

Leżajsk, dnia 21.12.2015r.

ZO.2601.3.2015.UP

UCZSTNICY POSTĘPOWANIA

Dotyczy wniosku o wyjaśnienia treści Zapytania ofertowego w postępowaniu na: „Świadczenie usług pocztowych dla Urzędu Miejskiego w Leżajsku”.

Pytanie 1

Zamawiający określa w § 3 ust. 11 projektu umowy, że opłata za niewykonaną usługę komplementarną potwierdzenie odbioru przesyłki rejestrowanej podlega zwrotowi w wysokości wniesionej przy nadaniu przesyłek poleconych pomniejszonych o wartość usługi potwierdzenia odbioru.

Czy Zamawiający odstąpi od tego warunku w przypadku kiedy Wykonawca nie będzie pobierał opłaty za zwrot przesyłki rejestrowanej ze zwrotnym potwierdzeniem odbioru?

Odpowiedź:

Tak. Zamawiający odstąpi od tego warunku jeśli Wykonawca nie będzie pobierał opłaty za zwrot przesyłki rejestrowanej ze zwrotnym potwierdzeniem odbioru.

Pytanie 2

Zamawiający w treści zaproszenia i załącznikach określa, że w związku ze specyfiką przesyłek Zamawiającego wymaga się przestrzegania wymogów prawnych w odniesieniu do dokumentów urzędowych w zakresie skutków nadania pisma (moc doręczenia), w szczególności zastosowania przepisu art. 57 § 5 pkt. 2 KPA ew. innych analogicznych przepisów, np. Kodeksu postępowania cywilnego, wobec których dla wywołania określonych w przepisach skutków wymagane jest pośrednictwo operatora wyznaczonego oraz skutków potwierdzenia przyjęcia przesyłki wymagających nadania przesyłek w placówce operatora wyznaczonego.

Czy powyższe będzie miało zastosowanie wobec wszystkich przesyłek rejestrowanych objętych zamówieniem czy ich części? Jeśli dla części, to czy zamawiający może określić jaka to część (w %) ?

Odpowiedź:

Zamawiający nie ma możliwości oszacowania ilości nadawanych przesyłek wymagających skutków określonych przytoczonymi przepisami, wymagających pośrednictwa operatora wyznaczonego. Liczba tych przesyłek wynika ze specyfiki działalności i funkcjonowania Zamawiającego i jest wynikiem m.in. liczby składanych odwołań w prowadzonych postępowaniach administracyjnych i innych działań, w tym m.in. składania apelacji w toku postępowań cywilnych, których zamawiający jest stroną.

Pytanie 3

Zamawiający w projekcie umowy określa akty prawne, w oparciu o które realizowany będzie przedmiot zamówienia. Wśród tych aktów wymienia także Rozporządzenie Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz. U. z 2013 r. poz. 545).

Czy Zamawiający przywołując akt prawny dedykowany usłudze powszechnej realizowanej przez operatora wyznaczonego zamawia usługi o charakterze powszechnym, w rozumieniu art. 45 ustawy Prawo pocztowe?

Jeśli zamówieniem zostały objęte usługi o charakterze powszechnym, do świadczenia których – zgodnie z art. 46 ustawy Prawo pocztowe zobowiązany jest operator wyznaczony, to czy Zamawiający uwzględniając swoje potrzeby oraz wskazanie w SIWZ, iż przedmiot zamówienia ma być realizowany zgodnie z ustawą Prawo pocztowe, wydzieli z przedmiotu zamówienia przesyłki o charakterze powszechnym, np. czyniąc z nich odrębne zadanie?

Odpowiedź:

Zamawiający wymaga aby przesyłki w obrocie krajowym dostarczane były z zachowaniem wskaźników terminowości zawartych w rozporządzeniu Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 roku w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz. U. z 2013 r. poz. 545).

