



Kielce, dnia 16.05.2013r.

AO-IV.272.1.13.2013

Wszyscy uczestnicy postępowania

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym, w zakresie odbioru, przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych jak również zwrotu przesyłek niedoręczonych.

Wyjaśnienie treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia

W związku z wpłynięciem pytań, dotyczących ww. postępowania, Zamawiający Powiat Kielecki – Starostwo Powiatowe w Kielcach, na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. – Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. z 2010r. Nr 113, poz. 759 z późn. zm.), przekazuje treść zapytań wraz z wyjaśnieniami:

PYTANIE 1

Zgodnie nazwą zamówienia oraz opisem przedmiotu zamówienia w dziale III. pkt. 2 SIWZ, przedmiotem zamówienia jest świadczenie przez Wykonawcę na rzecz Zamawiającego powszechnych usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym, w zakresie odbioru, przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych jak również w zakresie zwrotu przesyłek nie doręczonych w ciągu kolejnych 12miesięcy, lub do wyczerpania kwoty 410 000 zł.

Jednakże, oprócz wskazania w Opisie przedmiotu zamówienia (dz. III pkt. 2 SIWZ), które miałyby polegać na świadczeniu **powszechnych usług pocztowych**, także w dz. III pkt. 4, pkt. 25, 26 SIWZ; pkt. 24 Załącznika 1 do SIWZ (opis przedmiotu zamówienia) oraz § 3 pkt 1 Załącznika 9 do SIWZ (wzór umowy), Zamawiający wskazuje, że Wykonawca będzie realizował przedmiot zamówienia zgodnie przepisami odnoszącymi się do powszechnej usługi pocztowej m.in.:

*„III. 4. Przyjmowanie, przemieszczanie i doręczanie przesyłek pocztowych oraz zwrot i reklamacje wykonywane będą zgodnie z przepisami określonymi w ustawie z dnia 23 listopada 2012r. - Prawo pocztowe (Dz. U. z 2012r. poz. 1529),
- rozporządzeniu Ministra Infrastruktury z dnia 13 października 2003 r. w sprawie reklamacji powszechnej usługi pocztowej w zakresie przesyłki rejestrowanej i przekazu pocztowego (Dz. U. z 2003r. Nr 183, poz. 1795 z późn. zm.),
- ustawie z dnia 14 czerwca 1960r. – Kodeks postępowania administracyjnego (j. t. Dz. U. z 2013r., poz. 267.)
- rozporządzeniu Ministra Infrastruktury z dnia 9 stycznia 2004 r. w sprawie warunków wykonywania powszechnych usług pocztowych (Dz. U. z 2004r. Nr 5, poz. 34 z późn. zm.),
- międzynarodowych przepisów pocztowych: ratyfikowanej Umowy międzynarodowej z dnia 5 października 2004 r. (Dz. U. z 2007 r. Nr 206, poz. 1494), Regulaminu poczty listowej z dnia 28 stycznia 2005 (Dz. U. z 2007 r. Nr 108, poz. 744),*



- innych powszechnie obowiązujących aktach prawnych związanych z realizacją usług będących przedmiotem Umowy,
- postanowieniach niniejszej specyfikacji istotnych warunków zamówienia (zwanej dalej: „SIWZ”).”

„**III. 25.** Usługę pocztową w zakresie przesyłki rejestrowanej uznaje się za niewykonaną, jeżeli doręczenie przesyłki rejestrowanej lub zawiadomienie o próbie jej doręczenia nie nastąpiło w terminie 14 dni od dnia nadania, zgodnie z **rozporządzeniem w sprawie reklamacji powszechnej usługi pocztowej w zakresie przesyłki rejestrowanej i przekazu pocztowego.**”

„**III.26.** Do odpowiedzialności Wykonawcy za nienależyte wykonanie usługi pocztowej stosuje się odpowiednio przepisy ustawy Prawo Pocztowe oraz **Rozporządzenia Ministra Infrastruktury w sprawie reklamacji powszechnej usługi pocztowej w zakresie przesyłki rejestrowanej i przekazu pocztowego**, w sprawach nieuregulowanych tymi przepisami stosuje się odpowiednio przepisy Kodeksu Cywilnego.”

„**24. Załącznika 1 do SIWZ (opis przedmiotu zamówienia)**

Do odpowiedzialności Wykonawcy za nienależyte wykonanie usługi pocztowej stosuje się odpowiednio przepisy ustawy Prawo pocztowe oraz **Rozporządzenia Ministra Infrastruktury w sprawie reklamacji powszechnej usługi pocztowej w zakresie przesyłki rejestrowanej i przekazu pocztowego**, a w sprawach nieuregulowanych tymi przepisami stosuje się odpowiednio przepisy Kodeksu Cywilnego.”

