

KZ 3431/40/PN/9/2014

Bytów, dnia 10.12.2014r.

Odpowiedź na zapytanie do SIWZ II

Dot.: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na wykonanie usługi pn.: „Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczenia przesyłek pocztowych o wadze do 2000 g”

W dniu 08.12.2014r. wpłynął do Powiatowego Urzędu Pracy w Bytowie wniosek o wyjaśnienie treści SIWZ następującej treści:

PYTANIE NR 1:

Zamawiający wskazuje w treści SIWZ i Załączników, że wymaga zapewnienia przez Wykonawcę skutków w postaci zachowania terminów, wniesienia pisma do sądu oraz by potwierdzenie nadania przesyłki miało moc dokumentu urzędowego:

„Wykonawca zobowiązany jest do tego, aby potwierdzenie nadania było zgodne z obowiązującym prawem pocztowym, miało moc dokumentu urzędowego oraz aby data nadania przesyłek była równoznaczna z zachowaniem terminów załatwienia spraw przewidzianych w przepisach powszechnie obowiązującego prawa, w tym w szczególności w ustawie z dnia 14 czerwca 1960r. Kodeks Postępowania Administracyjnego (Dz. U. z 2013r., poz. 267 z późn. zm.).”

Należy podkreślić, że wskazane wymogi spełnić może jedynie operator wyznaczony, którego obowiązki do roku 2015 na podstawie art. 178 ustawy - Prawo pocztowe pełni Poczta Polska S.A. Zgodnie z art. 17 Prawa pocztowego, *Potwierdzenie nadania przesyłki rejestrowanej lub przekazu pocztowego wydane przez placówkę pocztową operatora wyznaczonego ma moc dokumentu urzędowego*. Wymóg spełnienia powyższych skutków bezpośrednio przez nadanie w placówce wybranego operatora prowadzi w konsekwencji do naruszenia elementarnych zasad prawa zamówień publicznych tj. zachowania uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców (art. 7 ust. 1 PZP), gdyż tylko jeden podmiot może złożyć ofertę w niniejszym postępowaniu. Przepisy powszechnie obowiązującego prawa to okoliczność, na którą Wykonawca nie ma żadnego wpływu i nie jest w stanie w żaden sposób spełnić takiego warunku. Co więcej, potwierdzenie nadania z mocą dokumentu urzędowego nie ma żadnego wpływu na skuteczność doręczeń nadawanych przez Zamawiającego przesyłek.

Wykonawca zwraca uwagę, że pogląd taki podzieliła również Krajowa Izba Odwoławcza, która w trzysobowym składzie, któremu przewodniczył Prezes Krajowej Izby Odwoławczej Paweł Trojan, orzekła 7 października 2013 r. (sygn. akt: KIO 2184/13), że *żaden sąd i prokuratura w Polsce nie może się domagać by dowód nadania przesyłek poleconych, nadawanych przez sąd lub prokuraturę, a także organ administracji publicznej, jak i podmiot wykonujący działania z zakresu administracji publicznej, był wystawiany z mocą urzędową*.

W świetle powyższego Wykonawca zwraca się eliminację wskazanego zapisu z SIWZ.

PYTANIE NR 2:

Jeśli jednak Zamawiający przewiduje nadawanie niektórych przesyłek w ww. trybach, tj. art. 57 k.p.a. czy art. 12 Ordynacji podatkowej, jak również pism sądowych w trybie art. 165 kpc (apelacje,

odwołania), to Wykonawca zwraca się o wyjaśnienie, biorąc pod uwagę rozważania zawarte w pytaniu nr 1:

- 1) czy Zamawiający 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, w jaki sposób Zamawiający zamierza wyodrębnić wskazane przesyłki w celu wydzielania i nadania przez Wykonawcę u operatora wyznaczonego w dniu odbioru przesyłek od Zamawiającego (umówione oznaczenie na kopertach, odrębny wykaz itp.)?

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 potwierdzenie 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 czy dokumentach nadawczych. 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.

Możliwa jest również w tym zakresie sytuacja, że przesyłki muszą być przekazane operatorowi na tyle wcześniej 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 nadane w trybach według ww. procedur.

PYTANIE NR 3:

Jeżeli Zamawiający przewiduje konieczność nadawania przesyłek wymagających pośrednictwa operatora wyznaczonego, Wykonawca na podstawie art. 29 PZP wnioskuje o rzetelne (przynajmniej w oparciu o rok 2013) oszacowanie 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 Prawa Zamówień Publicznych, Zamawiający zobligowany jest z 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 165 KPC znacząco wpływa na treść ofert innych wykonawców, co stanowi naruszenie art. 29 par. 2 Prawa Zamówień Publicznych, 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 on tryby z art. 39 KPA lub art. 144 Ordynacji Podatkowej.