Pytanie 4

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 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:

- 1) zakres współpracy;
- 2) wynagrodzenie za wykonane przez operatora pocztowego czynności związane z realizacją umowy;
- 3) 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;
- 4) zasady przekazywania operatorowi pocztowemu, który zawarł z nadawcą umowę o świadczenie usługi pocztowej, przesyłek niedoręczalnych oraz przesyłek pocztowych, których dotyczy prawo zastawu;
- 5) zasady przekazywania przesyłek pocztowych zwróconych z powodu niewłaściwego doręczenia do oddawczej skrzynki pocztowej;
- 6) terminy wykonania przez operatora pocztowego czynności określonych w umowie;
- 7) 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 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:

Przedmiotem zamówienia prowadzonego w trybie zapytania ofertowego jest świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym w zakresie: przyjmowania przemieszczenia i doręczania przesyłek listowych i paczek oraz zwrotów przesyłek niedoręczonych w oparciu o obowiązujące w tym zakresie przepisy, w szczególności ustawę z dnia 23 listopada 2012 roku Prawo pocztowe (Dz. U. z 2012. Poz. 1529).

W związku z powyższym Zamawiający uzna za dopuszczalne nadawanie przesyłek Zamawiającego przez wyłonionego w postępowaniu Wykonawcę u innego operatora pocztowego wyłącznie przy uwzględnieniu art. 35 ust. 1 ustawy z dnia 23 listopada 2012 roku Prawo pocztowe, zgodnie z którym 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. Zatem ofertę w niniejszym postępowaniu może złożyć każdy podmiot, który spełni wymagania określone w zapytaniu ofertowym w oparciu o obowiązujące przepisy.

Pytanie 5

Nawiązując do poprzedniego pytania, czy Zamawiający uwzględnił, iż Prawo pocztowe (Rozdział 8) przewiduje odpowiedzialność operatora pocztowego za świadczoną przez niego usługę. W przypadku utraty, ubytku, uszkodzenia przesyłki bądź niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu umowy Zamawiający nie będzie mógł dochodzić odszkodowania od pośrednika ponieważ pośrednik nie będzie realizował dla niego usługi pocztowej.

Odpowiedź:

Wyłącznie Wykonawca wyłoniony w postępowaniu będzie ponosił odpowiedzialność wobec Zamawiającego za realizację przedmiotu zamówienia bez względu na liczbę podwykonawców.

Możliwość powierzenia przesyłki innemu operatorowi została opisana w odpowiedzi powyżej (odp. na pyt 4), niemniej na Wykonawcy, z którym zostanie podpisana umowa na realizację przedmiotu zamówienia ciążyć będzie pełna odpowiedzialność za jej należyte wykonanie

Pytanie 6

Czy Zamawiający uzna za dopuszczalne świadczenie przez Wykonawcę usług w formie, w której Wykonawca w istocie jest pośrednikiem pomiędzy Zamawiającym a operatorem wyznaczonym? Czy w takiej sytuacji operator wyznaczony, który będzie wykonywał usługi pocztowe (nadanie i zwrot) w zakresie ww. przesyłek będzie traktowany jako podwykonawca?

Zgodnie z art. 2 ust. 1 pkt 1 Prawa pocztowego usługa doręczania przesyłek od nadawcy do adresata ma charakter usługi pocztowej. Natomiast usługa odbierania od Zamawiającego i nadawania w placówkach operatora wyznaczonego korespondencji ma inny, mieszany charakter, w skład tej usługi wchodzi bowiem świadczenie usługi reprezentacji przy zawieraniu umowy, jak również usługa płatnicza (operator uiszcza bowiem zapłatę za przesyłkę w placówce operatora wyznaczonego zgodnie z art. 3 ust. 1 pkt 2 lit. a ustawy o usługach płatniczych) oraz usługa przewozu przesyłek do placówki operatora wyznaczonego. Należy zauważyć, iż nawet jeśli wykonawca wskazuje, iż sam ponosi koszty nadania przesyłki u operatora wyznaczonego, to ze względu na zastosowaną konstrukcję prawną, w której wykonawca zawiera w imieniu nadawcy umowę o świadczenie usług pocztowych w placówce operatora wyznaczonego, płatność ta dokonywana jest w imieniu nadawcy, a nie wykonawcy, tym samym niewątpliwie elementem takiej usługi jest świadczenie usługi płatniczej.

Czy Zamawiający w ramach zamówienia dopuszcza świadczenie usługi reprezentacji i usługi płatniczej w ww. rozumieniu?