„**§ 3. pkt. 1 Załącznika 9 do SIWZ (wzór umowy)**

1. Usługi pocztowe objęte niniejszą umową, realizowane będą na zasadach określonych w:

- 1) ustawie z dnia 23 listopada 2012 r. - Prawo pocztowe (Dz. U. z 2012 r. poz. 1529),
- 2) **rozporządzeniu Ministra Infrastruktury z dnia 13 października 2003 r. w sprawie reklamacji powszechnej usługi pocztowej w zakresie przesyłki rejestrowanej i przekazu pocztowego (Dz. U. Nr 183, poz. 1795 z późn. zm.)**,
- 3) ustawie z dnia 14 czerwca 1960r. – Kodeks postępowania administracyjnego (t. j. Dz. U. z 2013 poz.267),
- 4) **rozporządzeniu Ministra Infrastruktury z dnia 9 stycznia 2004 r. w sprawie warunków wykonywania powszechnych usług pocztowych (Dz. U. z 2004r. Nr 5, poz. 34 z późn. zm.)**,
- 5) Międzynarodowych przepisów pocztowych: ratyfikowanej Umowy międzynarodowej z dnia 5 października 2004 r. (Dz. U. z 2007r. Nr 206, poz. 1494), Regulaminu poczty listowej (Dz. U. z 2007 r. Nr 108, poz. 744),
- 6) innych powszechnie obowiązujących aktach prawnych związanych z realizacją usług będących przedmiotem Umowy, w brzmieniu obowiązującym na dzień podpisania umowy.
- 7) regulaminu świadczenia usług Wykonawcy, z tym, że postanowienia tego regulaminu sprzeczne lub nie dające się pogodzić z postanowieniami zawartymi w niniejszej umowie, nie będą miały zastosowania,
- 8) wymagań wynikających z SIWZ.

Tak sformułowane zapisy czynią treść opisu przedmiotu zamówienia **niejednoznaczna**, gdyż nawiązują do świadczenia powszechnej usługi pocztowej, którą z mocy ustawy Prawo pocztowe może realizować tylko jeden podmiot. Z ustawy tej wprost wynika, że czym innym

jest usługą wchodząca w zakres usług powszechnych, a czym innym sama powszechna usługa pocztowa.

Zgodnie z art. 3 punkt 30) Prawa pocztowego *usługą wchodzącą w zakres usług powszechnych są 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; do usług wchodzących w zakres usług powszechnych nie zalicza się usług pocztowych polegających na przyjmowaniu, sortowaniu, przemieszczaniu i doręczaniu przesyłek kurierskich.*

Natomiast czym innym jest powszechna usługa pocztowa, która **może być wykonywana tylko przez jeden podmiot – operatora wyznaczonego (Pocztę Polską)** i to tylko w ramach obowiązku na niego nałożonego przez ustawę. Natomiast usługi realizowane przez innych operatorów niż operator wyznaczony oraz usługi realizowane przez operatora wyznaczonego, ale nie w ramach ustawowego obowiązku nie są powszechnymi usługami pocztowymi. Ww. obowiązek operatora wyznaczonego unormowany jest w art. 46 Prawa Pocztowego:

*Art. 46. 1. Do świadczenia usług powszechnych na terytorium całego kraju jest **obowiązany** operator wyznaczony.*

2. Obowiązek, o którym mowa w ust. 1, obejmuje świadczenie usług powszechnych:

*1) w sposób **jednolity w porównywalnych warunkach**;*

2) przy zapewnieniu na terytorium całego kraju rozmieszczenia:

a) placówek pocztowych operatora wyznaczonego zgodnie z przepisami wydanymi na podstawie art. 47 pkt 3 oraz

b) nadawczych skrzynek pocztowych odpowiedniego do zapotrzebowania na danym terenie;

3) z zachowaniem wskaźników czasu przebiegu przesyłek pocztowych;

*4) **po przystępnych cenach**;*

5) z częstotliwością zapewniającą co najmniej jedno opróżnianie nadawczej skrzynki pocztowej i doręczanie przesyłek pocztowych, co najmniej w każdy dzień roboczy i nie mniej niż przez 5 dni w tygodniu z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy;

6) w sposób umożliwiający uzyskanie przez nadawcę dokumentu potwierdzającego odbiór przesyłki rejestrowanej.

W związku z powyższym należy zwrócić uwagę na różnice pomiędzy usługami pocztowymi stanowiącymi przedmiot zamówienia, a powszechnymi usługami pocztowymi.

Po pierwsze, należy zauważyć, że **odbiorcą usługi będącej przedmiotem zamówienia jest tylko jeden podmiot - Zamawiający**, podczas gdy odbiorcą usługi powszechnej jest nieograniczony krąg osób i podmiotów. Obowiązek zapewnienia równego standardu dla wszystkich odbiorców usługi nie znajduje więc zastosowania.

