonywana na rzecz i w imieniu Zamawiającego?

3

Odpowiedź Zamawiającego 7:

Zamawiający nie dopuszcza możliwości, aby na przesyłkach w miejscu nadawcy znalazła się informacja zawierająca pełną nazwę i adres podwykonawcy i jedynie dopisek określający, że usługa jest wykonywana na rzecz i w imieniu Zamawiającego.

Pytanie 8:

Poczta Polska jako operator pocztowy i wyznaczony zobowiązany do świadczenia usług pocztowych, w tym także usług o charakterze powszechnym, nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Przepisy zamieszczone w rozdziale IV ustawy Prawo pocztowe wyznaczają ścisły reżim ustalania opłat za świadczenie powszechnych usług pocztowych. Zatem w przypadku zmian cen w trakcie wykonywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, zwłaszcza wiążącej strony w dłuższym okresie czasu, w świetle istotnych postanowień zawartych w SIWZ, Poczta Polska, realizując zamówienia w cenach wynikających z formularza, zmuszona będzie do świadczenia powszechnych usług pocztowych z naruszeniem przepisów ustawowych, nie tylko z zakresu prawa pocztowego ale także cywilnego czy antymonopolowego. Taki stan rzeczy byłby

niedopuszczalny zarówno ze względu ustawowe obowiązki ciążące na Poczcie Polskiej jako operatorze wyznaczonym, jak również ze względu na narażenie Poczty Polskiej na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć. Ponadto zauważyć należy, iż Wykonawca – Poczta Polska zawierając umowę musi uwzględnić obowiązującą aktualnie stawkę podatku VAT. Natomiast wystawiając fakturę VAT za wykonane zamówienie publiczne musi naliczyć podatek w wysokości obowiązującej w dacie wystawienia faktury, a nie w dacie podpisywania umowy czy też składania oferty przetargowej. W efekcie w przypadku ustawowej zmiany przepisów w zakresie podatków w tym szczególności skutkującej objęciem podatkiem VAT usług dotychczas nieopodatkowanych lub zmiany stawek podatku VAT wykonawca zamówienia publicznego będzie musiał zmniejszyć kwotę należnego wynagrodzenia netto, ponieważ zgodnie z art. 144 Pzp nie jest możliwa zmiana ceny realizacji zamówienia podana w ofercie, na podstawie której został wybrany dany wykonawca, a nie przewidziana w SIWZ bądź ogłoszeniu o zamówieniu. W przypadku Poczty Polskiej jako operatora wyznaczonego, zobowiązanego do świadczenia powszechnych usług pocztowych, w przypadku zmiany przepisów w zakresie podatku VAT doszłoby do sytuacji świadczenia tych usług w wysokości niższej aniżeli obowiązujące opłaty. Zgodnie z art. 144 ustawy Pzp zakazuje się istotnych zmian postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru wykonawcy, chyba że zamawiający przewidział możliwość dokonania takiej zmiany w ogłoszeniu lub w SIWZ oraz określił warunki takiej zmiany. Zamawiający w SIWZ przewidział możliwość zmiany umowy /Załącznik nr 3 do SIWZ § 6/, jednakże nie opisał warunków zmiany umowy – co w świetle przepisów jak również aktualnego orzecznictwa jest niewystarczające dla dokonania zmiany umowy, która zostanie uznana za nieważną. Czy zatem, Zamawiający uwzględni zmianę w Załączniku nr 3 do SIWZ (Wzór umowy) w § 6 ust. 1 pkt. 6 i dopisanie w § 6 ust. 1 pkt. 7 o treści:

6) zmiana polegająca na wprowadzeniu podatku VAT na usługi dotychczas zwolnione z podatku VAT, zmiana wysokości stawki podatku VAT oraz zmiana wynagrodzenia wynikająca ze zmiany i/lub wprowadzenia podatku VAT. Jeżeli w trakcie obowiązywania umowy nastąpi zmiana w zakresie podatku od towarów i usług, Zamawiający po uprzednim pisemnym zawiadomieniu ze strony wykonawcy o zaistnieniu tego zdarzenia, zobowiązuje się do uiszczenia opłaty powiększonej o podatek od towarów i usług według stawki obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT

7) zmiana „cen jednostkowych brutto” w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w Kalkulacji cenowej w sytuacji spowodowanej zmianami tych cen w sposób dopuszczony przez Prawo Pocztove lub po zatwierdzeniu przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej. Jeżeli w trakcie obowiązywania umowy nastąpi zmiana w zakresie cen jednostkowych poszczególnych usług, Zamawiający po uprzednim pisemnym zawiadomieniu ze strony Wykonawcy o zaistnieniu tego zdarzenia, zobowiązuje się do uiszczenia opłaty za świadczone usługi w wysokości obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT.

Odpowiedź Zamawiającego 8:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian, Zamawiający w Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia wskazał w sposób wyczerpujący sytuację kiedy dopuszcza możliwość zmiany umowy.

Jednocześnie wskazujemy, iż to na Wykonawcy ciąży obowiązek stosowania prawidłowej stawki podatku VAT.

Pytanie 9:

Czy Zamawiający uzna za dopuszczalne świadczenie usługi w formie, w której Wykonawca po odebraniu przesyłek od Zamawiającego następnie nada je u innego operatora pocztowego w imieniu własnym lub w imieniu i na rzecz Zamawiającego? Czy we wskazanym przypadku Zamawiający będzie wymagał przedłożenia wraz z ofertą umowy o współpracę między składającym ofertę Wykonawcą, a innym operatorem lub udokumentowania zawarcia takiej umowy w inny sposób i ewentualnie w jaki? Zgodnie z art. 35 ust. 1 Prawa pocztowego „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 umowę o współpracę zawieranej w formie pisemnej.

Odpowiedź Zamawiającego 9:

Zamawiający nie ogranicza udziału podwykonawców w realizacji zamówienia, jednakże nie dopuszcza, aby usługa była realizowana przez inny podmiot na rzecz i w imieniu Zamawiającego. Jednocześnie zgodnie z art. 36a ust. 1 ustawy Pzp Zamawiający żąda wskazania przez Wykonawcę w ofercie tej części zamówienia, której wykonanie powierzy podwykonawcy. Zamawiający nie stawia dodatkowych wymogów w tym zakresie. Zamawiający zaznacza, że w przypadku korzystania przez wykonawcę z usług podwykonawcy, to Wykonawca będzie ponosił wszelką odpowiedzialność za prawidłową i zgodną z obowiązującymi w tym zakresie przepisami prawa realizację umowy.

5

Pytanie 10:

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 Zamawiającego 10:

Zamawiający nie dopuszcza nadawania przesyłek przez wyłonionego w przetargu Wykonawcę w sposób niezgodny z Ustawą Prawo Pocztowe i aktami wykonawczymi. Zamawiający nie dopuszcza żadnych odstępstw od obowiązującego Prawa pocztowego. 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.

Pytanie 11:

Czy Zamawiający uzna za dopuszczalne świadczenie przez Wykonawcę usług w formie, w której wykonawca w istocie jest pośrednikiem pomiędzy Zamawiającym, a operatorem wyznaczonym? 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. Czy Zamawiający w ramach zamówienia dopuszcza świadczenie usługi reprezentacji i usługi płatniczej w ww. rozumieniu?

Odpowiedź Zamawiającego 11:

Zamawiający nie ogranicza udziału podwykonawców w realizacji zamówienia. Przedmiotem zamówienia jest świadczenie usług pocztowych na rzecz Zamawiającego. Zamawiający oczekuje realizacji zamówienia zgodnie z przepisami ustawy Prawo Zamówień Publicznych, Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia i ustawy Prawo Pocztowe oraz wydanymi na jej podstawie aktami wykonawczymi.

Pytanie 12:

Czy Zamawiający dopuszcza umieszczenie na przesyłce listowej lub paczce pocztowej odmiennych elementów oznaczenia dla części przesyłek, tj. znaku opłaty pocztowej i/lub nadruku/odcisku pieczęci? Do takiej sytuacji może dojść w przypadku nadania przez Wykonawcę przesyłki Zamawiającego u innego operatora pocztowego, w tym operatora wyznaczonego”.