PYTANIE NR 4:

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 Zaproszeniu

PYTANIE NR 5:

Zamawiający w treści SIWZ i Załączników wymaga od Wykonawców stosowania przepisów m.in.: *Rozporządzenia Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz. U. z dnia 09.05.2013 r. poz. 545),*

Wykonawca zwraca uwagę, że nie są to przepisy powszechnie obowiązujące i jedynym podmiotem zobowiązanym do stosowania powyższego jest operator wyznaczony w ramach obowiązku świadczenia przez niego usług pocztowych nałożonego przez ustawę - Prawo Pocztove. Odesłanie do świadczenia usług powszechnych czyni przedmiot zamówienia niejednoznacznym. Powszechnie usługi pocztowe w rozumieniu art. 45 Prawa pocztowego świadczone są, zgodnie z art. 46 tej ustawy,

przez operatora wyznaczonego, który to obowiązek pełni do roku 2015 Poczta Polska S.A. na mocy art. 178 ustawy.

Usługi będące przedmiotem zamówienia nie są zaś świadczone w ramach obowiązku nałożonego przez ustawę, nie są więc powszechnymi usługami pocztowymi w powyższym rozumieniu. Usługi świadczone przez innych operatorów pocztowych, jak również przez operatora wyznaczonego, ale nie w ramach ustawowego obowiązku, a występującego jako podmiot na konkurencyjnym rynku usług pocztowych, są, co najwyżej, usługami wchodzącymi w zakres usług powszechnych, tj. zgodnie z definicją art. 3 pkt. 30, „usługami pocztowymi obejmującymi przesyłki listowe i paczki pocztowe, o wadze i wymiarach określonych dla usług powszechnych, oraz przesyłki dla ociemniałych, nieświadczonymi przez operatora wyznaczonego w ramach obowiązku świadczenia usług powszechnych”.

Mając na uwadze powyższe, Wykonawca wskazuje, że może zobowiązać się do stosowania pewnych zasad zawartych we wskazanym powyżej rozporządzeniu, prosi jednak o wskazanie konkretnych wymogów, np. zasad dot. doręczania przesyłek itp. W przeciwnym wypadku zwraca się z wnioskiem o eliminację cytowanego zapisu z treści SIWZ.

PYTANIE NR 6:

Zamawiający w pkt 25 Załącznika nr 7 do SIWZ (Istotne postanowienia umowy) przewiduje sytuacje, w których ceny jednostkowe podane przez Wykonawcę mogą wyjątkowo ulec zmianie, jako jedną z takich sytuacji wskazując następujący przypadek:

„jeśli konieczność wprowadzenia zmian umowy wynika z uregulowań prawnych w zakresie ustalania lub zatwierdzania cen za powszechne usługi pocztowe w rozumieniu ustawy Prawo Pocztove, a także w przypadku, kiedy ich wprowadzenie wynika z okoliczności powodujących, iż zmiana ww. cen leży w interesie publicznym”

Wykonawca zwraca uwagę, że jedynym podmiotem świadczącym powszechne usługi pocztowe zgodnie z art. 45 i 46 ustawy Prawo pocztowe jest operator wyznaczony, którym zgodnie z art. 178 stawy jest do roku 2015 Poczta Polska S.A., i to tylko w ramach obowiązku nałożonego na niego przez ustawę. Inni Wykonawcy, jak również operator wyznaczony występujący jako jeden z podmiotów na konkurencyjnym rynku usług pocztowych świadczą usługi „wchodzące w zakres usług powszechnych”, czyli, zgodnie z art. 3 pkt. 30) Prawa pocztowego, *usługi pocztowe obejmujące przesyłki listowe i paczki pocztowe, o wadze i wymiarach określonych dla usług powszechnych, oraz przesyłki dla ociemniałych, nieświadczone przez operatora wyznaczonego w ramach obowiązku świadczenia usług powszechnych*. W ocenie Wykonawcy nie ma podstaw, by nawiązywać w zapisach SIWZ czy Załączników do powszechnych usług pocztowych, nie ulega bowiem wątpliwości, że Wykonawca może świadczyć usługi opisane w SIWZ i załącznikach, a sugerowanie, że wykonawcą może być jedynie operator wyznaczony, może być odczytane jako celowe ograniczenie konkurencyjności postępowania.