Po drugie, w przepisie przewidziano **jednolitość świadczenia usługi powszechnej** w porównywalnych warunkach. Sposób świadczenia usługi w ramach prawa zamówień publicznych jest ustalany indywidualnie, na podstawie umowy Zamawiającego z Wykonawcą. Trudno w takiej sytuacji mówić o jednolitości świadczenia usługi, ponieważ sposób jej świadczenia jest indywidualnie ustalony między stronami umowy. W szczególności **cena** za daną przesyłkę objętą przedmiotem niniejszego zamówienia będzie **wynikać ze złożonej przez Wykonawcę oferty** oraz podpisanej przez Strony umowy. W wypadku usługi powszechnej cena usługi wynika z cennika operatora, zatwierdzonego przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej.

Czynności odbioru korespondencji z siedziby nadawcy nie jest elementem powszechnej usługi pocztowej w rozumieniu art. 45 i art. 46 obecnie obowiązującej ustawy Prawo

pocztowe. Operator wyznaczony, mający obowiązek świadczenia powszechnych usług pocztowych, ma w swojej ofercie usługę odbioru korespondencji z siedziby nadawcy celem jej nadania w urzędzie pocztowym (usługa tzw. „poczty firmowej”), jednak usługa ma charakter umowny, nie mieści się w katalogu usług powszechnych.

Wskazać również należy, że operatorzy inni niż wyznaczony (w tym Wykonawca) świadczą usługi o warunkach zbliżonych do powszechnej usługi pocztowej, o której mowa w art. 45 i art. 46 nowej ustawy Prawo pocztowe. Wykonawca **nie zapewnia jedynie co najmniej jednego opróżniania nadawczej skrzynki pocztowej w każdy dzień roboczy i nie mniej niż przez 5 dni w tygodniu**. Jednakże z treści SIWZ nie wynika, że jest to istotny warunek, niezbędny do należytej realizacji zamówienia, skoro przesyłki Zamawiającego nie będą nadawane poprzez ich umieszczanie w nadawczych skrzynkach pocztowych, ale poprzez ich wysłanie po odbiorze przez Wykonawcę z siedziby Zamawiającego (ewentualnie w placówce Wykonawcy).

Ponadto rozporządzenia te zawierają także szereg wymogów, które **nie są niezbędne do rzetelnego wykonania usługi** przez operatora pocztowego. Stosownie np. do drugiego z wyżej wymienionych rozporządzeń (rozporządzenie Ministra Infrastruktury z dnia 9 stycznia 2004r. w sprawie warunków wykonywania powszechnych usług pocztowych) istnieje wymóg posiadania przez Wykonawcę co najmniej 8.240 placówek:

§ 44. (19) 1. Na terenie kraju powinno być uruchomione co najmniej 8.240 placówek operatora rozmieszczonych z uwzględnieniem występującego na danym obszarze zapotrzebowania na usługi.

Bazując na szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia trudno znaleźć jakiegokolwiek uzasadnienie przemawiające za określeniem przedmiotu zamówienia jako powszechne usługi pocztowe lub o takim standardzie, a nawiązywanie w opisie przedmiotu zamówienia do powszechnej usługi pocztowej można uznać za dyskryminujące w stosunku do operatorów pocztowych innych niż operator wyznaczony i narusza art. 7 ustawy PZP.

W związku z powyższym Wykonawca prosi o wyjaśnienie:

- 1) czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany przedmiotu zamówienia w ten sposób by nie odnosić go do powszechnej usługi pocztowej;
- 2) czy wskazane wyżej rozporządzenia mają być stosowane w całości, czy może zastosowanie znajdują tylko niektóre ich postanowienia, np. tylko te istotne z punktu widzenia zasad doręczania pism? Prosimy o wskazanie konkretnych wymogów,
- 3) czy Zamawiający dopuszcza:
 - a) Modyfikację dz. III pkt. 2 dotyczącego przedmiotu zamówienia, poprzez zmianę określenia „świadczenie przez Wykonawcę na rzecz Zamawiającego powszechnych usług pocztowych” na „świadczenie przez Wykonawcę na rzecz Zamawiającego usług pocztowych”?
 - b) Modyfikację dz. III pkt. 4 oraz §3 pkt. 1 Załącznika nr 9 do SIWZ (Wzoru Umowy) w taki sposób, aby nadać im brzmienie odpowiednio:

III. 4. Przyjmowanie, przemieszczanie i doręczanie przesyłek pocztowych oraz zwrot i reklamacje wykonywane będą zgodnie z przepisami określonymi w ustawie z dnia 23 listopada 2012r. - Prawo pocztowe (Dz. U. z 2012r. poz. 1529), - regulaminie wewnętrznym Wykonawcy, wydanym na podstawie art. 21 Prawa Poczтового, które nie są sprzeczne z ustawą Prawo Pocztowe - ustawie z dnia 14 czerwca 1960r.

