

W związku z zapytaniem skierowanym do Zamawiającego w postępowaniu przetargowym pn. **„Świadczenie usług pocztowych na rzecz Powiatowego Urzędu Pracy w Radomiu oraz Filii Urzędu w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych oraz ich ewentualnych zwrotów w obrocie krajowym i zagranicznym”** udzielamy następujących odpowiedzi:

Pytanie 1

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie, czy w związku z obowiązkiem świadczenia usług będących przedmiotem Zamówienia na podstawie ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe (Dz.U.2017.1481 t.j. z późn. zm., dalej jako „Prawo pocztowe”), Wykonawca jest zobowiązany do zapewnienia wymogu, o którym mowa w art. 17 ww. ustawy?

Wykonawca informuje, że wymóg potwierdzenia nadania posiadającego moc dokumentu urzędowego (art. 17 ustawy Prawo Pocztowe) objęte jest monopolem operatora wyznaczonego. Jak słusznie zauważyła Krajowa Izba Odwoławcza w wyroku z dnia 7 października 2013 r. sygn. akt: KIO 2184/13: „nie ulega żadnej wątpliwości, iż wymóg aby potwierdzenie nadania wydane przez placówkę wybranego operatora miało moc dokumentu urzędowego, korespondujący z treścią art. 17 ustawy Prawo pocztowe, wskazuje wprost, iż jedynym wykonawcą zdolnym do realizacji przedmiotu zamówienia jest Poczta Polska S.A. Wymóg taki czyni przedmiotowe postępowanie zamkniętym na konkurencję w najdalej idącym stopniu, tj. eliminuje ją całkowicie – na co wskazał wprost Odwołujący posługując się tezą, iż takie postanowienie przesądza o pozorności zastosowanego trybu konkurencyjnego. W ocenie Izby tylko eliminacja z treści SIWZ postanowień ograniczających dostęp do rynku operatorów pocztowych, poza uprzywilejowanym operatorem wyznaczonym, doprowadzi do zachowania uczciwej konkurencji, której naruszenie zostało w ramach rozpoznania przedmiotowego środka ochrony prawnej stwierdzone i wykazane przez Odwołującego.”.

W ocenie Wykonawcy nie można wymagać od oferentów nie będących operatorem wyznaczonym takiego potwierdzenia w sytuacji, w której takie potwierdzenie nie znajduje uzasadnienia w treści przepisów ustaw, na podstawie których organy wykonują swoją działalność, np. w stosunku do przesyłek zawierających decyzje lub wezwania do zapłaty Zamawiającego, które kieruje on do stron prowadzonego przez siebie postępowania.

Odpowiedź na pytanie 1

W związku z problematycznym rozliczeniem ewentualnych przesyłek z bezwzględnym zachowaniem przepisów ustawowych określonych w następujących aktach prawnych tj. realizowanych na podstawie: art. 57 § 5 pkt 2 KPA, art. 12 § 6 pkt 2 Ordynacji podatkowej, art. 165 § 2 KPC, a także w związku z faktem, iż ilość takich przesyłek w Powiatowym Urzędzie Pracy w Radomiu stanowi bardzo niewielki procent korespondencji wysyłanej przez Urząd, Zamawiający wyłączył tego rodzaju usługi z zakresu zamówienia. Przesyłki, z których nadaniem w placówce pocztowej operatora wyznaczonego odpowiednie przepisy prawa (np. art. 57 § 5 pkt. 2 Kodeksu postępowania administracyjnego, art. 12 § 6 pkt 2 Ordynacji podatkowej, art. 165 § 2 Kodeksu prawa cywilnego, art. 83 § 3 ustawy Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi oraz art. 198b ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych) łączą skutek wniesienia pisma do sądu/urzędu przez stronę postępowania Zamawiający będzie realizował odrębnie.