Odpowiedź:

Patrz powyżej odp. na pytanie 4

Pytanie 7

Czy Zamawiający dopuszcza umieszczanie na przesyłce listowej lub paczce pocztowej odmiennych elementów oznaczenia dla części przesyłek, tj. znaku opłaty pocztowej i/lub nadruku/odcisku pieczęci? Do takiej sytuacji może dojść w przypadku nadania przez Wykonawcę przesyłki Zamawiającego u innego operatora pocztowego, w tym operatora wyznaczonego.

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza umieszczanie na przesyłce listowej lub paczce pocztowej odmiennych elementów oznaczenia dla części przesyłek, tj. znaku opłaty pocztowej i/lub nadruku/odcisku pieczęci, pod warunkiem, że oznaczenia te nie będą zakrywały elementów oznaczenia nadawcy, adresata czy innych wyróżników Zamawiającego, jak znak/sygnatura sprawy, etc.

Pytanie 8

Czy Zamawiający może określić wolumen w strumieniu przesyłek listowych w obrocie krajowym wysyłanych na obszar województwa podkarpackiego. Informacja ta, będzie mogła pozwolić Wykonawcy na przygotowanie korzystniejszej cenowo oferty, co w efekcie będzie z korzyścią dla Zamawiającego?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie jest w stanie określić wolumenu przesyłek w obrocie krajowym, które wysyłane będą na obszar województwa podkarpackiego.

Pytanie 9

Wykonawca zwraca się z wnioskiem do Zamawiającego o modyfikację treści zaproszenia poprzez zastąpienie drugiego kryterium oceny ofert z pozornego kryterium o niskiej wadze (10%) „punkt odbioru korespondencji w miejscowości Zamawiającego” (co jest postawionym przez Zamawiającego dla wykonawców warunkiem udziału w postępowaniu) na kryterium społeczne, w ramach którego Zamawiający będzie premiował wykonawców zatrudniających pracowników biorących udział w realizacji przedmiotowego zamówienia na podstawie umowy o pracę nadając mu znaczną wagę % - 30%.

Zgodnie z zaleceniami Szefa Kancelarii Premiera Rady Ministrów wspieranej przez Ministerstwo Pracy i Polityki Społecznej skierowanymi do dyrektorów generalnych urzędów zwraca się uwagę, by w ich jednostkach zamówienia publiczne służyły stabilności zatrudnienia Polaków poprzez stosowanie klauzuli społecznej. Klauzule społeczne są rozwiązaniem, które pozwala skończyć z dualizmem rynku pracy, a konkurencyjność nie może się opierać na niestabilności zatrudnienia.

Stosowanie w zamówieniach publicznych kryterium społecznego promującego wykonawców, którzy zatrudniają pracowników na umowy o pracę, jest w pełni uzasadnione - co zostało potwierdzone niejednokrotnie potwierdzone w najnowszym orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej. Wiele instytucji, takich jak, np. Państwowa Inspekcja Pracy, Centrum Zakupów dla Sądownictwa, Komenda

Główna Policji, Urzędzie Dozoru Technicznego prowadziło swoje postępowania na świadczenie usług pocztowych z zastosowaniem kryterium społecznego.

Z uwagi na charakter Państwa działalności, w tym m.in. misję dbałości o lokalny rynek pracy i przeciwdziałanie bezrobociu oraz mając na względzie to, iż ustawodawca nadając ustawą nowelizującą nowe brzmienie art. 91 ust. 2 ustawy Pzp, kładzie nacisk na fakt, że wydatki publiczne powinny wspierać rzetelnych i praworządnych uczestników rynku i ich pracowników, w naszej opinii powinniście Państwo dążyć do propagowania legalności zatrudnienia i wspierać podmioty zatrudniające pracowników na podstawie umowy o pracę. Podkreślenia w tym aspekcie wymaga bowiem to, że celem wprowadzenia kryteriów społecznych do kryteriów oceny ofert, było zatem premiowanie tych wykonawców, którzy w swojej działalności respektują zasady praworządności i dbałości o dobro wspólne i wyrównywanie ich szans w przetargach, w których konfrontują się z wykonawcami obniżającymi koszty swojej działalności kosztem wartości istotnych z punktu widzenia interesu państwa. Naturalną konsekwencją takiej postawy i dysponowaniem personelem zatrudnionym na podstawie umowy o pracę jest bowiem to, że zwiększają się koszty świadczenia danej usługi. Co za tym idzie, społeczne kryterium oceny ofert w postaci zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, ma w takiej sytuacji niwelować dysproporcję związaną z możliwością wyceny usług, występującą pomiędzy podmiotami zatrudniającymi pracowników na podstawie umowy o pracę a tymi, którzy nakaz z art. 22§1 Kodeksu Pracy omijają. W związku z tym, posługiwanie się kryteriami społecznymi przy ocenie ofert, nie tylko nie zaprzecza konkurencyjności, ale umożliwia pełną realizację tej zasady i rzeczywistą konkurencję między operatorami pocztowymi.