- *Kodeks postępowania administracyjnego (j.t. Dz. U. z 2013 r., poz. 267.)*
- *międzynarodowych przepisów pocztowych: ratyfikowanej Umowy międzynarodowej z dnia 5 października 2004 r. (Dz. U. z 2007 r. Nr 206, poz. 1494), Regulaminu poczty listowej z dnia 28 stycznia 2005 (Dz. U. z 2007 r. Nr 108, poz. 744),*
- *innych powszechnie obowiązujących aktach prawnych związanych z realizacją usług będących przedmiotem Umowy,*
- *postanowieniach niniejszej specyfikacji istotnych warunków zamówienia (zwanej dalej: „SIWZ”).*

„§ 3. Załącznika 9 do SIWZ (wzór umowy)

1. Usługi pocztowe objęte niniejszą umową, realizowane będą na zasadach określonych w:

- 1) *ustawie z dnia 23 listopada 2012 r. - Prawo pocztowe (Dz. U. z 2012 r. poz. 1529),*
- 2) **regulaminie wewnętrznym Wykonawcy, wydanym na podstawie art. 21 Prawa Poczтового, które nie są sprzeczne z ustawą Prawo Pocztové 3) ustawie z dnia 14 czerwca 1960r. – Kodeks postępowania administracyjnego (t. j. Dz. U. z 2013 poz.267),**
- 5) *Międzynarodowych przepisów pocztowych: ratyfikowanej Umowy międzynarodowej z dnia 5 października 2004r. (Dz. U. z 2007r. Nr 206, poz. 1494), Regulaminu poczty listowej (Dz. U. z 2007 r. Nr 108, poz. 744),*
- 6) *innych powszechnie obowiązujących aktach prawnych związanych z realizacją usług będących przedmiotem Umowy, w brzmieniu obowiązującym na dzień podpisania umowy.*
- 7) *regulaminu świadczenia usług Wykonawcy, z tym, że postanowienia tego regulaminu sprzeczne lub nie dające się pogodzić z postanowieniami zawartymi w niniejszej umowie, nie będą miały zastosowania,*
- 8) *wymagań wynikających z SIWZ.*

Podkreślić przy tym należy, że w ocenie Wykonawcy zastosowanie powinny znaleźć tylko te przepisy powszechnie obowiązującego prawa, które ma obowiązek stosować każdy operator pocztowy.

Niezależnie od powyższego Wykonawca informuje, iż posiada odpowiednią wiedzę, doświadczenie oraz potencjał techniczny gwarantujące zachowanie zasad oraz terminów doręczania pism będących przedmiotem przetargu, jak również odpowiedzialność za ewentualne nienależyte świadczenie usług pocztowych - co szczegółowo reguluje Regulamin Świadczenia Usług Pocztowych Wykonawcy:

§15

1. *Operator doręcza przesyłki przyjęte do przemieszczenia oraz doręczenia w następujących terminach:*

- a) *przesyłka listowa – termin deklarowany - w 4-tym dniu po dniu nadania*
 - b) *przesyłka listowa lokalna – termin deklarowany – w 3-im dniu po nadaniu.*
 - c) *przesyłka ekspresowa – termin deklarowany- w 2-gim dniu po dniu nadania*
 - d) *przesyłka polecona ekspresowa – termin deklarowany – w 2-gim dniu po dniu nadania;*
 - e) *paczka ekspresowa – termin deklarowany - w 2-gim dniu po dniu nadania;*
 - f) *przesyłka paczkomatowa – termin deklarowany – w 2-gim dniu po prawidłowym nadaniu.*
- (...)

§23

1. *Z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej przysługuje odszkodowanie:*

- a) *za utratę przesyłki rejestrowanej nie będącą paczką ekspresową lub przesyłką paczkomatową - w wysokości żądanej przez nadawcę, nie wyższej jednak niż pięćdziesięciokrotność opłaty pobranej przez Operatora za jej nadanie;*

- b) za utratę paczki ekspresowej lub przesyłki paczkomatowej - w wysokości żądanej przez nadawcę, nie wyższej jednak niż dziesięciokrotność opłaty pobranej za jej nadanie;
- c) za ubytek zawartości lub uszkodzenie przesyłki rejestrowanej lub paczki ekspresowej – w wysokości żądanej przez nadawcę lub w wysokości zwykłej wartości utraconych lub uszkodzonych rzeczy, nie wyższej jednak niż maksymalna wysokość odszkodowania, o którym mowa w pkt. a lub b.
- d) za utratę przesyłki ubezpieczonej – w wysokości żądanej przez nadawcę, nie wyższej niż wynikająca z tabeli sumy ubezpieczenia dla danej przesyłki.

W świetle powyższego, konieczność spełnienia dodatkowych wymogów, wynikających z wyżej wskazanych rozporządzeń, często jedynie technicznych, nie wpływających na jakość oraz terminowość wykonania usługi, jest zupełnie zbędna. Może wręcz być uznana za naruszenie zasad uczciwej konkurencji. Zamawiający, określając przedmiot zamówienia jak „**powszechnie usługi pocztowe**” oraz stawiając warunek spełnienia wszystkich wymogów określonych w wymienionych aktach prawnych, dyskryminuje podmioty inne niż Poczta Polska S.A. Oczywiście jest bowiem, iż tylko ten podmiot jest w stanie spełnić wszystkie warunki przewidziane w wyżej wymienionych aktach prawnych.

