

znak: WAG-Z.261.8.2016

Gdańsk, dnia 25 listopada 2016 r.

### Odpowiedzi na zapytania

Dotyczy: Postępowania prowadzonego na podstawie art. 138o ustawy Pzp na „ŚWIADCZENIE USŁUG POCZTOWYCH I KURIERSKICH W OBRODIE KRAJOWYM I ZAGRANICZNYM”

Do Zamawiającego - Narodowego Funduszu Zdrowia Pomorskiego Oddziału Wojewódzkiego w Gdańsku, wpłynęły w dniu 23.11.2016r zapytania do Ogłoszenia o zamówieniu Zgodnie art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2015r. poz.2164 ze zmianami) Zamawiający wyjaśnia, co następuje:

#### **Pytanie 1.**

Według Wykonawcy przy obsłudze tak dużego postępowania kluczowy wpływ na jakość wykonania zamówienie ma ilość osób zatrudnionych na umowę o pracę. W związku z powyższym mając na uwadze najnowsze orzecznictwo Krajowej Izby Odwoławczej, podkreślające walor kryteriów oceny ofert o charakterze społecznym, na które położył nacisk sam ustawodawca w ostatniej nowelizacji ustawy Pzp (ustawa z dnia 29 sierpnia 2014 r. o zmianie ustawy Prawo zamówień publicznych, Dz. U. dnia 18 września 2014 r., dalej jako „ustawa nowelizująca”) **Wykonawca wnosi o modyfikacje treści Ogłoszenia pkt. 16 ppkt. 1 w zakresie opisu kryterium „społecznego”, przez które należy rozumieć liczbę osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę w przeliczeniu na pełny wymiar czasu pracy (cały etat), którym zostanie powierzona realizacja przedmiotu zamówienia (dalej jako „kryterium społeczne”)?**

Wykonawca wskazuje, iż konsekwencją wprowadzenia wskazanego kryterium powinno być m.in. równoczesne przewidzenie mechanizmów weryfikacyjnych dotyczących poziomu zatrudnienia podczas realizacji zamówienia. Jako przykład ww. mechanizmu weryfikacyjnego Wykonawca wskazuje

na możliwość zamieszczenia we wzorze umowy zastrzeżenia o następującej treści:

*„Wykonawca zobowiązuje się do przekazywania Zamawiającemu kwartalnych raportów (do 15 dnia następnego miesiąca kalendarzowego) obejmujących informacje o liczbie osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę w przeliczeniu na pełny wymiar czasu pracy, którym zostanie powierzona realizacja przedmiotu zamówienia.”*

Wykonawca wskazuje, iż ustawodawca nadając ustawą nowelizującą nowe brzmienie art. 91 ust. 2 ustawy Pzp, położył wyraźny nacisk na posługiwanie się kryteriami społecznymi w ramach wyboru oferty najkorzystniejszej, co potwierdził również w uzasadnieniu do ustawy, gdzie wskazane zostało, że *obecna sytuacja, w której zamówienia publiczne są udzielane podmiotom omijającym nakaz z art. 22 § 11 Kodeksu pracy jest demoralizująca. Okazuje się, bowiem, że pomimo jasnego nakazu przepisu prawa, to samo państwo, które to prawo ustanowiło wspiera omijających przepisy. Innymi słowy samo państwo lekceważy ustanowione przez siebie prawo. Z pragmatycznego punktu widzenia skutki są nawet dalej idące. Praworządni przedsiębiorcy są stopniowo eliminowani z rynku zamówień publicznych. **Tolerowanie nieformalnego zatrudnienia na rynku zamówień publicznych niesie za sobą osłabienie pewności obrotu gospodarczego.** Koszty tego procesu ponoszą nie tylko pracodawcy, ale także ich pracownicy, system zabezpieczenia społecznego, system opieki zdrowotnej i w konsekwencji - budżet państwa. [...] Obecny stan wymaga pilnej i radykalnej poprawy. **Wydatki publiczne powinny wspierać rzetelnych i praworządnych uczestników rynku i ich pracowników.***

Stanowisko ustawodawcy, o którym mowa powyżej, jest wynikiem treści dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie zamówień publicznych 2014/24/UE, która nałożyła na Państwa Członkowskie obowiązek podejmowania działań, aby wykonawcy ubiegający się o udzielenie zamówienia publicznego przestrzegali stosownych przepisów z zakresu prawa ochrony środowiska, prawa socjalnego i prawa pracy<sup>1</sup>. Zatem w ustawie nowelizującej przyznano Zamawiającemu tak uprawnienie do określenia w opisie przedmiotu zamówienia wymagań, dotyczących zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia na roboty budowlane lub usługi, jeżeli jest to uzasadnione przedmiotem lub charakterem tych czynności (art. 29 ust. 4 pkt 4 ustawy Pzp), jak i możliwość takiego kształtowania kryteriów oceny ofert, które uwzględniać będą m.in. aspekty społeczne.