Pytanie 2

Czy Zamawiający dopuszcza sytuację, w której przesyłki kierowane poza obszar administracyjny miasta Radomia będą odbierane przez Wykonawcę od Zamawiającego, a następnie w tym samym dniu nadawane przez Wykonawcę w imieniu i na rzecz Zamawiającego w placówkach pocztowych operatora wyznaczonego, Poczty Polskiej S.A., w ramach usług powszechnych w rozumieniu Prawa pocztowego?

Odpowiedź na pytanie 2

Zamawiający nie wyraża zgody, na zabronowany tryb wysyłki przesyłek poza obszar administracyjny miasta Radomia.

Pytanie 3

Czy Wykonawcę wiążą przepisy Prawa pocztowego odnoszące się do świadczenia usług powszechnych przez operatora wyznaczonego, tj. Poczta Polska S.A., w szczególności przepisy Rozporządzenia Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz.U.2013.545 z późn. zm.)?

Odpowiedź na pytanie 3:

Przepisy prawne obowiązujące przy realizacji zamówienia zostały wymienione w pkt. 3 opisu przedmiotu Zamówienia.

Pytanie 4

W związku z wymogiem dysponowania przynajmniej jedną placówką pocztową w każdej gminie w Polsce, Wykonawca wnosi o wyjaśnienie, ile przesyłek Zamawiający zamierza nadawać poza teren miasta Radomia oraz poza obszar Powiatu Radomskiego?

Odpowiedź na pytanie 4:

Zamawiający nie jest w stanie podać dokładnej liczby przesyłek nadawanych jest poza teren miasta Radomia oraz poza obszar Powiatu Radomskiego, jednakże jako Urząd prowadzimy korespondencję z osobami i instytucjami na terenie całego kraju.

Pytanie 5

Czy wszystkie placówki pocztowe Wykonawcy muszą być czynne do godziny 18:00? Czy wystarczającym będzie posiadanie placówek pocztowych wyłącznie na obszarze miasta Radom? Czy w placówkach pocztowych może być prowadzony jednocześnie handel prasą, książkami, środkami chemicznymi, materiałami biurowymi oraz innymi towarami?

Odpowiedź na pytanie 5:

Zamawiający wymaga aby placówki Wykonawcy czynne były co najmniej we wszystkie dni robocze, tj. od poniedziałku do piątku, przez co najmniej 6 godzin, w godzinach 8:00 – 18:00. Oznacza to, że Wykonawca może ustalić godziny pracy (co najmniej 6) w podanym przedziale czasowym.

Pytanie 6

Zamawiający wymaga przedłożenia do oferty „listę placówek w Radomiu i powiecie radomskim” dla potwierdzenia warunków zdolności technicznej określonej w SWZ.

Wykonawca zwraca się z pytaniem, na jakiej podstawie oraz w oparciu o jakie dokumenty Zamawiający dokona potwierdzenia spełnienia przez wykonawcę warunków technicznych w odniesieniu do wymogu dysponowania co najmniej po 1 placówce na terenie każdej gminy Rzeczypospolitej Polskiej?

Odpowiedź na pytanie 6:

Zamawiający dokona potwierdzenia spełniania przez Wykonawcę warunku w zakresie posiadania zdolności technicznej w oparciu o załączoną do oferty „listę placówek w Radomiu i powiecie radomskim”, która ma formę oświadczenia Wykonawcy i jak każde oświadczenie podlega reżimowi wskazanemu w art. 297 Kodeks karnego, który brzmi:

§ 1. Kto, w celu uzyskania dla siebie lub kogo innego, od banku lub jednostki organizacyjnej prowadzącej podobną działalność gospodarczą na podstawie ustawy albo od organu lub instytucji

dysponujących środkami publicznymi - kredytu, pożyczki pieniężnej, poręczenia, gwarancji, akredytywy, dotacji, subwencji, potwierdzenia przez bank zobowiązania wynikającego z poręczenia lub z gwarancji lub podobnego świadczenia pieniężnego na określony cel gospodarczy, instrumentu płatniczego lub zamówienia publicznego, przedkłada podrobiony, przerobiony, poświadczający nieprawdę albo nierzetelny dokument albo nierzetelne, pisemne oświadczenie dotyczące okoliczności o istotnym znaczeniu dla uzyskania wymienionego wsparcia finansowego, instrumentu płatniczego lub zamówienia, podlega karze pozbawienia wolności od 3 miesięcy do lat 5”.