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE 1

Zamawiający informuje, iż w dniu 15.05.2013r. dokonał modyfikacji treści SIWZ, m. in. w powyższym zakresie, która została zamieszczona na stronie internetowej Zamawiającego: www.bip.powiat.kielce.pl w zakładce „Zamówienia publiczne/Przetargi” w artykule „Modyfikacja treści SIWZ i ogłoszenie o zmianie ogłoszenia”, dotyczącym przedmiotowego postępowania.

PYTANIE 2

Zgodnie z treścią SIWZ (dz. III pkt. 4, pkt. 20) usługi pocztowe objęte niniejszą umową realizowane będą zgodnie z przepisami m.in. Kodeksu postępowania administracyjnego.

Czy Zamawiający w ramach zamówienia będzie nadawał również przesyłki wymagające zastosowania przepisu art. 57 § 5 pkt 2 KPA oraz ew. art. 12 § 6 pkt 2 Ordynacji podatkowej (w brzmieniu przewidzianym nowelizacjami dokonanyymi przez nowe Prawo pocztowe)?

Art. 57 § 5 pkt 2 KPA:

Termin uważa się za zachowany, jeżeli przed jego upływem pismo zostało:

2) nadane w polskiej placówce pocztowej operatora wyznaczonego,

Art. 12 § 6 pkt 2 Ordynacji podatkowej:

Art. 12 § 6 Termin uważa się za zachowany, jeżeli przed jego upływem pismo zostało:

2) nadane w polskiej placówce pocztowej operatora wyznaczonego albo złożone w polskim urzędzie konsularnym;

Wykonawca zwraca uwagę, iż w jego ocenie wymóg nadania pisma do organów administracji publicznej wyłącznie za pośrednictwem operatora wyznaczonego w celu zachowania terminu do jego wniesienia stanowi nieuzasadnione w świetle art. 31 ust. 3 Konstytucji RP naruszenie zasad równości (art. 32 ust. 1 Konstytucji RP) i wolności działalności gospodarczej (art. 20 i 22 Konstytucji RP), a także zasady demokratycznego państwa prawa (art. 2 Konstytucji) ze względu na nadmierną i bezzasadną ingerencję państwa w sferę wolności gospodarczej. Należy bowiem zauważyć, że przepisy Prawa pocztowego zezwalają na wykonywanie działalności pocztowej nie tylko przez operatora wyznaczonego, a więc operatora obowiązującego do świadczenia powszechnych usług pocztowych (art. 3 pkt 13 – nowe PP), ale

również przez innych operatorów. Ustawodawca natomiast, pomimo tego że uprawnia organy procesowe do doręczania pism nie tylko za pośrednictwem operatora wyznaczonego, jakim jest Poczta Polska S.A., ale również za pośrednictwem innych uprawnionych podmiotów zajmujących się doręczaniem korespondencji, pominął operatorów innych niż Poczta Polska S.A. w przepisach regulujących nadawanie pism procesowych do sądów i organów administracji. Taka "niesymetryczność" regulacji jest trudna do wytłumaczenia, zważywszy, że nie do przyjęcia byłoby założenie, iż ustawodawca nie ma zaufania do potwierdzeń nadania przesyłki wystawionych przez takich operatorów, skoro wykazuje takie zaufanie, jeśli chodzi o doręczanie przesyłek nadanych przez organy procesowe.

W ocenie Wykonawcy art. 57 § 5 pkt 2 KPA oraz art. 12 § 6 pkt 2 Ordynacji podatkowej są zatem niezgodne z Konstytucją RP i nie powinny być stosowane.

Warto bowiem zauważyć, że organy procesowe czy organy administracji mogą przy doręczaniu przesyłek do stron korzystać z usług innych operatorów pocztowych.

Art. 144 Ordynacji Podatkowej

Organ podatkowy doręcza pisma za pokwitowaniem przez operatora pocztowego w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012r. – Prawo pocztowe, swoich pracowników lub przez osoby uprawnione na podstawie odrębnych przepisów. W przypadku gdy organem podatkowym jest wójt, burmistrz (prezydent miasta), pisma może doręczać soltys za pokwitowaniem.

Art. 39 KPA

Organ administracji publicznej doręcza pisma za pokwitowaniem przez operatora pocztowego w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. – Prawo pocztowe, przez swoich pracowników lub przez inne upoważnione osoby lub organy.