Odpowiedź Zamawiającego 12:

Zamawiający nie dopuszcza umieszczania na przesyłce listownej lub paczce innych elementów. Zamawiający dopuszcza, aby na przesyłkach znajdowały się jedynie informacje identyfikujące nadawcę, adresata oraz znak służący do potwierdzenia opłacenia usługi pocztowej, umożliwiającej identyfikację operatora pocztowego, który zawarł z Zamawiającym umowę na świadczenie usługi pocztowej. Przesyłki muszą być doręczane w oryginalnych kopertach Zamawiającego i nadawane wyłącznie na podstawie dokumentów i druków potwierdzenia nadania, doręczenia i odbioru wypełnionych przez Zamawiającego. Zarówno na kopertach jak i ww. dokumentach i drukach muszą znajdować się dane adresowe Zamawiającego jako nadawca przesyłki.

Pytanie 13:

Czy Zamawiający w ramach realizacji przedmiotu zamówienia przewiduje nadawanie również przesyłek wymagających zastosowania przepisu art. 57 § 5 pkt. 2 KPA, art. 12 § 6 pkt. 2 Ordynacji podatkowej lub ew. innych analogicznych przepisów, np. art. 165 § 2 Kodeksu postępowania cywilnego (w brzmieniu przewidzianym nowelizacjami dokonanymi przez nowe Prawo pocztowe), tj. pism w postępowaniach, w których Zamawiający jest stroną, a dla wywołania określonych w przepisach skutków (tj. zachowaniem terminu do wniesienia pisma w przypadku nadawania przesyłki w ostatnim dniu terminów procesowych) konieczne jest pośrednictwo operatora wyznaczonego?

Art. 165 § 2 KPC: oddanie pisma procesowego w polskiej placówce pocztowej operatora wyznaczonego w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012r. – Prawo pocztowe lub w placówce pocztowej operatora świadczącego pocztowe usługi powszechne w innym państwie członkowskim Unii Europejskiej jest równoznaczne z wniesieniem go do sądu.

Art. 57 § 5 pkt. 2 KPA: Termin uważa się za zachowany, jeżeli przed jego upływem pismo zostało 2) nadane w polskiej placówce pocztowej operatora wyznaczonego,

Art. 12 § 6 pkt. 2 Ordynacji podatkowej: Art. 12 § 6 Termin uważa się za zachowany, jeżeli przed jego upływem pismo zostało: 2) nadane w polskiej placówce pocztowej operatora wyznaczonego albo złożone w polskim urzędzie konsularnym:

Dla przykładu, pisma wymagające zastosowania powyższych przepisów to np. apelacje, odwołania, wysyłane za pośrednictwem poczty w ostatni dzień terminów procesowych, dla których - celem wywołania skutku, że z chwilą nadania zostały wniesione do sądu, konieczne jest pośrednictwo operatora wyznaczonego.

Pisma takie jak w wydawane przez Zamawiającego decyzje, wezwania, zaświadczenia, nie wymagają stosowania powyższego trybu, gdyż zgodnie z wyraźną dyspozycją art. 39 KPA, 144 Ordynacji podatkowej czy innych analogicznych, nadanie ich

za pośrednictwem każdego z operatorów pocztowych legitymujących się wpisem do rejestru operatorów pocztowych będzie tak samo skuteczne.

Odpowiedź Zamawiającego 13:

Zamawiający w ramach zamówienia będzie nadawał również przesyłki wymagające zastosowania przepisu art. 57 § 5 pkt. 2 KPA, art. 12 § 6 pkt. 2 Ordynacji podatkowej lub ew. innych analogicznych przepisów, np. art. 165 § 2 Kodeksu postępowania cywilnego.

Pytanie 14:

Jeżeli Zamawiający przewiduje konieczność nadawania części przesyłek w sposób określony w art. 57 § 5 pkt. 2 KPA, art. 12 § 6 pkt. 2 Ordynacji podatkowej oraz pism sądowych za pośrednictwem operatora wyznaczonego, to:

- 1) Czy dopuszcza możliwość wyłączenia takich przesyłek z zakresu przedmiotu zamówienia i niniejszego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego?