Podkreślenia w tym aspekcie wymaga, bowiem to, że celem wprowadzenia kryteriów społecznych do kryteriów oceny ofert, zrealizowanym poprzez znowelizowane brzmienie art. 91 ust. 2 ustawy Pzp 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

---

<sup>1</sup> W pkt 98 preambule do dyrektywy 2014/24/UE uznaje się za niezbędne, aby kryteria udzielenia zamówienia lub co najmniej same warunki jego realizacji dotyczyły społecznych aspektów procesu produkcji lub miały społeczny związek z zamawianymi usługami bądź robotami budowlanymi.

z punktu widzenia interesu państwa. 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<sup>2</sup>. 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<sup>3</sup>. Ponadto analiza niniejszego Postępowania pozwala na stwierdzenie, iż ustanowienie tego rodzaju kryterium jest zasadne z uwagi na przedmiot Postępowania i charakter czynności wchodzących w zakres niniejszego zamówienia, tj. ze względu na ochronę tajemnicy korespondencji. Zaznaczenia wymaga również fakt, iż wiele analogicznych postępowań na świadczenie usług pocztowych jest obecnie prowadzonych (po wejściu w życie ustawy nowelizującej) z zastosowaniem kryterium społecznego oceny ofert lub podkreśla się w nich wymóg zatrudniania osób wykonujących dane zamówienie na podstawie umów o pracę. Przykładowo są to postępowania prowadzone przez: (i) Komendę Główną Policji, z siedzibą w Warszawie (nr postępowania: 125/BŁiI/15/TG), czy też (ii) Narodowy Bank Polski, z siedzibą w Warszawie (nr postępowania: DKRZ-WPO-RS-243-041-DA-15). Krajowa Izba Odwoławcza wskazuje na popularyzację umów o pracę oraz realizację wszystkich funkcji zamówień publicznych w powołanych poniżej wyrokach. Jak podkreślono na wstępie niniejszego pisma, na duże znaczenie kryterium społecznego oraz jego walory wskazuje również najnowsze orzecznictwo Krajowej Izby Odwoławczej. W wyroku z dnia 15 czerwca 2015 r., sygn. akt KIO 1040/15 Izba stwierdziła, iż zamawiający mają prawo wprowadzania do kryteriów oceny ofert klauzul o charakterze społecznym, na które położył nacisk sam ustawodawca w ostatniej nowelizacji. Co więcej pokreśliła, że zamówienia publiczne muszą realizować także społeczne obowiązki państwa, w tym obowiązki związane z zatrudnieniem i jego promocji. Ponadto wskazała, iż w żadnym stopniu kryterium społeczne nie narusza zasad uczciwej konkurencji – każdy z wykonawców ma dowolność, co do przyjętej przez siebie polityki zatrudnienia i strategii budowania przez siebie treści oferty, tj. czy zdecyduje się na zawiązywanie współpracy na podstawie umowy o pracę, co rodzić będzie większe koszty czy też zdecyduje się na cywilnoprawne formy współpracy, umożliwiające obniżenie kosztów i zaoferowanie niższej ceny. W uzasadnieniu ww. orzeczenia Izba wyraźnie stwierdziła, że wymóg zatrudnienia na umowę o pracę jest dopuszczalny zgodnie z art. 29 ust. 4 ustawy Pzp w postępowaniach o udzielenie zamówienia publicznego na usługi pocztowe z uwagi na charakter tych

---

<sup>2</sup> por. uzasadnienie do ustawy nowelizującej, gdzie wskazano, że *najpełniejszą ochronę prac osób wykonujących pracę najemną zapewnia umowa o pracę*. Dotyczy to tak aspektów dotyczących samego stosunku pracy (przede wszystkim wynagrodzenia co najmniej równego wynagrodzeniu minimalnemu za pracę), jak i zabezpieczenia w razie choroby, czy wypadku. **Wszystkie te funkcje gwarancyjne są kosztowne. Przedsiębiorcy zatrudniający na podstawie umowy o pracę ponoszą znacznie większe koszty od przedsiębiorców angażujących personel w inny sposób, nie wspominając o działaniach na granicy prawa (w tzw. szarej strefie).**