W świetle powyższego domniemanie zachowania terminu wynikające z art. 57 § 5 pkt 2 KPA oraz art. 12 § 6 pkt 2 Ordynacji podatkowej przysługujące wyłącznie w wypadku nadania przesyłki za pośrednictwem operatora wyznaczonego, a nie wszystkie podmioty świadczące usługi pocztowe, stanowi istotne, nieuzasadnione dyskryminowanie pozostałych, poza operatorem wyznaczonym, operatorów pocztowych świadczących przecież analogiczne usługi na tym samym rynku usług pocztowych, co stanowi naruszenie wyżej wymienionych artykułów Konstytucji RP. Treść art. 57 § 5 pkt 2 KPA oraz art. 12 § 6 pkt 2 Ordynacji podatkowej nie pozostaje także spójna z treścią odpowiednio ww. art. 39 KPA oraz art. 144 Ordynacji podatkowej, które pozwalają organom doręczać przesyłki nie tylko za pośrednictwem operatora wyznaczonego.

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE 2

Zamawiający w ramach przedmiotowego zamówienia będzie nadawał również przesyłki wymagające zastosowania przepisu art. 57 § 5 pkt 2 Kpa.

PYTANIE 3

Jeżeli Zamawiający przewiduje konieczność nadawania części przesyłek w sposób określony w art. 57 § 5 pkt 2 KPA, art. 12 § 6 pkt 2 Ordynacji podatkowej oraz pismo sądowych, tj. za pośrednictwem operatora wyznaczonego, to:

- 1) czy dopuszcza możliwość wyłączenia takich przesyłek z zakresu przedmiotu zamówienia i niniejszego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego lub
- 2) czy dopuszcza możliwość sporządzenia odrębnego wykazu przesyłek wymagających nadania u operatora wyznaczonego lub ich oznakowania

w określony sposób - w celu wydzielenia i nadania przez Wykonawcę u operatora wyznaczonego w dniu odbioru przesyłek od Zamawiającego?

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. W przypadku drugim (pytanie nr 2 pkt 2) Wykonawca może nadać przesyłki za pośrednictwem operatora publicznego, ale wymagać to będzie współpracy z Zamawiającym i najpierw wyodrębnienia przesyłek, które muszą być nadane w trybach według ww. procedur.

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE 3

Zamawiający podtrzymuje swe stanowisko i nie przewiduje zmian we wskazanym przez Wykonawcę zakresie.

PYTANIE 4

Czy Zamawiający może wskazać szacunkowe wolumeny przesyłek, które mają być nadawane z zachowaniem zasad wynikających z procedury Kodeksu postępowania administracyjnego (KPA) (ewentualnie Kodeksu postępowania cywilnego), tj. jaka ilość przesyłek, według szacunków Zamawiającego, będzie nadawana w trybie przepisów KPA lub KPC w stosunku do całości zamówienia?

Jeżeli Zamawiający przewiduje konieczność nadania części przesyłek u operatora wyznaczonego, czy Zamawiający może wskazać szacunkowe wolumeny przesyłek, które mają być nadawane w ten sposób?

Zasady doręczeń obowiązujące w procedurze administracyjnej i cywilnej, a w szczególności konieczność nadania części przesyłek u operatora wyznaczonego wymagają innej organizacji Wykonawcy w zakresie realizacji usługi, jak też zaangażowania innych środków. W związku z tym, informacje, o których mowa powyżej będą niezwykle pomocne Wykonawcy w skalkulowaniu ceny oferty.

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE 4

Szacunkowy wolumen przesyłek nadawanych w trybie Kpa w okresie 12 miesięcy wynosi ok. 55.000 sztuk.

PYTANIE 5

Czy Zamawiający dopuszcza sytuację, w której część przesyłek zostanie nadana przez inny podmiot na rzecz i w imieniu Zamawiającego, w wyniku czego na dowodzie nadania przesyłki będzie figurował inny podmiot niż Zamawiający, natomiast na podstawie zawartych umów będzie możliwość wykazania, że nadanie przesyłki zlecił Zamawiający?

Wykonawca zaznacza przy tym, że **na kopercie będą znajdować się dane adresowe Zamawiającego**, a jedynie na dowodzie nadania będzie wskazany inny podmiot niż Zamawiający.

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE 5

Zamawiający nie przewiduje zmian w powyższym zakresie.

PYTANIE 6

Zgodnie z działem III pkt. 24 ppkt b), cena podana przez Wykonawcę może podlegać zmianom w okresie realizacji zamówienia m.in. „w przypadku, jeśli konieczność wprowadzenia zmian cen 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". Jak już wielokrotnie podnoszono w powyższych pytaniach, bazując na szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia trudno znaleźć jakiegokolwiek uzasadnienie przemawiające za określeniem przedmiotu zamówienia jako powszechne usługi pocztowe lub o takim standardzie. Stąd też, przytoczony zapis działu III pkt. 24 ppkt b) SIWZ nie ma zastosowania do realizacji usługi będącej przedmiotem zamówienia.

