

POWIAT SANDOMIERSKI
27-600 Sandomierz, ul. Mickiewicza 34
tel. 15/832 32 43; fax 15/832 28 29
NIP 864-18-23-946 REGON 830409235

Znak sprawy: ZP.272.1.2022

WSZYSCY WYKONAWCY

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na zadanie pn.:

„Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym, w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych na potrzeby Starostwa Powiatowego w Sandomierzu.”.

ODPOWIEDZI NA PYTANIA

Dnia 05.01.2022 r. do Zamawiającego wpłynęły pytania w związku z prowadzonym postępowaniem na realizację ww. zadania, Zamawiający zgodnie z art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 z późn. zm.) udziela odpowiedzi zgodnie z ich kolejnością:

PYTANIE NR 1:

Zmawiający w treści OPZ ust. 6 pkt 1 wymaga od Wykonawcy doręczania przesyłek na terenie Sandomierza, przyjętych do przemieszczania i doręczania w terminie 2 dni od daty nadania, natomiast na terenie kraju dla priorytetowych 1 dzień roboczy a dla przesyłek nie priorytetowych 3 dni od daty nadania - powołując się do zasad i terminów wynikających z Rozporządzenia Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 roku w sprawie warunków **wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego**.

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 i w konsekwencji uzna za dopuszczalne świadczenie przez Wykonawcę usług w formie, w której Wykonawca w istocie jest pośrednikiem pomiędzy Zamawiającym, a innym operatorem (w tym operatorem wyznaczonym)?

W ocenie składającego zapytanie, umowa o której mowa w art. 35 Prawa pocztowego jest jedynym sposobem zapewnienia świadczenia usługi zgodnie z wymogami i potrzebami Zamawiającego, przy pełnym zachowaniu warunków konkurencyjności postępowania i jednoczesnego zapewnienia skutków, o których mowa m.in. w przepisach art. 57 § 5 pkt 2 KPA, czy art. 165 § 2 KPC, art. 17 ustawy Prawo pocztowe.

Zgodnie z art. 35. ust 1. ustawy Prawo pocztowe 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 umowy o współpracę zawieranej w formie pisemnej.

Istotna w przedmiotowej sprawie jest również regulacja ust. 2, zgodnie z którą w umowie o współpracę operatorzy pocztowi określają w szczególności:

- zakres współpracy;
- wynagrodzenie za wykonane przez operatora pocztowego czynności związane z realizacją umowy;
- zakres i sposób przekazywania informacji w sprawie zabezpieczenia przesyłek pocztowych w celu zapewnienia bezpieczeństwa obrotu pocztowego oraz zatrzymania i zabezpieczenia przesyłek pocztowych w przypadkach, o których mowa w art. 36;
- zasady przekazywania operatorowi pocztowemu, który zawarł z nadawcą umowę o świadczenie usługi pocztowej, przesyłek nedoręczalnych oraz przesyłek pocztowych, których dotyczy prawo zastawu;
- zasady przekazywania przesyłek pocztowych zwróconych z powodu niewłaściwego doręczenia do oddawczej skrzynki pocztowej;
- terminy wykonania przez operatora pocztowego czynności określonych w umowie;
- zasady odpowiedzialności za naruszenie warunków umowy.

W świetle powyższych regulacji stwierdzić należy, iż umowa zawarta pomiędzy operatorami na podstawie art. 35 ustawy Prawo pocztowe może, a nawet powinna szczegółowo regulować zasady współpracy między stronami, w tym precyzyjnie określać terminy wykonania przez danego operatora pocztowego (w tym operatora wyznaczonego) czynności określonych w umowie. Zatem nic nie stoi na przeszkodzie aby w

pisemnej umowie pomiędzy operatorami terminy wykonania określonych usług były zbieżne z terminami przewidzianymi w przepisach art. 57 § 5 pkt 2 KPA, czy art. 165 § 2 KPC, czy art. 17 ustawy Prawo pocztowe. Inaczej mówiąc operatorzy pocztowi mogą tak ukształtować warunki współpracy (w tym zakresie zastosowanie znajduje zasada swobody umów), aby spełniać warunek stawiany przez Zamawiającego w przedmiotowym postępowaniu, np. poprzez ustalenie iż, nadanie (w tym dalsze przekazanie przesyłki do doręczenia) musi nastąpić w terminie jej przyjęcia od nadawcy, co pozwala na zachowanie skutków przewidzianych w przytoczonych wyżej przepisach.