<sup>3</sup> Wyrok KIO z dnia 4 grudnia 2014 r., sygn. akt KIO 2354/14.

zamówień. „W ocenie Izby fakt spełnienia tych przesłanek jest oczywisty. **Świadczenie usług pocztowych niewątpliwie wymaga takiej organizacji, gdzie określone jest miejsce, czas realizacji zadań, a w dodatku po stronie wykonawcy musi istnieć atrybut w postaci możliwości sprawowania kierownictwa nad zaangażowanym personelem.** Brak któregokolwiek z tych elementów nie pozwalałoby na należyte wykonanie zamówienia na rzecz Zamawiającego”. Izba dodatkowo zwróciła uwagę na palący problem „eliminacji z rynku zamówień publicznych” praworządnych przedsiębiorców oraz na fakt, że „**tolerowanie nieformalnego zatrudnienia na rynku zamówień publicznych niesie za sobą osłabienie pewności obrotu gospodarczego**”. „Koszty tego procesu ponoszą nie tylko pracodawcy, ale także ich pracownicy, system zabezpieczenia społecznego, system opieki zdrowotnej i w konsekwencji budżet państwa”. Mając powyższe na uwadze Izba zaapelowała: „Obecny stan wymaga pilnej i radykalnej poprawy. Wydatki publiczne powinny  wspierać  rzetelnych i praworządnych uczestników rynku i ich pracowników. Stąd, w przypadku gdy charakter zamówienia publicznego to uzasadnia, potrzebne jest wyraźne upoważnienie zamawiających do stawiania warunku angażowania personelu na podstawie umowy o pracę (...) **Zamówienia publiczne muszą być postrzegane także jako instrument realizacji społecznych obowiązków państwa, w tym obowiązku ochrony stosunku pracy i jego promocji (...)**”.

Podobnie, KIO w wyroku z dnia 4 grudnia 2014 r., sygn. akt 2354/14, uznała – w odniesieniu do zbliżonego przedmiotu zamówienia (tj. postępowania na świadczenie usług pocztowych i usług personalizowania, wydruku, konfekcjonowania, kopertowania i doręczania korespondencji) za dopuszczalny wymóg, aby osoby realizujące usługę w zakresie personalizowania, wydruku, konfekcjonowania i kopertowania były zatrudnione na podstawie umowy o pracę. Krajowa Izba Odwoławcza ww. orzeczeniu podkreśliła, że „regulacja w oparciu, o którą Zamawiający wprowadził do SIWZ wskazany wymóg zatrudniania pracowników ma charakter klauzuli społecznej dopuszczonej do polskiej ustawy Pzp przez ustawodawcę krajowego, a także wskazywanej jako jak najbardziej pożądaną także przez ustawodawcę europejskiego. Stosowanie w ramach postępowań o udzielenie zamówienia publicznego tej klauzuli potwierdza też działania polskiego ustawodawcy nakierowane na ochronę stosunku pracy.”

Wymaga podkreślenia, że zastosowanie kryterium w postaci procenta osób zatrudnionych powoduje nieporównywalność ofert oraz ryzyko manipulacji danymi, gdyż do wykonania zamówienia jeden z wykonawców może przyjąć np. 100 osób, z czego 90 osób będzie zatrudnionych na umowę o pracę, a inny np. 1000 osób, z czego 500 osób będzie zatrudnionych na umowę o pracę. W podanym przykładzie pierwszy z wykonawców wykaże się wskaźnikiem 90%, a drugi 50%, mimo że w rzeczywistości drugi z wykonawców zatrudnia o wiele więcej pracowników.

**Wykonawca wnioskuje do Zamawiającego o zmianę kryterium oceny ofert na następujący:**

- Liczba osób zatrudnionych w oparciu o umowę o pracę zatrudnionych w pełnym wymiarze czasu – 30% (przy jednoczesnych kryteriach „ceny” 60% i „Śledzenia przez internet rejestrowanych przesyłek” 10%).

Sposób obliczania kryterium „Liczba pracowników wykonawcy zatrudnionych w działalności operacyjnej wykonawcy na umowę o pracę, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych bez uwzględnienia personelu podwykonawców

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

gdzie:

1.  $Z$  = liczba punktów za kryterium „Liczba pracowników wykonawcy zatrudnionych w działalności operacyjnej wykonawcy na umowę o pracę, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych
2.  $Z_x$  = liczba pracowników wykonawcy zatrudnionych w działalności operacyjnej wykonawcy na umowę o pracę, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych,;
3.  $Z_{\max}$  = największa liczba pracowników wykonawcy zatrudnionych w działalności operacyjnej wykonawcy na umowę o pracę, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych 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, *bez uwzględnienia personelu podwykonawców.*

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

Podsumowując powyższe, Wykonawca wnosi o dokonanie wskazanej modyfikacji Ogłoszenia poprzez modyfikację kryterium społecznego oraz dokonanie odpowiednich zmian w dokumentacji dotyczącej Postępowania.