W związku z powyższym, czy Zamawiający dopuszcza usunięcie omawianego zapisu z treści SIWZ, jako niemającego zastosowania do realizacji przedmiotu zamówienia?

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE 6

Zamawiający informuje, iż w dniu 15.05.2013r. dokonał modyfikacji treści SIWZ, m. in. w powyższym zakresie, która została zamieszczona na stronie internetowej Zamawiającego: www.bip.powiat.kielce.pl w zakładce „Zamówienia publiczne/Przetargi” w artykule „Modyfikacja treści SIWZ i ogłoszenie o zmianie ogłoszenia”, dotyczącym przedmiotowego postępowania.

PYTANIE 7

Zgodnie z działem VI pkt. 1 ppkt c) SIWZ, *Zamawiający wymaga, aby Wykonawca dysponował odpowiednim potencjałem technicznym oraz osobami zdolnymi do wykonania zamówienia, tj. Wykonawca spełni warunek udziału w postępowaniu dotyczący dysponowania odpowiednim potencjałem technicznym oraz osobami zdolnymi do wykonania niniejszego zamówienia jeżeli wykaże, że dysponuje min 1 placówką w każdej z 19 gmin powiatu kieleckiego oraz dysponuje min 1 placówką w mieście Kielce.*

Wykonawca wskazuje, że taki wymóg może spełnić tylko jeden operator pocztowy, a mianowicie Poczta Polska S.A. Prowadzi to w konsekwencji do naruszenia elementarnych zasad prawa zamówień publicznych tj. zachowania uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców (art. 7 ust. 1 PZP).

Podkreślić należy, że w takiej sytuacji pomimo z pozoru konkurencyjnego trybu postępowania, udział w jego realizacji może wziąć tylko jeden podmiot czyli Poczta Polska S.A. Żaden bowiem operator pocztowy nie posiada takiej sieci placówek (zwłaszcza jeżeli chodzi o obszary wiejskie) by w każdej, nawet najmniejszej gminie posiadał swoją placówkę. W związku z czym nie jest w stanie sprostać postawionemu wymogowi.

Czy w związku z powyższym Zamawiający przewiduje możliwość zmiany SIWZ poprzez usunięcie omawianego zapisu punktu 1 ppkt c) działu IV SIWZ, mianowicie: *„Wykonawca spełni warunek udziału w postępowaniu dotyczący dysponowania odpowiednim potencjałem technicznym oraz osobami zdolnymi do wykonania niniejszego zamówienia jeżeli wykaże, że dysponuje min 1 placówką w każdej z 19 gmin powiatu kieleckiego”* ?

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE 7

Zamawiający podtrzymuje swe stanowisko i nie przewiduje zmian we wskazanym przez Wykonawcę zakresie.

Charakter usług publicznych, świadczonych przez Zamawiającego na rzecz mieszkańców na terenie aż 19 gmin powiatu kieleckiego, które są głównie terenami wiejskimi, oraz fakt, że siedziba Zamawiającego znajduje się w mieście Kielce, uzasadnia wymóg postawienia takiego warunku. Wykonawca na dzień składania ofert musi jedynie dysponować tymi

punktami. Nie musi być również ich właścicielem. Wykonawca, nawet przy tak określonym warunku, ma możliwość spełnić go poprzez np. wynajęcie punktów nadawczych od innych podmiotów, które je posiadają. Nie ma zatem podstaw stwierdzenie, iż tryb, który Zamawiający wybrał jest tylko z pozoru konkurencyjny, a udział w nim może wziąć tylko jeden podmiot.

PYTANIE 8

Zgodnie z działem VI pkt. 1 ppkt a) Zamawiający wymaga, aby Wykonawca legitymował się zezwoleniem na wykonywanie działalności pocztowej.

„VI. Opis warunków udziału w postępowaniu oraz opis sposobu dokonywania oceny spełniania tych warunków.

1. O udzielenie zamówienia mogą ubiegać się Wykonawcy, którzy spełniają niżej wymienione warunki udziału w postępowaniu dotyczące :

*a) posiadania uprawnień do wykonywania określonej działalności lub czynności, jeżeli przepisy prawa nakładają obowiązek ich posiadania, tj. **posiadają zezwolenie na wykonywanie działalności pocztowej** wydane przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej w trybie z art. 9 ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe (Dz. U. z 29 grudnia 2012 r. poz. 1529) w zakresie uprawniającym do wykonania zamówienia zgodnie z jego przedmiotem lub korzystają z ustawowego zwolnienia z uzyskania ww. zezwolenia.”*

Co więcej, w dziale VII pkt. 1 ppkt a) SIWZ, Zamawiający wymaga dostarczenia aktualnego zezwolenia na wykonywanie działalności pocztowej:

„VII. Wykaz oświadczeń lub dokumentów, jakie mają dostarczyć Wykonawcy.