Pytanie 7

Jeżeli przedmiotem zamówienia są także przesyłki, w odniesieniu do których ich nadanie w placówce operatora wyznaczonego (Poczty Polskiej S.A.) przez Zamawiającego jako strony postępowania będzie skutkowało zachowaniem terminu lub wniesieniem pisma do sądu lub organu administracji publicznej, tj. skutkami określonymi m.in. w art. 57 § 5 pkt 2 kpa, art. 12 § 6 pkt 2 Ordynacji podatkowej czy art. 165 § 2 kpc, Wykonawca wnosi o oszacowanie ilości tego typu przesyłek oraz określenie zasad rozliczeń za ich obsługę przez Wykonawcę zgodnie z poniższym:

Jednym z warunków zachowania zasady uczciwej konkurencji w postępowaniu na usługi pocztowe jest uszczegółowienie zasad wykonywania tzw. przesyłek terminowych, o których mowa w art. 57 § 5 pkt 2 kpa oraz ew. art. 12 § 6 pkt 2 Ordynacji podatkowej lub też innych analogicznych przepisów odnoszących się do skutku zachowania terminu do wniesienia pisma poprzez nadanie przesyłki w sieci operatora wyznaczonego (tzw. przesyłki terminowe). W nawiązaniu do jednolitego poglądu wyrażanego zarówno przez Poczta Polska S.A. jak i orzecznictwo, czynność operatora alternatywnego obejmująca nadanie przesyłki u operatora wyznaczonego w imieniu i na rzecz zamawiającego nie jest usługą pocztową, a usługą pośrednictwa w nadawaniu przesyłek (przesyłka nie jest nadawana w sieci pocztowej operatora alternatywnego, vide: KIO 2601/14, KIO 2160/14, KIO 1362/13, Sąd Okręgowy w Gliwicach sygn. akt X Ga 287/13). Jak dodaje Krajowa Izba Odwoławcza (KIO 2601/14): w takim przypadku stronami usługi pocztowej w rozumieniu ustawy Prawo pocztowe, są Zamawiający i operator wyznaczony. Przy czym Poczta Polska nie jest żadnym podwykonawcą części przedmiotu zamówienia, który zakontraktują Zamawiający i operator pocztowy nie będący operatorem wyznaczonym, a których łączny będzie w tym przypadku inny stosunek umowny dotyczący usług polegających na zanoszeniu przesyłek Zamawiającego na Poczta, nadawaniu ich i opłaceniu. Wynagrodzeniem operatora alternatywnego jest, w przypadku świadczenia usługi pośrednictwa, suma kosztów nadania przesyłki w placówce operatora wyznaczonego oraz własny narzut. Skoro zarazem mamy do czynienia z usługą „niepocztową” której koszt stanowi częściowo wynagrodzenie uiszczane operatorowi wyznaczonemu, kluczowego znaczenia, w zakresie jednoznaczności opisu przedmiotu zamówienia nabiera rzetelne określenie ilości takich przesyłek (należy przypomnieć iż są te jedynie przesyłki wymagające urzędowego potwierdzenia terminu nadania, np. apelacja - zwyczajowo jest to nie więcej niż 5% przesyłek nadawanych przez zamawiających), a także określenie zasad dokonywania rozliczeń. Przyjęcie, iż operator alternatywny ma obowiązek pośrednictwa w wykonywaniu nieograniczonej lub też znacząco zawyżonej liczby przesyłek terminowych zamyka postępowanie na konkurencyjność (cena operatora alternatywnego musi uwzględniać bowiem cenę z cennika usług powszechnych operatora wyznaczonego, bez upustu, oraz swój własny narzut). Biorąc pod uwagę powyższe, w każdym przypadku, gdy przedmiot zamówienia obejmuje nadawanie tzw. przesyłek terminowych obok innych usług pocztowych, koniecznym jest opisanie podstawowych zasad sposobu usługi pośrednika. W celu zachowania konkurencyjności, poza określeniem szacowanej ilości takich przesyłek (przykładowo: „nie więcej niż 5% całości wolumenu”) koniecznym jest także opisanie zasad uiszczania wynagrodzenia z tego tytułu poprzez alternatywnie:

- zamieszczenie samodzielnej pozycji w formularzu ofertowym lub też

- poprzez określenie, iż wynagrodzenie za przesyłki nadawane za pośrednictwem operatora wyznaczonego (usługa pośrednictwa) pobierane jest nie na podstawie cen formularzowych, a na podstawie cenników operatora alternatywnego załączanych do oferty.

Brak wyodrębnienia takiej pozycji w praktyce przesądza o konieczności obciążenia Zamawiającego kosztami wykonania usługi „niepocztowej” na podstawie cennika załączonego przez operatora alternatywnego do umowy. Biorąc pod uwagę powyższe zwracamy się z wnioskiem o wyjaśnienie, na jakich zasadach dokonywane będą rozliczenia usługi pośrednictwa przy wykonywaniu tzw. przesyłek terminowych - czy wynagrodzenie operatora alternatywnego uiszczane będzie na podstawie cennika załączonego do oferty, czy też zamawiający dokona modyfikacji SWZ poprzez wyodrębnienie takiej pozycji w formularzu ofertowym?

Odpowiedź na pytanie 7:

W związku z problematycznym rozliczeniem ewentualnych przesyłek z bezwzględnym zachowaniem przepisów ustawowych określonych w następujących aktach prawnych tj. realizowanych na podstawie: art. 57 § 5 pkt 2 KPA, art. 12 § 6 pkt 2 Ordynacji podatkowej, art. 165 § 2 KPC, a także w związku z faktem, iż ilość takich przesyłek w Powiatowym Urzędzie Pracy w Radomiu stanowi bardzo niewielki procent korespondencji wysyłanej przez Urząd, Zamawiający wyłączył tego rodzaju usługi z zakresu zamówienia. Przesyłki, z których nadaniem w placówce pocztowej operatora wyznaczonego odpowiednie przepisy prawa (np. art. 57 § 5 pkt. 2 Kodeksu postępowania administracyjnego, art. 12 § 6 pkt 2 Ordynacji podatkowej, art. 165 § 2 Kodeksu prawa cywilnego, art. 83 § 3 ustawy Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi oraz art. 198b ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych) łączą skutek wniesienia pisma do sądu/urzędu przez stronę postępowania Zamawiający będzie realizował odrębnie.

Pytanie 8

Czy Zamawiający dopuszcza, by usługi pocztowe i przewozowe nie określone przez niego wprost w Zamówieniu i nie wycenione przez Wykonawcę zgodnie z ofertą, były świadczone na podstawie umowy o zamówienie według cen wskazanych w cenniku usług pocztowych i przewozowych Wykonawcy, stanowiącym załącznik do tej umowy? Akceptacja powyższego pozwoli Zamawiającemu na korzystanie także z tych usług pocztowych, na które zapotrzebowania nie przewidział, w ramach wiążącej go z wykonawcą umowy o zamówienie.

Odpowiedź na pytanie 8:

Zgodnie z opisem przedmiotu zamówienia usługi inne niż wymienione w opisie przedmiotu zamówienia, Wykonawca zobowiązany jest wykonać za najniższą cenę wynikającą z cennika Wykonawcy obowiązującego na dzień nadania przesyłki.