Ze względu na swoją specyfikę, a więc konieczność posługiwania się w tym zakresie operatorem wyznaczonym, uzasadnione jest wyłączenie powyższych przesyłek i wszczęcie w tym zakresie osobnego postępowania w sprawie udzielenia zamówienia publicznego obejmującego wyłącznie tego rodzaju przesyłki. Wykonawca informuje, że wyłączenie tych przesyłek wpłynie na cenę oferty Wykonawcy, a także innych Wykonawców przystępujących do postępowania i w istotny sposób wpłynie na zwiększenie konkurencyjności postępowania. Brak konieczności uwzględniania w kosztach nadawania ww. przesyłek pozwoli Wykonawcy na zaproponowanie najbardziej optymalnych dla Zamawiającego warunków cenowych. Co więcej, również konkurenci Wykonawcy, przede wszystkim operator wyznaczony – Poczta Polska S. A., wiedząc o zwiększeniu konkurencji, będą zmuszeni do obniżenia proponowanych cen ofertowych.

- 2) Ewentualnie, czy Zamawiający dopuszcza możliwość sporządzenia odrębnego wykazu przesyłek wymagających nadania u operatora wyznaczonego lub ich oznakowania w określony sposób – w celu wydzielenia i nadania przez Wykonawcę u operatora wyznaczonego w dniu odbioru przesyłek od Zamawiającego?

Wykonawca informuje, że w tym przypadku będzie stosował następujący tryb: wydzielone przesyłki pocztowe, po ich odebraniu od Zamawiającego, w tym samym dniu zostaną dostarczone do placówki operatora wyznaczonego i nadana w imieniu Zamawiającego, Wykonawca następnie dostarczy Zamawiającemu uzyskane potwierdzenia nadania. Wykonawca będzie tylko pośrednikiem między Zamawiającym a operatorem wyznaczonym, nadanie przesyłek nastąpi w imieniu i na rzecz Zamawiającego, nie zmieni jednak danych Zamawiającego na kopercie, tj. Zamawiający w każdym przypadku będzie figurował jako jedyny nadawca przesyłki. Sposób oznaczenia wniesienia opłaty pocztowej ustalony z Zamawiającym zastąpią znaki opłaty pocztowej stosowane przez operatora wyznaczonego.

Wykonawca podkreśla, że Poczta Polska S. A. jako operator wyznaczony zobowiązany do świadczenia powszechnej usługi pocztowej ma obowiązek zrealizować usługę i nie może odmówić w tym zakresie zawarcia umowy o świadczenie usług pocztowych niezależnie od łączących ją stosunków z Wykonawcą.

Powyższe działanie ma bardzo istotne znaczenie z punktu widzenia interesów Zamawiającego. W sytuacji bowiem gdy Zamawiający, jest stroną np. postępowania cywilnego i zależy mu na złożeniu pisma w terminie wynikającym z konkretnej procedury, winien taką przesyłkę wydzielić i wskazać operatorowi pocztowemu, że powinna być ona doręczona przez operatora wyznaczonego. W przeciwnym wypadku negatywne skutki procesowe (uchybiecie terminu np. do wniesienia apelacji) poniesie Zamawiający, który nie poinformuje operatora pocztowego o charakterze przesyłki, na co ten ostatni nie miał żadnego wpływu.

Możliwość jest również w tym zakresie sytuacja, że przesyłki muszą być przekazane operatorowi na tyle wcześnie do doręczenia, aby przesyłka „fizycznie” trafiła do organu/sądu w terminie przewidzianym na dokonanie danej czynności procesowej. Niemniej wymaga to współpracy z Zamawiającym i najpierw wyodrębnienia przesyłek, które muszą być nadawane w trybach według ww. procedur.

Odpowiedź Zamawiającego 14:

1) Zamawiający nie dopuszcza możliwości wyłączenia przedmiotowych przesyłek z zakresu przedmiotu zamówienia niniejszego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego.