1. W celu wykazania spełnienia warunków udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia, Wykonawca zobowiązany jest złożyć:

*a) **aktualne zezwolenie na wykonywanie działalności pocztowej w zakresie objętym przedmiotem zamówienia**, wydane przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej zgodnie z art. 9 ustawy Prawo pocztowe w zakresie uprawniającym do wykonania zamówienia albo aktualny wpis do Rejestru operatorów pocztowych prowadzonego przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej w zakresie uprawniającym do wykonania zamówienia, lub oświadczenie o ustawowym zwolnieniu z uzyskania ww. zezwolenia.”*

Należy zwrócić uwagę, iż zgodnie z przepisami końcowymi i przejściowymi uchwalonej w dniu 23 listopada 2012 roku nowej ustawy Prawo pocztowe:

***Art. 181:** Przedsiębiorcy, którzy w dniu wejścia w życie niniejszej ustawy wykonują działalność pocztową na podstawie wydanych zezwoleń stają się z mocy prawa przedsiębiorcami prowadzącymi działalność na podstawie wpisu do rejestru operatorów pocztowych.*

*Art. 6. 1. Działalność pocztowa jest działalnością regulowaną w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 2 lipca 2004r. o swobodzie działalności gospodarczej (Dz. U. z 2010 r. Nr 220, poz. 1447, z późn. zm.) i wymaga **wpisu do rejestru operatorów pocztowych, zwanego dalej „rejestrem”**.*

Skutek takiej zmiany podkreślał sam Projektodawca w uzasadnieniu do projektu niniejszej ustawy:

*„Uprawnienia operatorskie uzyskiwane będą na podstawie wpisu do rejestru operatorów pocztowych prowadzonego przez Prezesa UKE, **tym samym zniesiony zostanie dotychczasowy obowiązek uzyskiwania zezwolenia na usługi związane z przesyłkami z korespondencją do 2000 g i przesyłek dla ociemniałych.**”*

Od 1 stycznia 2013 r. zatem operator pocztowy może legitymować się wyłącznie wpisem do rejestru, bez konieczności posiadania zezwolenia, gdyż działalność pocztowa jest działalnością regulowaną, co znajduje wyraz w ww. art. 6 tekstu nowej ustawy Prawo pocztowe oraz w nowej definicji ustawowej tego podmiotu:

Art. 3. Użyte w ustawie określenia oznaczają:

12) operator pocztowy – przedsiębiorcę uprawnionego do wykonywania działalności pocztowej, na podstawie wpisu do rejestru operatorów pocztowych;

Zatem od dnia 1 stycznia 2013 r. wymóg posiadania zezwolenia został całkowicie zniesiony – również w odniesieniu do świadczenia powszechnych usług pocztowych.

Czy w związku z powyższym Zamawiający dopuszcza modyfikację działu VI pkt. 1 ppkt a) SIWZ oraz działu VII pkt 1 ppkt a) SIWZ w taki sposób aby nadać im brzmienie odpowiednio:

„VI. Opis warunków udziału w postępowaniu oraz opis sposobu dokonywania oceny spełniania tych warunków.

1. O udzielenie zamówienia mogą ubiegać się Wykonawcy, którzy spełniają niżej wymienione warunki udziału w postępowaniu dotyczące :

a) posiadania uprawnień do wykonywania określonej działalności lub czynności, jeżeli przepisy prawa nakładają obowiązek ich posiadania, tj. posiadają zezwolenie na wykonywanie działalności pocztowej, tj. posiadają wpis do rejestru operatorów pocztowych zgodnie z art. 6.1. Ustawy Prawo pocztowe (Dz. U. z dnia 29 grudnia 2012r., poz. 1529).”

„VII. Wykaz oświadczeń lub dokumentów, jakie mają dostarczyć Wykonawcy.

1. W celu wykazania spełnienia warunków udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia, Wykonawca zobowiązany jest złożyć:

a) aktualny odpis z rejestru operatorów pocztowych prowadzonego przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej zgodnie z art. 6.1. Ustawy Prawo pocztowe (Dz. U. z dnia 29 grudnia 2012r., poz. 1529).”

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE 8

Zamawiający podtrzymuje swe stanowisko i nie przewiduje zmian we wskazanym przez Wykonawcę zakresie.

Jednocześnie Zamawiający zauważa, iż Wykonawca, aby wykazać spełnianie warunku udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia, o którym mowa w rozdz. VI ust. 1 lit. a) SIWZ, winien przedłożyć bądź aktualne zezwolenie na wykonywanie działalności pocztowej w zakresie objętym przedmiotem zamówienia, wydane przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej, bądź aktualny wpis do Rejestru operatorów pocztowych prowadzonego przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej w zakresie uprawniającym do wykonania zamówienia lub oświadczenie o ustawowym zwolnieniu z uzyskania ww. zezwolenia, o których mowa w rozdz. VII ust. 1 lit. a) SIWZ.

STAROSTA
Zdzisław Wrzałka