Zamawiający nie ogranicza możliwości korzystania przy realizacji zamówienia z podwykonawców, a taki charakter miałby operator pocztowy będący stroną umowy zawartej z wykonawcą na podstawie art. 35 ustawy Prawo pocztowe. Ponadto takie uregulowanie stosunków pomiędzy wykonawcą a podwykonawcami, zapewnia spełnianie innych wymogów Zamawiającego, w tym w szczególności wymóg konieczności realizacji zamówienia zgodnie z ustawą Prawo pocztowe i aktami wykonawczymi. Przyjęcie innego trybu np. świadczenie usług w charakterze pośrednika („posłańca” przekazującego przesyłki od zamawiającego do innego operatora) powoduje, iż w świetle przepisów ustawy Prawo pocztowe Zamawiający nie jest stroną dla końcowego operatora pocztowego realizującego usługę doręczenia przesyłki, co pozbawia go faktycznej możliwości dochodzenia odszkodowań czy składania reklamacji w przypadku jej nienależytego wykonania albo choćby dochodzenia właściwego dokonywania i rozliczania tzw. zwrotów, za które (w przypadku operatora wyznaczonego) Zamawiający będzie uiszczał opłatę gotówką jako usługę świadczoną poza umową o zamówienie publiczne.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę proponowanych zapisów.

Zamawiający zmienia termin dostarczania przesyłek w części 1: „Świadczenie usług pocztowych w obrębie miasta Sandomierz”.

Zmienia się treść Załącznika nr 7 do SWZ- Opis Przedmiotu Zamówienia:

Zapis przed zmianą:

6. Przesyłki nadawane przez Zamawiającego doręczane będą przez Wykonawcę:

1) w części 1:

a) w zakresie wszystkich przesyłek listowych w terminie 2 dni po dniu nadania tj. następnego dnia roboczego po dniu nadania przesyłki przez Zamawiającego;

b) w zakresie paczek pocztowych, przesyłek rejestrowanych, nie będących przesyłkami listowymi, o masie do 10kg w terminie 2 dni po dniu nadania tj. następnego dnia roboczego po dniu nadania przesyłki przez Zamawiającego;

Zapis po zmianie:

6. Przesyłki nadawane przez Zamawiającego doręczane będą przez Wykonawcę:

1) w części 1:

a) w zakresie wszystkich przesyłek listowych w terminie **3** dni po dniu nadania tj. następnego dnia roboczego po dniu nadania przesyłki przez Zamawiającego;

b) w zakresie paczek pocztowych, przesyłek rejestrowanych, nie będących przesyłkami listowymi, o masie do 10kg w terminie **3** dni po dniu nadania tj. następnego dnia roboczego po dniu nadania przesyłki przez Zamawiającego;

PYTANIE NR 2:

Biorąc pod uwagę charakter działalności Zamawiającego, Wykonawca prosi o informacje, czy Zamawiający chce, by nadawana korespondencja na terenie miasta Sandomierz miała moc dokumentu urzędowego?

ODPOWIEDŹ: Zamawiający informuje, że korespondencja na terenie miasta Sandomierz ma mieć moc dokumentu urzędowego.

PYTANIE NR 3:

W Załączniku nr 8 do SWZ – projekcie umowy ust. 20, Zamawiający stawia wymóg dotyczący zatrudnienia: Zamawiający wymaga, aby pracownicy wykonujących działalność operacyjną (doręczeniową) realizujący przedmiotowe zamówienie zatrudnieni byli przez Wykonawcę oraz Podwykonawcę/ów na podstawie stosunku pracy w całym okresie realizacji Umowy. Przez działalność operacyjną osób realizujących przedmiotowe zamówienie Zamawiający rozumie działalność Wykonawcy związaną z bezpośrednim odbiorem i dostarczaniem przesyłek pocztowych w związku z realizacją przedmiotowego

zamówienia

Dot. części 1: pracowników Wykonawcy na terenie miasta Sandomierza,

Dot. w części 2: **wszystkich pracowników Wykonawcy** w tym pracowników wykonujących działalność na terenie miasta Sandomierza.

