



STAROSTWO POWIATOWE W KOŃSKICH

26-200 Końskie, ul. Staszica 2, tel.: 41 372-82-50, 41 372-41-34, fax: 41 372-83-20
e-mail: starostwo@powiat.konskie.pl http://www.powiat.konskie.pl

POWIAT KONECKI
ul. Stanisława Staszica 2, 26-200 Końskie
tel. 041 372 41 34, fax 041 372 83 20
NIP-6581955636 REGON 291009389
-5-

Końskie, dn. 17.12.2015 r.

Znak: OI.272.14.2015

WYJAŚNIENIA

*Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na:
"Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym dla
Starostwa Powiatowego w Końskich"*

Na podstawie art. 38 ust. 1 pkt 3 ustawy Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. z 2013 r., poz. 907 z późn o zm.) Zamawiający – Powiat Konecki – Starostwo Powiatowe w Końskich udziela wyjaśnień na zadane przez Wykonawcę pytania:

Pytanie 1

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 posłańca. 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



CERTYFIKAT
ISO 9001:2008



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 potwierdzeń 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 potwierdzenia odbioru, ani też faktycznie tego potwierdzenia 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.

Odp. na pytanie 1

Zamawiający nie dopuszcza nadawania przesyłek "w imieniu i na rzecz Zamawiającego". Zamawiający nie dopuszcza również okoliczności zawartych w pytaniu, które mogą wystąpić przy świadczeniu usługi pośrednictwa w świadczeniu usług pocztowych.

Zamawiający wymaga realizacji usługi pocztowej zgodnie z przepisami prawa, a w szczególności prawa pocztowego. Przedmiotem zamówienia jest świadczenie usług pocztowych, a nie świadczenie pośrednictwa w świadczeniu usług pocztowych.

Pytanie 2

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?

Odp. na pytanie 2

Zamawiający nie dopuszcza nadawania przesyłek przez Wykonawcę u innego operatora pocztowego bez zawarcia z nim stosownej umowy, o której mowa w art. 35 ust. 1 Prawa pocztowego.

Zamawiający wymaga realizacji usługi pocztowej zgodnie z przepisami prawa, a w szczególności prawa pocztowego. W przypadku braku zawarcia umowy o współpracę pomiędzy operatorami pocztowymi istnieje zwiększone ryzyko naruszenia tajemnicy pocztowej. Obowiązek zachowania tajemnicy pocztowej jest szczególnie ważny w przesyłkach urzędowych dotyczących indywidualnych spraw obywateli.

Zamawiający, na tym etapie postępowania, nie jest w stanie dokonać analizy prawnej i jednoznacznie uznać za naruszenie tajemnicy pocztowej w przypadku powierzenia przez jednego operatora pocztowego przesyłki pocztowej innemu operatorowi bez zawarcia stosownej umowy o współpracę.

Pytanie 3

Przedmiotem zamówienia jest świadczenie usług pocztowych na rzecz Starostwa Powiatowego w Końskich.

W związku, z tym czy istnieje możliwość wykreślenia zapisu dotyczącego godzin doręczania przesyłek pocztowych i dopuszczenie aby postanowienia w tym zakresie regulowały zapisy Prawa pocztowego?

W definicji usługi pocztowej (art. 2 ust. 1 ustawy Prawo pocztowe) nie mieści się pojęcie doręczania przesyłek pocztowych „od 8:00 do godz. 9:00”, którą Zamawiający wskazuje w treści Roz. 3 ust. 3.12 SIWZ. Doręczenie przesyłki do Zamawiającego nadanej przez inny podmiot/osobę fizyczną nie może przedmiotem zamówienia, ponieważ to nie Zamawiający jest stroną opłacającą przesyłkę. Należy zauważyć, że dla zamawiającego mogą być doręczane przesyłki nadane u różnych operatorów pocztowych, co dodatkowo uniemożliwia realizację takiej usługi w ramach prowadzonego postępowania.

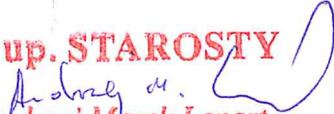
Odp. na pytanie 3

Zamawiający podtrzymuje treść rozdziału 3, ust. 3.12 mając na uwadze uzasadnione potrzeby Zamawiającego.

Dostarczenie przesyłek, oraz zwrot przesyłek do siedziby Zamawiającego od godziny 8⁰⁰ do godziny 9⁰⁰, z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy jest uzasadnione ze względu na:

- organizację pracy urzędu związaną z wykorzystywaniem systemu elektronicznego obiegu dokumentów;
- ilość wpływającej korespondencji pocztowej (co najmniej kilkadziesiąt sztuk dziennie);
- wymogiem niezwłocznego przekazywania korespondencji do poszczególnych komórek organizacyjnych.

Brak wskazania godzin doręczania wskazanych w SIWZ mógłby spowodować dostarczanie korespondencji w porze, która wiązałaby się z brakiem możliwości rejestracji korespondencji w dniu jej otrzymania przez Zamawiającego.

Z up. STAROSTY

Andrzej Marek Lenart
Wicestarosta