2) Zamawiający dopuszcza możliwość sporządzania odrębnego wykazu przesyłek wymagających nadania u operatora wyznaczonego w dniu odebrania przesyłek z siedziby Zamawiającego.

Pytanie 15:

Jeżeli Zamawiający przewiduje konieczność nadawania przesyłek wymagających pośrednictwa operatora wyznaczonego, Wykonawca na podstawie art. 29 Pzp żąda rzetelnego (przynajmniej w oparciu o rok 2013) oszacowania wolumenu wszystkich przesyłek, które mają być nadawane w ten sposób, celem precyzyjnego opracowania oferty dla Zamawiającego.

Wykonawca zwraca uwagę, że nadawanie przesyłek w takich trybach jak art. 57 § 5 pkt. 2 KPA, art. 12 § 6 pkt. 2 Ordynacji podatkowej lub ew. innych analogicznych przepisów, np. art. 165 § 2 Kodeksu postępowania cywilnego (w brzmieniu przewidzianym nowelizacjami dokonanymi przez nowe Prawo pocztowe, wymaga pośrednictwa operatora wyznaczonego, którym obecnie jest Poczta Polska. W związku z tym pozostali wykonawcy muszą dysponować wiedzą odnośnie ilości tego typu przesyłek będących przedmiotem zamówienia, by uwzględnić koszt nadania takich przesyłek za pośrednictwem Poczty Polskiej i tym samym dobrze przygotować swoją ofertę, bowiem zgodnie z art. 29 par. 1 Pzp, Zamawiający zobligowany jest na mocy prawa do jednoznacznego i wyczerpującego opisu przedmiotu zamówienia, uwzględniając

wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty przez Wykonawców. Tym samym brak zapisu o szacunkowym wolumenie przesyłek nadawanych w trybach z art. 57 KPA, art. 12 Ordynacji podatkowej oraz art. 165 KPC znacząco wpływa na treść ofert innych wykonawców, co stanowi naruszenie art. 29 par. 2 Pzp, zgodnie z którym przedmiotu zamówienia nie można opisywać w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję.

Wykonawca, mając na względzie własne doświadczenie w realizowaniu usług pocztowych oraz wiedzę odnośnie zapotrzebowania innych zamawiających należących do sektora finansów publicznych, wskazuje, że szacunkowy wolumen przesyłek nadawanych w trybach art. 57 KPA, art. 12 Ordynacji Podatkowej, oraz art. 165 KPC jest bardzo niski i oscyluje w przedziale kilku procent w stosunku do całości przedmiotu zamówienia. Wartości te są tak marginalne, ponieważ powyższe tryby trzeba zastosować tylko w sytuacji, w której to Zamawiający jest stroną postępowania toczącego się przed innym organem, nie zaś wtedy, kiedy to Zamawiający prowadzi dane postępowanie – wtedy bowiem stosuje tryby z art. 39 KPA lub art. 144 Ordynacji Podatkowej.

Odpowiedź Zamawiającego 15:

Wolumeny wszystkich przesyłek zostały określone w Szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia, załącznik nr 2 do SIWZ. Zamawiający nie dysponuje danymi o liczbie przesyłek wysłanych i planowanych do wysłania w poszczególnych trybach, gdyż nie prowadzi tego rodzaju statystyk.

10

Pytanie 16:

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość by na kopercie oprócz danych wskazanych przez Zamawiającego znajdowały się informacje o opłacie za usługę pocztową związane ze świadczeniem części zamówienia przez podwykonawców, ewentualnie inne informacje związane z obiegiem przesyłek pocztowych?

Wykonawca jednocześnie zaznacza, że informacje te nie będą zakrywać nadruku adresu firmowego Zamawiającego oraz nie będą naruszać innych wymagań wskazanych w SIWZ.