W związku z powyższym taka konstrukcja zapisów SIWZ sprawia, że tylko jeden podmiot jest w stanie spełnić wymogi SIWZ i złożyć ofertę w niniejszym postępowaniu. Prowadzi to do naruszenia podstawowych zasad Prawa zamówień publicznych, tj. zasady równego traktowania wykonawców i zasad uczciwej konkurencji. Takie ukształtowanie zapisów jest zaskakujące, gdyż ograniczenie konkurencyjności postępowania nie leży przede wszystkim w interesie Zamawiającego. Poza oczywistymi konsekwencjami w postaci możliwości złożenia odwołania od treści SIWZ czy wszczęcia kontroli doraźnej przez Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych, takie ukształtowanie zapisów spowoduje, że faworyzowany operator wyznaczony, świadomy braku jakiegokolwiek

konkurencji w niniejszym postępowaniu, złoży ofertę zdecydowanie mniej korzystną cenowo dla Zamawiającego

Dlatego też Wykonawca zwraca się o usunięcie z SIWZ wszelkich nawiązań do powszechnych usług pocztowych.

PYTANIE NR 7:

Zamawiający wskazuje określając warunki płatności, iż termin płatności faktur wynosić będzie 21 dni od daty dostarczenia stosownej faktury VAT.

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

PYTANIE NR 8:

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę przedziału godzinowego dla odbiorów korespondencji wskazanego w pkt. 5 Szczegółowego Opisu Przedmiotu Zamówienia (dotyczy wariantu II) w sposób umożliwiający odbiór korespondencji do godziny 14:00 z siedziby Zamawiającego przy ul. Sikorskiego I w Miastku? Wykonawca proponuje przedział: 13:30 - 14:00.

PYTANIE NR 9:

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisów Pkt. 7 Szczegółowego Opisu Przedmiotu Zamówienia w SIWZ w sposób wskazujący na konieczność konsultacji z Wykonawcą w zakresie zmiany godzin odbiorów korespondencji z siedzib Zamawiającego?

Zapis w swojej aktualnej formie daje Zamawiającemu możliwość wskazania dowolnego przedziału godzinowego. Wykonawca nie może się zobowiązać do świadczenia odbiorów w dowolnej godzinie w związku z koniecznością spełnienia pozostałych warunków np. wymogu wskazanego w Punkcie 12 tj. nadania przesyłek w dniu ich odbioru.

PYTANIE NR 10:

Czy Zamawiający przekazując korespondencję będzie wykonywał określone czynności, należące do nadawcy tzn. poza wypełnianiem książki nadawczej oraz wypełnianiem druków ZPO będzie nanosił kody kreskowe, które zostaną uprzednio dostarczone przez Wykonawcę Zamawiającemu? Kody kreskowe można stosować się w celu ułatwienia/usprawnienia odbiorów od Zamawiającego. Poprzez wczytywanie kodów skanerem Zamawiający może w dużym stopniu skomputeryzować całość procesu dokumentowania przesyłek.

PYTANIE NR 11:

Czy Zamawiający, w procesie przygotowania i opracowania korespondencji, korzysta z oprogramowania przygotowanego w tym celu? W szczególności, czy oprogramowanie to posiada funkcjonalność polegającą na:

1. Nanoszeniu (nadrukowywaniu) kodów kreskowych i numerów przesyłek poleconych bezpośrednio na przesyłkach?
2. Nanoszeniu (nadrukowywaniu) numerów przesyłek poleconych na dokumentach ZPO?
3. Nanoszeniu (nadrukowywaniu) numerów przesyłek poleconych w dokumencie książki nadawczej.
4. Przekazywaniu dokumentu książki nadawczej w formie elektronicznej z uwzględnieniem numerów przesyłek poleconych przypisanych do tych przesyłek?

Jeżeli Zamawiający wykorzystuje oprogramowanie spełniające powyższe kryteria funkcjonalności, to czy jest w stanie określić jego zakres?