**Odpowiedź 1:**

Zgodnie z art. 38 ust 1 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2015r., poz. 2164 ze zmianami) Wykonawca może zwrócić się do Zamawiającego o wyjaśnienie treści Ogłoszenia. Treść pisma od Wykonawcy odnosi się do kryteriów oceny ofert i zawiera propozycje ich zmiany natomiast nie zawiera w swej treści wątpliwości co do treści Ogłoszenia. Decyzję o wyborze kryteriów oceny ofert podejmuje Zamawiający. Zgodnie z interpretacją przepisów znowelizowanej ustawy, jaka znajduje się na stronie UZP, w procedurze udzielenia zamówień zgodnie z art. 138o Zamawiający nie jest związany rozwiązaniami ustawowymi m. innymi względem ustalania kryteriów oceny ofert co sugeruje Wykonawca tj. 60% cena i 40 % inne kryteria. Biorąc pod uwagę przedmiot zamówienia i charakter czynności wchodzących w zakres niniejszego zamówienia, w ocenie Zamawiającego ustanowione kryteria są wystarczające do wyboru Wykonawcy gwarantującego należyte wykonanie zamówienia na rzecz Zamawiającego. **Zapisy ogłoszenia pozostają bez zmian**

**Pytanie 2.**

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 ogłoszenia 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 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 miałyby 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 („postańca” przekazującego przesyłki 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 2:**

Zgodnie z pkt 8 Ogłoszenie o zamówieniu Zamawiający dopuścił udział podwykonawców w wykonaniu zamówienia, jednocześnie Zamawiający nie określa zakresu umowy łączącego Wykonawcę z podwykonawcą. Wykonawca zobowiązany jest wskazać w formularzu ofertowym, stanowiącym załącznik nr 3 do Ogłoszenia, części zamówienia, których wykonanie zamierza powierzyć podwykonawcy oraz podać firmy podwykonawców.

Zamawiający nie dopuszcza żadnych odstępstw od przepisów obowiązującego prawa pocztowego

### **Pytanie 3.**

Czy Zamawiający dopuszcza, aby na kopertach przesyłek doręczanych w ramach udzielonego zamówienia znajdowały się znaki opłaty pocztowej inne niż wskazane w umowie z Wykonawcą, któremu Zamawiający udzielił zamówienia w wyniku czego w miejscu znak opłaty widnieć będzie znak opłaty nieuwzględniający informacji o zawartej z Wykonawcą umowie?

### **Odpowiedź 3:**

Zamawiający nie dopuszcza aby na kopertach przesyłek doręczanych w ramach udzielonego zamówienia znajdowały się znaki opłaty pocztowej inne niż wskazane w umowie z Wykonawcą, któremu Zamawiający udzielił zamówienia. Na kopercie mogą się znaleźć treści/znaki, które są niezbędne do prawidłowego nadania i obiegu przesyłki zgodnie z § 2 ust. 4 wzoru umowy.

### **Pytanie 4.**

Czy Zamawiający uwzględnił, iż w przypadku świadczenia usług przez pośrednika na Zamawiającym będzie spoczywał obowiązek uiszczenia opłaty za zwrot przesyłki do nadawcy (po wyczerpaniu możliwości jej doręczenia adresatowi)? To element występujący w przypadkach odmowy przyjęcia przesyłki przez adresata bądź nieodebrania przesyłki po awizacji w określonym przepisami czasie. Stawka opłaty za zwrot przesyłki rejestrowanej po wyczerpaniu możliwości doręczenia/wydania odbiorcy, której

nadanie zostało opłacone znaczkiem pocztowym, pobierana byłaby na podstawie oraz zgodnie z cennikiem usług powszechnych w obrocie krajowym i zagranicznym od nadawcy tj. Zamawiającego. Opłata zostanie pobrana w formie gotówki, przed wydaniem przesyłki przez listonosza. Podstawę prawną do żądania zapłaty za zwrot przesyłek stanowi art. 32 Prawa Poczтового, zgodnie z którym: przesyłkę pocztową, której nie można doręczyć adresatowi, operator pocztowy, który zawarł z nadawcą umowę o świadczenie usługi pocztowej, zwraca nadawcy. Za czynności związane ze zwrotem przesyłki operator ten może żądać uiszczenia opłaty w wysokości określonej w cenniku usług pocztowych albo w cenniku usług powszechnych albo w umowie.