Odpowiedź Zamawiającego 16:

Zamawiający nie dopuszcza umieszczania na przesyłce listowej lub paczce innych elementów. Zamawiający dopuszcza, aby na przesyłkach znajdowały się jedynie informacje identyfikujące nadawcę, adresata oraz znak służący do potwierdzenia opłacenia usługi pocztowej, umożliwiającej identyfikację operatora pocztowego, który zawarł z Zamawiającym umowę na świadczenie usługi pocztowej. Przesyłki muszą być doręczane w oryginalnych kopertach Zamawiającego i nadawane wyłącznie na podstawie dokumentów i druków potwierdzenia nadania, doręczenia i odbioru wypełnionych przez Zamawiającego. Zarówno na kopertach jak i ww. dokumentach i drukach muszą znajdować się dane adresowe Zamawiającego jako nadawca przesyłki.

Pytanie 17:

Zamawiający wskazuje określając warunki płatności, że termin płatności wynagrodzenia wynosi 21 dni od daty otrzymania faktury VAT (§ 4 ust. 10 załącznika nr 3 do SIWZ).

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę terminu płatności na 14 dni od dnia otrzymania faktury? Zmiana ułatwi Wykonawcy dokonywanie rozliczeń, pozostawiając Zamawiającemu odpowiedni czas na dokonanie płatności.

Odpowiedź Zamawiającego 17:

Zamawiający nie wyraża zgody na dokonanie zmiany w tym zakresie.

Pytanie 18:

W rozdziale 13 pkt. 2 SIWZ oraz § 6 ust. 1 Zamawiający wskazuje:

„Cena oferty zostanie wyliczona jako suma wartości brutto za poszczególne pozycje, wyliczone w formularzu oferty sporządzonym zgodnie z wzorem, stanowiącym załącznik nr 1 do SIWZ, powiększona następnie o należny podatek VAT (o ile znajduje zastosowanie). Cena oferty stanowić będzie maksymalną wartość umowy brutto”.

„zmiana polegająca na wprowadzeniu podatku VAT na usługi dotychczas zwolnione z podatku VAT, zmiana wysokości stawki podatku VAT oraz zmiana wynagrodzenia wynikająca ze zmiany i/lub wprowadzenia podatku VAT”.

Powyższe wskazuje, że Zamawiający przewiduje sytuację, w której przystępujący do realizacji zamówienia wykonawca nie będzie obowiązany do naliczenia podatku VAT. Wykonawca wskazuje, że zgodnie z art. 43 ust. 1 pkt. 17 zwolnione z podatku VAT są jedynie powszechne usługi pocztowe. Powszechne usługi pocztowe są świadczone przez operatora wyznaczonego tylko i wyłącznie w ramach obowiązku nałożonego na niego na ustawę, nie zaś w sytuacji, gdy występuje jako jeden z podmiotów na konkurencyjnym rynku pocztowym, przedmiotem zamówienia nie są więc powszechne usługi pocztowe, w związku z czym wykonawca realizujący zamówienie, niezależnie od jego statusu, będzie zmuszony opodatkować usługi wchodzące w ramy zamówienia.

Pogląd ten znajduje swoje odzwierciedlenie w orzecznictwie. Naczelny Sąd Administracyjny w wyroku z dnia 25 marca 2014r. sygn. I FSK 733/2013 wskazał, że „aby świadczenie usług pocztowych było objęte zwolnieniem z opodatkowania podatkiem od wartości dodanej, o którym mowa w art. 132 ust. 1 lit. a Dyrektywy 112, konieczne jest by usługi te miały charakter powszechnych usług pocztowych. Konsekwentnie, inne usługi pocztowe należy traktować jako opodatkowane. Zdaniem sądu należy uznać, że przepis art. 43 ust. 1 pkt. 17 ustawy o VAT rozumiany w ten sposób, że z unormowanego tam zwolnienia korzystają wszelkie usługi pocztowe realizowane przez operatora publicznego, bez względu na ich charakter, jest sprzeczny z art. 132 ust. 1 lit. a Dyrektywy 112” Sąd zwrócił również uwagę na fakt, że „Zwolnienie z art. 43 ust. 1 pkt. 17 ustawy o VAT przysługuje wtedy, gdy spełnione są dwie przesłanki. Przesłanka podmiotowa, tj. świadczenie usługi przez operatora obowiązane od świadczeń powszechnych usług pocztowych i przesłanka przedmiotowa, tj. powszechny, a więc nie wynegocjowany indywidualnie, charakter usługi pocztowej”. W ramach przedmiotowego zamówienia nie

istnieje po stronie operatora wyznaczonego obowiązek kontraktowania, nie może on więc zwolnienia skorzystać.