Pytanie 9

Zamawiający w treści SWZ wskazuje przy opisie kryteriów oceny ofert, że jeżeli wykonawca poda w formularzu liczbę pracowników operacyjnych zatrudnionych na umowę o pracę (co najmniej na ¼ etatu) mniejszą niż 22 osoby, bądź w ogóle nie poda liczby pracowników, Zamawiający odrzuci ofertę ponieważ treść oferty nie będzie odpowiadać treści specyfikacji warunków zamówienia (niezgodność z opisem przedmiotu zamówienia);

Wykonawca wnosi o usunięcie powyższego postanowienia. Wykazywana ilość pracowników nie ma żadnego związku z opisem przedmiotu zamówienia, a jedynie z kryterium oceny ofert, więc działanie Zamawiającego w postaci odrzucenia oferty z powodu niezgodności z opisem przedmiotu zamówienia jest niepoprawne i niezgodne z zasadami obiektywizmu. Wykonawca, który nie wykaże lub nie poda ilości pracowników w wymaganej ilości powinien otrzymać 0 punktów, ograniczając tym samym swoje szanse na wybór jego oferty jako najkorzystniejszej.

Odpowiedź na pytanie 9:

Zamawiający nie zgadza się z twierdzeniem, że wymóg (stanowiący jednocześnie kryterium wyboru oferty) aby Wykonawca posiadał co najmniej 22 pracowników operacyjnych zatrudnionych na umowę o pracę w wymiarze co najmniej $\frac{3}{4}$ etatu nie znajduje odzwierciedlenia w opisie przedmiotu zamówienia. Wymóg wynika z obowiązku dysponowania punktami awizacyjnymi, w których będzie istniała możliwość odbioru przesyłek awizowanych, rozmieszczonymi z zachowaniem poniższych warunków:

- a) na terenie miasta Radom powinno znajdować się co najmniej 10 placówek Wykonawcy rozmieszczonych na największych radomskich osiedlach bądź osiedlach z dogodnym dojazdem transportem komunikacji miejskiej,
- b) co najmniej po 1 placówce, w gminach należących do powiatu radomskiego.

Z faktu, iż na terenie powiatu radomskiego znajduje się 12 gmin (Gmina Pionki jest gminą zarówno miejską jak i wiejską, dlatego została policzona raz), dodając do tego wymóg dysponowania 10 placówkami na terenie miasta Radomia oraz biorąc pod uwagę, iż każda z placówek powinna być otwarta przez co najmniej 6 godzin dziennie, Zamawiający wywiódł powyższy warunek.

Dla uniknięcia wątpliwości Zamawiający konkretyzuje powyższy warunek, wprowadzając dodatkowe do opisu przedmiotu zamówienia.

Pytanie 10

Zamawiający, w treści wzoru umowy, określa karę w wysokości 48 000 zł (słownie: czterdzieści osiem tysięcy złotych) za wystąpienie określonych zdarzeń. Wykonawca wnosi o zmianę wysokości kary umownej i oparcie jej o procentową wysokość wynagrodzenia wykonawcy określonego w § 5 ust. 1 wzoru Umowy, wynoszącą 10 %.

Odpowiedź na pytanie 10:

Zamawiający nie wyraża zgodny na zmianę powyższych zapisów.

Pytanie 11

Wykonawca, mając na uwadze potrzebę dokładnego i wyczerpującego wyjaśnienia przez Zamawiającego zapisów SWZ w związku z przekazaniem Zamawiającemu wniosków o wyjaśnienie SWZ, wnosi o przesunięcie terminu składania ofert w ramach postępowania o Zamówienie.

Odpowiedź na pytanie 11:

Zamawiający nie zmienia terminu składania ofert, ponieważ odpowiedzi udzielone Wykonawcy nie wprowadzają zmian, które wymagałyby zmiany treści ofert.

Pytanie 12

Zamawiający w Par. 5 ust. 5 załącznik nr 5 Projekt Umowy określa termin Płatności faktury VAT 14 dni od daty doręczenia faktury zamawiającemu.