Oraz W Załączniku nr 8 do SWZ – projekcie umowy ust. 21 Zamawiający wymaga: „Zatrudnienie na podstawie stosunku pracy powinno trwać nieprzerwanie przez cały okres realizacji Umowy z co najmniej minimalnym miesięcznym wynagrodzeniem za pracę zgodnie z ustawą z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę (Dz. U. z 2020 r. poz. 2207) oraz zgodnie z rozporządzeniem Rady Ministrów z dnia 15 września 2020 r. w sprawie wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę oraz wysokości minimalnej stawki godzinowej w 2021 r. (Dz. U. z 2020 r. poz. 1596) i odpowiednimi regulacjami prawnymi wprowadzonymi w życie po dacie zawarcia umowy.

Wykonawca wnosi o modyfikację w przedmiotowym zakresie. Rozumiemy intencję Zamawiającego w tym względzie, jednakże uwzględniając fakt, że w przedmiocie zamówienia są ujęte usługi realizowane w obrocie zagranicznym, których realizacja uzależniona jest także od innych przewoźników i operatorów, działających w oparciu o prawo obowiązujące w danym kraju, spełnienie tego warunku przez Wykonawcę jest niemożliwe. Nadto Wykonawca także korzysta z innych alternatywnych form zatrudnienia.

Ponadto, Wykonawca informuje, iż warunek postawiony przez Zamawiającego jest nadmierny i nieracjonalny, gdyż żaden z wykonawców funkcjonujących na rynku usług pocztowych nie jest w stanie go spełnić, a tym samym zapewnić, przy obejmującym zasięgiem cały kraj zamówieniu, iż w realizacji zamówienia udział brać będą jedynie pracownicy zatrudnieni na umowę o pracę, tym bardziej, że Prawo Pocztove dopuszcza posiadanie sieci agencji pocztowych.

Żaden wykonawców funkcjonujących na rynku nie będzie w stanie złożyć oferty i podjąć się realizacji zamówienia na warunkach określonych w umowie.

W konsekwencji, opisując przedmiot zamówienia, w tym również obowiązek wynikający z art. 29 ust. 3a ustawy Pzp, Zamawiający nie może w sposób nieuzasadniony specyfiką przedmiotu zamówienia oraz swoimi obiektywnymi potrzebami ograniczać kręgu potencjalnych wykonawców, mogących ubiegać się o udzielenie zamówienia publicznego, a tym samym uniemożliwić złożenie oferty. Określenie przez Zamawiającego w postępowaniu niemożliwego do dotrzymania warunku, przy uwzględnieniu specyfiki przedmiotu zamówienia oraz obowiązujących na danym rynku reguł związanych z realizacją tego typu zamówień, może w sposób bezpośredni prowadzić do naruszenia zasady uczciwej konkurencji i tym samym do naruszenia powyższych norm prawnych.

Fakt, że Wykonawca będący jednocześnie Operatorem Wyznaczonym może w ogóle nie złożyć oferty w realiach niniejszej sprawy, powinien zostać uznany za okoliczność świadcząca o tym, że przewidziany przez Zamawiającego wymóg, nie znajdujący oparcia w uzasadnionych potrzebach Zamawiającego i w specyfice przedmiotowego postępowania, może utrudniać udział w postępowaniu. Podkreślenia wymaga, że przepis ustawy Pzp wymaga jedynie uprawdopodobnienia utrudnienia uczciwej konkurencji. Tym bardziej, że orzecznictwo, co do opisu przedmiotu zamówienia w takich okolicznościach, jest jednoznaczne, np. w wyroku z dnia 25 stycznia 2006 r., sygn. akt II Ca 693/05, Sąd Okręgowy w Bydgoszczy orzekł: „Do stwierdzenia nieprawidłowości w opisie przedmiotu zamówienia wystarczy jedynie zaistnienie możliwości utrudniania uczciwej konkurencji poprzez zastosowanie określonych zapisów w specyfikacji niekoniecznie zaś realnego uniemożliwiania takiej konkurencji”.