Dnia 20 lipca br. na konferencji nt. umowy o pracę, jako kluczowe kryterium w publicznych przetargach, w którym udział wzięli m.in. Władysław Kosiniak-Kamysz Minister Pracy i Polityki Społecznej, Andrzej Halicki – Minister Administracji i Cyfryzacji oraz Izabela Jakubowska Wiceprezes Urzędu Zamówień Publicznych podkreślano, że sytuacja, w której cena jest dominującym i podstawowym kryterium przetargu, powoduje nieuczciwą konkurencję, która nic nie ma wspólnego z rynkiem. Z punktu widzenia podatników nie przynosi to oszczędności, ponieważ muszą dopłacać, np. do emerytur. Jak dodała Wiceprezes UZP Izabela Jakubowska, odpowiedzią na "bólczki i patologie umów cywilnoprawnych", miało być wprowadzenie możliwości wymagania zatrudnienia na etat, jeżeli charakter pracy wskazuje na zatrudnienie na umowę o pracę. Wtedy zamawiający może tego wymagać - jej zdaniem są to dobre przepisy jednak zamawiający muszą się nauczyć z nich korzystać. "Kryterium cenowe nadal odgrywa znaczącą rolę i kryteria społeczne mogą być pozorne".

W związku z powyższym, Wykonawca wnosi jak na wstępie.

Jednocześnie, w przypadku pozytywnej odpowiedzi Zamawiającego, Wykonawca wnosi o wyjaśnienie treści zapytania poprzez wskazanie, że poprzez kryterium społeczne należy rozumieć:

- Liczbę osób zatrudnionych w oparciu o umowę o pracę – 30% (przy jednoczesnym kryterium „ceny” 70%)

Sposób obliczania kryterium „Liczba pracowników wykonawcy zatrudnionych w działalności operacyjnej wykonawcy na umowę o pracę, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych, według stanu na 31.10.2015 r.

Z_x

$Z = \frac{\quad}{Z_{\max}} \times 30 \text{ punktów}$

$Z_{\max}$

gdzie:

1. Z = liczba punktów za kryterium „Liczba pracowników wykonawcy zatrudnionych w działalności operacyjnej wykonawcy na umowę o pracę, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych, według stanu na 31.10.2015 r.
2. Z_x = liczba pracowników wykonawcy zatrudnionych w działalności operacyjnej wykonawcy na umowę o pracę, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych, według stanu na 31.10.2015 r. wynikająca z oferty badanej;
3. $Z_{\max}$ = największa liczba pracowników wykonawcy zatrudnionych w działalności operacyjnej wykonawcy na umowę o pracę, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych, według stanu na 31.10.2015 r. wynikający z ofert, które nie podlegają odrzuceniu.
4. Przez działalność operacyjną Zamawiający rozumie działalność Wykonawcy związaną z realizacją usług objętych niniejszym postępowaniem w zakresie: odbierania i dostarczania korespondencji, obsługi korespondencji w placówkach pocztowych, spedycji i transportu, czynności ekspedycyjno-rozdzielczych, z uwzględnieniem osób zatrudnionych u wykonawcy i jego podwykonawców.

Za najkorzystniejszą zostanie uznana oferta, która uzyska najwyższą liczbę punktów. Punkty będą liczone do dwóch miejsc po przecinku.

Odpowiedź:

Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy, kryteria ocen pozostają bez zmian.