

PRZESŁANIE ZAWIADOMIENIA O WYBORZE NAJKORZYSTNIEJSZEJ OFERTY ZA POMOCĄ FAKSU

Autor komentarza: Józef Edmund Nowicki

Oświadczenie woli, które ma być złożone innej osobie, jest złożone z chwilą, gdy doszło do niej w taki sposób, że mogła zapoznać się z jego treścią. W przypadku faksu, jest to moment uzyskania raportu z jego transmisji. Zamawiający przesyłając zawiadomienie o wyborze najkorzystniejszej oferty za pomocą faksu otrzymuje wydruk kontrolny, z którego wynika, że zawiadomienie zostało wysłane z jego aparatu nadawczego oraz odebrane przez aparat wykonawcy. Wydruk ten stwarza jednocześnie domniemanie prawne, że zawiadomienie doszło do wykonawcy w sposób pozwalający wykonawcy zapoznać się z treścią zawiadomienia. Wydruk ten jest zarazem dowodem dojścia zawiadomienia do wykonawcy, chyba, że wykonawca wykaże środkami przewidzianymi w przepisach prawa, że przykładowo z powodu zakłóceń pracy jego faxu nastąpiło takie zniekształcenie treści przesłanego zawiadomienia, że stało się ono niezrozumiałe dla niego. W takim przypadku nie można uznać, że zawiadomienie przesłane za pomocą faksu doszło do wykonawcy tak, że mógł on zapoznać się z jego treścią.

Sam wydruk kontrolny potwierdzający wysłanie zawiadomienia za pomocą faksu z potwierdzeniem odebrania go przez wykonawcę, nie jest dowodem pewnym, lecz tylko dowodem *prima facie* (na pierwszy rzut oka), że wykonawca mógł zapoznać się z treścią przesłanego zawiadomienia. Dowód pewny stanowi dopiero potwierdzona przez wykonawcę kopia faksu. Ustawodawca w art. 27 ust. 2 Pzp przewidział natomiast możliwość żądania potwierdzenia otrzymania przez wykonawcę zawiadomienia przesłanego za pomocą faksu. Przepis art. 27 ust. 2 Pzp służy uzyskaniu pewności, że oświadczenia, wnioski, zawiadomienia oraz informacje przekazane za pomocą faksu zostały skutecznie przesłane wykonawcy.

W uzasadnieniu wyroku Sądu Najwyższego z dnia 18 marca 2008 r., w spr. IV CSK 9/08 (Lex nr 371831) Sąd wskazał, że „*art. 61 k.c nie wymaga, aby adresat oświadczenia rzeczywiście zapoznał się z jego treścią. Oświadczenie woli, które ma być złożone innej osobie, jest złożone z chwilą, gdy doszło do niej w taki sposób, że mogła zapoznać się z jego treścią.*”



Jednak sam wydruk kontrolny potwierdzający wysłanie faksu z potwierdzeniem odebrania go przez adresata, nie jest dowodem pewnym, lecz tylko dowodem prima facie, że odbiorca mógł zapoznać się z zawartym w jego treści oświadczeniem woli. Dowód pewny stanowi natomiast potwierdzona przez odbiorcę kopia faksu. Jak natomiast wskazano w uchwale Sądu Najwyższego 2 października 2002 r. w spr. III PZP 17/02 „(...) faks (telefaks) polega na przesyłaniu wiadomości w postaci obrazów nieruchomych (pisma, rysunków, nut itp.) między dwoma aparatami, z których - w konkretnej sytuacji - jeden jest aparatem nadawcy wiadomości, a drugi - odbiorcy. Jest przy tym charakterystyczne, a zarazem istotne to, że osoba składająca oświadczenie woli za pomocą telefaksu otrzymuje wydruk kontrolny, z którego wynika, że powyższe oświadczenie zostało wysłane z jej aparatu nadawczego (wysyłającego) oraz odebrane przez aparat odbiorcy. Ów wydruk stwarza równocześnie domniemanie prawne, że oświadczenie doszło do adresata w sposób określony w art. 61 KC, to znaczy w sposób pozwalający mu zapoznać się z treścią oświadczenia woli nadawcy. Wydruk ten jest bowiem - podobnie jak receptis pocztowy - traktowany w doktrynie jako tzw. dowód prima facie, to znaczy dowód, który jest dowodem dojścia oświadczenia woli do adresata, dopóki adresat nie wykaze środkami przewidzianymi w przepisach postępowania cywilnego, że na przykład z powodu zakłóceń pracy aparatu odbiorczego nastąpiło takie zniekształcenie tekstu przesłanego oświadczenia, iż stało się ono niezrozumiałe. W takim też wypadku nie ma podstaw do uznania, że oświadczenie woli wysłane za pomocą telefaksu (faksu) doszło do adresata w znaczeniu przyjętym w art. 61 KC. Poza jednak takimi sytuacjami, jak przykładowo wskazane, oświadczenie woli wysłane i odebrane za pomocą telefaksu należy uważać za złożone z chwilą, w której adresat mógł zapoznać się z jego treścią. Chwilą tą jest chwila odbioru faksu przez aparat adresata (...)” (zob. KIO 1801/12).

Nieskorzystanie przez zamawiającego z możliwości żądania potwierdzenia doręczenia faksu, przerzuca na niego ryzyko związane z konsekwencjami tak dokonanej przesyłki. Zgodnie bowiem z ogólną regułą wynikającą z art. 6 K.c., na składającym oświadczenie woli spoczywa w takich przypadkach ciężar dowodu, że jego oświadczenie doszło do adresata w taki sposób, że mógł się z nim zapoznać w normalnym toku czynności (zob. m.in. postanowienie KIO/UZP 641/08, postanowienie KIO/UZP 1023/09, postanowienie KIO/UZP 1341/10), natomiast na adresacie tego oświadczenia spoczywa ewentualnie ciężar wykazania, że nie miał on faktycznej możliwości zapoznania się z jego treścią.



Należy zauważyć, że z art. 27 ust. 2 Pzp wynika prawo nadawcy faksu do żądania od drugiej strony (odbiorcy faksu) potwierdzenia otrzymania oświadczenia, wniosku, zawiadomienia oraz informacji, a nie obowiązek żądania potwierdzenia otrzymania faksu. Natomiast po stronie wykonawcy - odbiorcy faksu leży obowiązek potwierdzenia otrzymania faksu, w myśl zasady prawnej, że jeżeli jednej stronie służy prawo to druga strona ma obowiązek. Jeżeli jednak wykonawca nie potwierdza faktu otrzymania. Niepotwierdzenie przez wykonawcę otrzymania zawiadomienia o wyborze najkorzystniejszej oferty nie wstrzymuje biegu terminu określonego zgodnie z art. 94 ust. 1 lub 2 Pzp, po którego upływie umowa w sprawie zamówienia publicznego może być zawarta.