PYTANIE NR 12:

Wykonawca prosi o doprecyzowanie, czy w punkt 7 „Listy zagraniczne ekonomiczne” dotyczy przesyłek nierejestrowanych, czy rejestrowanych? W odpowiedziach z dnia 05.12.2014 roku Zamawiający tego nie określił? Informacja ta jest niezbędna do właściwego skalkulowania opłaty za usługę

Powiatowy Urząd Pracy w Bytowie, na podstawie art. 38 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2013r., poz. 907 z późn. zm.), niniejszym informuje:

Odpowiedź na pytanie nr 1:

Zamawiający informuje, że dokonał modyfikacji w pkt 4 załącznika nr 1 do SIWZ „Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia”. Zapis po zmianach brzmi:

„Wykonawca zobowiązany jest do tego, aby potwierdzenie nadania było zgodne z obowiązującym prawem pocztowym, a w przypadku korespondencji wymagającej nadania z zachowaniem określonego terminu, w szczególności w trybie art. 57 K.p.a. lub art. 165 K.p.c. w placówce pocztowej operatora wyznaczonego, miało moc dokumentu urzędowego oraz aby data nadania przesyłek była równoznaczna z zachowaniem terminów załatwienia spraw przewidzianych w przepisach powszechnie obowiązującego prawa, w tym w szczególności w ustawie z dnia 14 czerwca 1960r. Kodeks Postępowania Administracyjnego (Dz. U. z 2013r., poz. 267 z późn. zm.) oraz w ustawie z dnia 17 listopada 1964 r. Kodeks Postępowania Cywilnego (Dz. U. z 1964 r. Nr 43, poz. 296 z późn. zm.).”

Odpowiedź na pytanie nr 2:

- 1). Zamawiający nie dopuszcza wyłączenia przesyłek nadawanych w trybie art. 57 K.p.a., art. 12 Ordynacji podatkowej oraz pism sądowych w trybie art. 165 K.p.c. z przedmiotu zamówienia.
- 2). Przesyłki przeznaczone do nadania przez Wykonawcę u operatora wyznaczonego zostaną przez Zamawiającego wyodrębnione i przygotowane do wysyłki wraz z odrębnym wykazem.

Odpowiedź na pytanie nr 3:

Zamawiający nie jest w stanie wskazać szacunkowego wolumenu przesyłek wymagających pośrednictwa operatora wyznaczonego.

Odpowiedź na pytanie nr 4:

Zamawiający nie dopuszcza by na kopercie znajdowały się dodatkowe informacje, oprócz wskazanych przez Zamawiającego.

Odpowiedź na pytanie nr 5:

Zamawiający informuje, że dokonał modyfikacji zapisu w pkt 13 załącznika nr 1 do SIWZ „Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia” oraz w pkt 3 załącznika nr 7 do SIWZ „Istotne postanowienia umowy” Prawidłowy zapis brzmi:

Wykonawca zobowiązany jest świadczyć usługi pocztowe zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa, a w szczególności:

(...)

b) rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz. U. z.2013r., poz. 545) w zakresie przesyłek nadawanych z zachowaniem określonego terminu, w szczególności zgodnie z art. 57 K.p.a. i art. 165 K.p.c.

Odpowiedź na pytanie nr 6:

W związku z tym, że Zamawiający przewiduje również nadawanie przesyłek, które wybrany Wykonawca, o ile nie będzie operatorem wyznaczonym w rozumieniu ustawy: Prawo pocztowe powierzy takiemu operatorowi, powyższe postanowienie zabezpiecza interesy Wykonawcy, w przypadku, gdy nastąpi podwyższenie cen za usługi świadczone przez operatora wyznaczonego.

Odpowiedź na pytanie nr 7:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę terminu płatności na 14 dni od daty otrzymania prawidłowo wystawionej faktury.

Odpowiedź na pytanie nr 8:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę przedziału godzinowego dla odbioru korespondencji wskazanego w pkt 5 Szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia.

Odpowiedź na pytanie nr 9:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów pkt 7 Szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia.

Odpowiedź na pytanie nr 10:

Zamawiający przekazując korespondencję będzie wypełniał książkę nadawczą oraz druki ZPO. Nie będzie natomiast nanosił kodów kreskowych, co należy do obowiązków Wykonawcy.

Odpowiedź na pytanie nr 11:

Zamawiający informuje, że w procesie przygotowania i opracowywania korespondencji nie korzysta z żadnego oprogramowania.

Odpowiedź na pytanie nr 12:

Zamawiający informuje, że zapis w punkcie 7 tabeli z Załącznika nr 1 do SIWZ „Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia” oraz pkt 7 tabeli z załącznika nr 6a do SIWZ „Formularz ofertowy” dotyczy przesyłek nierejestrowanych.

Z poważaniem

Z up. STAROSTY 7
Janusz Wiczowski
DYREKTOR
Powiatowego Urzędu Pracy w Bytowie