Wykonawca informuje, że faktury pocztowe wystawiane są za pośrednictwem scentralizowanego systemu informatycznego, którego wymogi określają takie kryteria jak termin wystawienia faktury, datę wystawienia faktury do klienta, jak również termin Płatności będący w ścisłej zależności z terminami sporządzenia faktury. Termin Płatności faktury od daty wystawienia z tytułu świadczonych usług został wprowadzony ze względu na zapewnienie prawidłowego funkcjonowania systemu fakturowania wykonawcy. Takie rozwiązanie daje możliwość oszacowania terminów wpływu środków oraz opóźnień w ich płatnościach.

Czy w związku z powyższym Zamawiający zaakceptuje inny niż określony przez Zamawiającego w par. 5 ust. 5 załącznik nr 5 SWZ Projektu Umowy termin płatności tj. liczony od dnia wystawienia faktury określony jako 21 dni od daty wystawienia faktury VAT, pozwalający terminowo dokonać płatności za wykonane usługi w ramach przedmiotu zamówienia?

Odpowiedź na pytanie 12:

Zamawiający nie wyraża zgody na zapisy uzależniające termin płatności od daty wystawienia faktury zamiast jak to zakłada projekt umowy od daty wpływu do Zamawiającego.

Pytanie 13

Zamawiający w par.6 ust.2 załącznik nr 5 Projekt Umowy określa:

Zamawiający zastrzega możliwość naliczenia kary umownej w wysokości 48 000 zł (słownie: czterdzieści osiem tysięcy złotych), w przypadku:

- a) nie złożenia wykazu o którym mowa w § 5 ust. 6 umowy,
- b) stwierdzenia, iż Wykonawca nie zatrudnia do wykonania zamówienia takiej liczby osób jaką wskazał w ofercie tj. osób, lub że wymiar zatrudnienia tych osób nie wynosi co najmniej ¼ etatu, po wcześniejszym wezwaniu Wykonawcy do złożenia wykazu lub prawidłowego wykazu.

3. Zamawiający zastrzega możliwość wypowiedzenia umowy w przypadku niezłożenia wykazu o którym mowa w § 5 ust. 6 umowy. Uprawnienie to przysługuje również w przypadku, gdy wykaz nie będzie zawierał wystarczającej liczby osób zatrudnionych na co najmniej ¼ etatu wskazanej w ofercie Wykonawcy.

Czy zamawiający dopuszcza możliwość wprowadzenia zapisu do kwestii dotyczącej wypowiedzenia Umowy „po wcześniejszym wezwaniu Wykonawcy do złożenia wykazu”

Odpowiedź na pytanie 13:

Zamawiający informuje, iż zapis par.6 ust.2 załącznik nr 5 Projekt Umowy brzmi:

Zamawiający zastrzega możliwość naliczenia kary umownej w wysokości 48 000 zł (słownie: czterdzieści osiem tysięcy złotych), w przypadku:

- a) nie złożenia wykazu o którym mowa w § 5 ust. 6 umowy,
- b) stwierdzenia, iż Wykonawca nie zatrudnia do wykonania zamówienia takiej liczby osób jaką wskazał w ofercie tj. osób, lub że wymiar zatrudnienia tych osób nie wynosi co najmniej ¼ etatu, po wcześniejszym wezwaniu Wykonawcy do złożenia wykazu lub prawidłowego wykazu”.

a więc jest zgodny z wnioskiem Wykonawcy.

Pytanie 14

W załączniku nr 1 do SWZ w tabeli z poszczególnymi usługami zamawiający określił rodzaj przesyłek , w pozycjach nr 38 i 39 usługę koperta firmowa.

Czy zamawiający pod pojęciem „koperta firmowa” określił przesyłki o charakterze kurierskim nadawane w opakowaniu Wykonawcy?

Odpowiedź na pytanie 14:

Tak, Zamawiający pod pojęciem „koperta firmowa” określił przesyłki o charakterze kurierskim nadawane w opakowaniu Wykonawcy.

Zmieniony niniejszymi odpowiedziami opis przedmiotu zamówienia zostanie w dniu dzisiejszym zamieszczony na stronie internetowej, na której zamieszczono ogłoszenie o zamówieniu.