Dlatego też Wykonawca zwraca się o usunięcie z SIWZ powyższych zapisów jako niemających zastosowania do niniejszego zamówienia. Usługi świadczone w ramach umowy, zgodnie z przepisami powszechnie obowiązującymi, powinny być zawsze opodatkowane stawką 23 %

Odpowiedź Zamawiającego 18:

Zamawiający zgodnie z zapisami SIWZ przy wyborze oferty będzie kierował się ceną brutto za realizację całego zamówienia, natomiast to na Wykonawcy ciąży obowiązek skalkulowania ceny w ten sposób, aby zawierała ona wszelkie koszty związane z realizacją zamówienia oraz prawidłową stawkę VAT.

Pytanie 19:

Zamawiający wskazuje w rozdziale 11 SIWZ:

10. Wykonawca zastrzegając tajemnicę przedsiębiorstwa zobowiązany jest dołączyć do oferty pisemne uzasadnienie odnośnie do charakteru zastrzeżonych w niej informacji. Uzasadnienie ma na celu udowodnienie spełnienia przesłanek określonych w art. 11 ust.

4 ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (Dz. U. z 2003 r., Nr 153, poz. 1503 z późn. zm.), tj. że zastrzeżona informacja:

1) ma charakter techniczny, technologiczny, lub organizacyjny przedsiębiorstwa lub jest inną informacją posiadającą wartość gospodarczą,

2) nie została ujawniona do wiadomości publicznej, a także,

3) podjęto w stosunku do niej niezbędne działania w celu zachowania poufności.

11. Zaleca się, aby uzasadnienie, o którym mowa w pkt 10 było sformułowane w sposób umożliwiający jego udostępnienie po upływie terminu, o którym mowa w pkt 13.

12. Zastrzeżenie przez Wykonawcę tajemnicy przedsiębiorstwa bez uzasadnienia, o którym mowa w ust. 10 będzie traktowane przez Zamawiającego jako bezskuteczne ze względu na zaniechanie przez Wykonawcę podjęcia niezbędnych działań w celu zachowania poufności objętych klauzulą informacji.

13. Zamawiający dokona oceny skuteczności zastrzeżenia przez Wykonawcę tajemnicy przedsiębiorstwa na podstawie uzasadnienia, o którym mowa w ust. 10, w terminie 10 dni od terminu otwarcia ofert. Negatywna weryfikacja przez zamawiającego wystąpienia niezbędnej przesłanki decydującej o skuteczności dokonania zastrzeżenia zakazu udostępniania informacji wywołuje konsekwencje w postaci wyłączenia przewidzianego w art. 8 ust. 3 zdanie pierwsze ustawy Pzp zakazu ujawniania informacji, bezzasadnie zastrzeżonych przez wykonawcę. Zamawiający niezwłocznie zawiadomi Wykonawcę o stwierdzeniu bezskuteczności zastrzeżenia, o którym mowa w art. 8 ust. 3 zdanie pierwsze ustawy Pzp oraz ujawni zastrzeżone informacje.

Wykonawca informuje, że powyższe nie ma oparcia w przepisach mających zastosowanie do niniejszego postępowania. Zamawiający sugeruje się zmianami wprowadzonymi przez ustawę z dnia 29 sierpnia 2014r. o zmianie ustawy – Prawo zamówień publicznych, która jednak weszła w życie w dniu 19 października 2014, tj. już

po publikacji ogłoszenia w prowadzonym przez Zamawiającego postępowaniu. Wspomniana ustawa wprost zaś wskazuje w art. 3, że „Do postępowań o udzielenie zamówienia publicznego i konkursów wszczętych przed dniem wejścia w życie niniejszej ustawy oraz do odwołań i skarg dotyczących tych postępowań stosuje się przepisy dotychczasowe, z wyjątkiem art. 24 ust. 1 pkt. 1 1 a ustawy zmienianej w art. 1” Zgodnie więc z obowiązującą regulacją, dla skuteczności zastrzeżenia informacji jako tajemnica przedsiębiorstwa nie jest wymagane uprzednie uzasadnienie. W razie powzięcia wątpliwości co do słuszności zastrzeżenia Zamawiający może w trakcie badania i oceny ofert wezwać Wykonawcę do ewentualnych wyjaśnień. W związku z powyższym Wykonawca zwraca się o dostosowanie zapisów SIWZ do obowiązującej regulacji.