Postawienie ww. wymogu, jest nadmierne i niepotrzebne, a przy tym rażąco narusza zasady uczciwej konkurencji, gdyż eliminuje z udziału w postępowaniu wykonawcę, który jest w stanie należycie wykonać zamówienie. Naruszenie zasady uczciwej konkurencji, określonej w art. 29 ust. 2, z uwagi na niezgodne z ustawą Pzp opisanie przedmiotu zamówienia zachodzi m.in. w sytuacji, gdy zamawiający opisze przedmiot zamówienia przez zbytne dookreślenie przedmiotu powodujące, bez uzasadnienia, wskazanie na konkretny produkt. Naruszenie to polega również na dookreślenie opisu przedmiotu zamówienia w taki sposób, który nie znajduje uzasadnienia ani w technicznym, ani w funkcjonalnym uregulowaniu potrzeb Zamawiającego. Wobec powyższego, ww. wymóg należy uznać za warunek nadmierny, który ogranicza dostęp do zamówienia wykonawcy.

Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisów w projekcie umowy ust. 20 lub zmianę zapisów w następujący sposób:

„Zamawiający wymaga zatrudnienia co najmniej 50% osób na podstawie umowy o pracę przez wykonawcę pracowników wykonujących czynności w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych i kurierskich oraz ich ewentualnych zwrotów”.

Ponadto Wykonawca informuje, że w całym okresie trwania umowy, nie jest możliwe spełnienie warunku opisanego w załączniku nr 8 do SWZ – projekcie umowy ust. 21, co uniemożliwi złożenie oferty dla Zamawianego. Żaden Wykonawca nie może zagwarantować zatrudnienia WSZYSTKICH pracowników nieprzerwanie przez cały okres realizacji zamówienia, ponieważ w trakcie trwania realizacji umowy zatrudnieni pracownicy mogą złożyć w dowolnym momencie wypowiedzenie umowy, mogą przejść na emeryturę, wprowadzane procesy technologiczne związane z realizacją przedmiotu zamówienia mogą wyeliminować konieczność wykonywania zadań przez osobę fizyczną, czy też Wykonawca może realizować program dobrowolnych odejść

Wykonawca pragnie zauważyć, że przedmiotem umowy i istotą zamówienia są usługi pocztowe i ich realizacja, zatem nie ma znaczenia jaki pracownik będzie realizował zamówienie.

Wykonawca prosi o wykreślenie ww. zapisu i umożliwienie Wykonawcy złożenie oferty do ogłoszonego zamówienia.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację zapisu wyżej wymienionego punktu zgodnie z propozycją Wykonawcy.

PYTANIE NR 4:

Czy Zamawiający wymaga aby Wykonawca posiadał odpowiednią liczbę placówek awizacyjnych oznakowanych w sposób widoczny nazwą lub logo wykonawcy, co umożliwi jej łatwą identyfikację przez mieszkańców, potencjalnych odbiorców przesyłek zgodnie z charakterem prowadzonej działalności pocztowej, w miejscu jego zamieszkania. Jeżeli placówka znajduje się w np. centrum handlowym wystarczy, aby była oznaczona tzw. „wyspa”.

Zgodnie z § 24 Rozporządzenia Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego, operator wyznaczony ma obowiązek zapewnić odpowiednią liczbę placówek pocztowych przypadającą na określoną liczbę mieszkańców. Dotychczasowe długoletnie doświadczenie Wykonawcy w realizacji usług pocztowych dla mieszkańców, potencjalnych odbiorców oraz stosowana praktyka codziennego doręczania korespondencji na terenie całego kraju, a także umożliwienie odbioru przesyłek awizowanych wszystkim potencjalnym odbiorcom gwarantuje satysfakcjonujący poziom obsługi i zabezpiecza wymagania adresatów w zakresie sposobu doręczania i możliwości odbioru przesyłek.