Odpowiedź Zamawiającego 19:

Dla skuteczności wyłączenia jawności informacji w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego konieczne jest wykazanie zasadności takiego zastrzeżenia, a obowiązek wykazania, że informacje, na których ujawnienie nie wyraził zgody spełniają wszystkie ustawowe przesłanki, obciąża wykonawcę.

Ustawa z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2013 r. poz. 907 z późn. zm.) nie przewiduje procedury dokonywania przez zamawiającego weryfikacji skuteczności zastrzeżenia tajemnicy przedsiębiorstwa, w szczególności – w jakim czasie i w jaki sposób zamawiający mógłby zbadać spełnienie przesłanek z art. 11 ust 4 ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 roku o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (DZ.U. z 2003 roku Nr 153 poz. 1503 ze zm). Natomiast wynikająca z przepisu art. 96 ust. 3 Pzp jawność ofert już od chwili ich otwarcia, wskazuje, iż weryfikacja prawidłowości objęcia tajemnicą przedsiębiorstwa informacji w nich zawartych powinna być przeprowadzona niezwłocznie po terminie otwarcia ofert.

13

Pytanie 20:

Czy zamawiający dopuszcza indywidualne ustalenia między Wykonawcą a jednostkami wskazanymi w SIWZ, dotyczące godzin odbioru korespondencji?

Odpowiedź Zamawiającego 20:

Zamawiający nie dopuszcza indywidualnych ustaleń między Wykonawcą, a jednostkami wskazanymi w SIWZ, dotyczącymi godzin odbioru korespondencji. Dokładny opis dotyczący odbioru korespondencji zawarty jest w Szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia – załącznik nr 2 do SIWZ.

Pytanie 21:

Czy Zamawiający dopuszcza, by Wykonawca sam i na własny koszt odbierał przesyłki przeznaczone do nadania z siedziby Zamawiającego, w indywidualnie ustalonych godzinach? Pytanie dotyczy placówek wskazanych w załączniku nr 2 do SIWZ, punkt 7.

Proponowane rozwiązanie nie tylko ułatwi Zamawiającemu nadawanie przesyłek, ale również pozwoli zaoszczędzić czas pracy jego pracowników, jak również przyspieszy cały proces związany z procesem nadania korespondencji.

Odpowiedź Zamawiającego 21:

Zamawiający nie dopuszcza, by Wykonawca sam i na własny koszt odbierał przesyłki przeznaczone do nadania z siedziby Zamawiającego, w indywidualnie ustalonych godzinach. Wprowadzony przez Zamawiającego zapis dotyczący usługi dostarczania przez Zamawiającego jest celowy i zamierzony. Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ w tym zakresie.

Zamawiający informuje, iż powyższe zapytania i odpowiedzi stanowią integralną część SIWZ.

Ze względu na to, że w wyniku powyższych wyjaśnień nie jest niezbędny dodatkowy czas na wprowadzenie zmian w ofertach - nie ulega zmianie termin składania ofert.

Oferty należy składać pod adres Krajowa Szkoła Sądownictwa i Prokuratury, ul. Przy Rondzie 5, 31-547 Kraków, Kancelaria Ogólna pokój nr 419 do dnia 06.11.2014 r. do godz. 13:30.

Zamawiający otworzy oferty w dniu 06.11.2014 r. o godz. 14:00 pokój nr 328.

14

DYREKTOR
KRAJOWEJ SZKOŁY SĄDOWNICTWA I PROKURATURY
Leszek Melraszko
SĘDZIA SĄDU APELACYJNEGO