Wykonawca pragnie również zauważyć iż, brak jest w treści postanowień OPZ narzędzi weryfikujących fakt spełniania przez Wykonawcę tego wymogu.

Zamawiający nie wskazał bowiem, w jaki sposób zweryfikuje spełnianie przez wszystkie punkty odbiorcze, wskazane przez Wykonawców, postawionych – przez Zamawiającego – warunków co do wyraźnego i widocznego oznaczenia oraz posiadania wyodrębnionego stanowiska obsługi klientów w zakresie usług pocztowych. Zamawiający nie ma również możliwości zweryfikowania, czy obsługa klienta będzie prowadzona w sposób zapewniający ochronę danych osobowych i informacji przekazywanych w trakcie obsługi przez pracownika punktu i klienta.

Wykonawca zauważa, że jedynym zabezpieczeniem prawdziwości składanych przez Wykonawców oświadczeń, byłoby wprowadzenie do treści OPZ zapisów upoważniających Zamawiającego do weryfikacji liczby posiadanych przez Wykonawców punktów odbiorczych i spełniania przez wszystkie te punkty warunków stawianych przez Zamawiającego, na każdym etapie badania ofert, jak i na etapie realizacji umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia postępowania. Wykonawca argumentuje to sytuacją, w której żaden z Wykonawców składających ofertę nie będzie mógł zweryfikować prawdziwości oświadczenia złożonego przez Wykonawcę, którego oferta została wybrana jako najkorzystniejsza.

Czy w celu weryfikacji prawdziwości składanych oświadczeń przez Wykonawców, Zamawiający wymagać będzie dołączenia do dokumentacji wykazu placówek o których mowa w SIWZ z podaniem dokładnej nazwy placówki, adresu pod którym się mieści i numerem telefonu stacjonarnego umożliwiającego kontakt z placówką?

ODPOWIEDŹ: Zamawiający nie stawia wymagań w zakresie ilości placówek awizacyjnych, Zamawiający przyjmuje, że Wykonawca składający ofertę w przedmiotowym postępowaniu posiada odpowiednie zdolności techniczne i organizacyjne do prawidłowej realizacji zamówienia.

PYTANIE NR 5:

We wzorze umowy ust. 8 Zamawiający przewiduje nadawanie przesyłek rejestrowanych ewidencjonując je w książce nadawczej i zestawieniu ilościowego dla przesyłek. Czy Zamawiający dopuszcza możliwość korzystania z elektronicznej książki nadawczej, która zastępuje papierowe wydruki dokumentów nadawczych?

ODPOWIEDŹ: Zamawiający dopuszcza możliwość korzystania z elektronicznej książki nadawczej.

PYTANIE NR 6

W Projekcie Umowy ust.. 37, Zamawiający zastrzega, że ceny przedstawione w ofercie przetargowej (formularzu cenowym) nie ulegną podwyższeniu przez cały okres obowiązywania niniejszej umowy, poza wskazanymi w ust.. 37 wyjątkami przez Zamawiającego.

Wykonawca 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 Pocztove 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, Wykonawca realizując zamówienia w cenach wynikających z formularza, zmuszony 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 na ustawowe obowiązki ciężące na Wykonawcy jako operatorze wyznaczonym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć

Czy w związku z powyższym Zamawiający dopuści możliwość zmiany cen jednostkowych w poszczególnych pozycjach formularza ofertowo-cenowego w przypadku zmian ceny przez Prezesa UKE lub w sposób dopuszczony przez ustawę Prawo pocztowe w trakcie trwania Umowy?

ODPOWIEDŹ: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę cen jednostkowych za poszczególne przesyłki pocztowe w trakcie trwania umowy.

PYTANIE NR 7

Czy po ewentualnym wyborze Wykonawcy Zamawiający wyrazi zgodę na dołączenie do umowy załączników regulujących zasady prawidłowego świadczenia usług?

ODPOWIEDŹ: Zamawiający zgadza się na dołączenie dokumentów regulujących zasady prawidłowego świadczenia usług do umowy.

Wicestarosta Sandomierski