**Odpowiedź 4:**

Zamawiający będzie rozliczał się tylko i wyłącznie z Wykonawcą, zgodnie z zapisami § 5 wzoru umowy. Zamawiający przewiduje płatności za zwroty, jeśli takie wystąpią. Zamawiający nie dopuszcza pobierania opłat w formie gotówki

**Pytanie 5.**

Czy w nawiązaniu do zapisu pkt. 19 Szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia, stanowiącego załącznik nr 1 do Ogłoszenia, Zamawiający mógłby potwierdzić, iż przewiduje nadawanie przesyłek rejestrowanych wymagających zastosowania przepisu art.57 § 5 pkt. 2 Kodeksu Postępowania Administracyjnego?

Czy przy nadawaniu w/w przesyłek Zamawiający wymaga również zastosowania art. 165 § 2 Kodeksu Postępowania Cywilnego?

**Odpowiedź 5:**

Tak, Zamawiający przewiduje nadawanie przesyłek rejestrowanych wymagających zastosowania przepisu art.57 § 5 pkt. 2 Kodeksu Postępowania Administracyjnego oraz art. 165 § 2 Kodeksu Postępowania Cywilnego.

**Pytanie 6.**

Czy ze względu na specyfikę przesyłek rejestrowanych Zamawiającego, Zamawiający wymaga przestrzegania przez Wykonawcę niżej wymienionych wymogów ustawowych w odniesieniu do dokumentów urzędowych w zakresie skutków potwierdzenia przyjęcia przesyłki (moc dokumentu urzędowego) – zob. art. 17 ustawy – Prawo pocztowe potwierdzenie nadania przesyłki rejestrowej lub przekazu pocztowego wydane przez placówkę operatora wyznaczonego?

**Odpowiedź 6:**

Zamawiający nie wymaga przestrzegania przez Wykonawcę wymogów ustawowych w odniesieniu do dokumentów urzędowych w zakresie skutków potwierdzania przyjęcia przesyłki (moc dokumentu urzędowego) zapisanych w art. 17 ustawy Prawo pocztowe, za wyjątkiem przesyłek, o których mowa w § 3 ust. 4 wzoru umowy.

**Pytanie 7.**

Czy Zamawiający uwzględnił, iż ustawa z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe (Dz. U. z 2012 r., poz. 1529, ze zm.) 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 7:**

Zamawiający wymaga dostarczenia przesyłek w terminie i zgodnie z przepisami prawa. Wykonawca będzie ponosił odpowiedzialność za nienależyte wykonanie zobowiązania. Wykonawca jest odpowiedzialny wobec Zamawiającego zarówno za działania własne, jak i za usługi podwykonawców. Zamawiający nie dopuszcza żadnych odstępstw od przepisów obowiązującego prawa pocztowego

**Pytanie 8.**

Czy Zamawiający jest świadomy, iż będzie zobowiązany dołączając różne druki potwierdzenia odbioru do nadawanych przesyłek – jedne wymagane przez operatora wyznaczonego, zaś drugie wymagane przez innego operatora? Wykonawca nadmienia, także że w takiej sytuacji będzie następować inny sposób wykonania usługi – właściwy dla danego operatora pocztowego, przy czym na druku potwierdzenia odbioru będzie pojawiać się jako nadawca przesyłki nazwa operatora pocztowego, który w imieniu i na rzecz będzie nadawał przesyłki u operatora pocztowego. Powyższe budzi ryzyko, możliwości wykorzystania takiego dowodu odbioru przesyłki w postępowaniach prowadzonych przez Zamawiającego, jako dowodu.

**Odpowiedź 8:**

Zamawiający będzie korzystał z wzorów druków potwierdzenia odbioru dostarczanych przez Wykonawcę. Wykonawca zobowiązany jest do przekazania wszelkich oznaczeń przesyłek rejestrowanych i priorytetowych. Nadawcą przesyłki nie może być inny podmiot niż Zamawiający.

**Pytanie 9.**

Czy Zamawiający, w związku z tym, iż umożliwi wykonanie zamówienia przez podwykonawców dopuszcza sytuację, w której część przesyłek zostanie nadana przez inny podmiot na rzecz i w imieniu Zamawiającego? W wyniku tego na dowodzie nadania przesyłki będzie figurować inny podmiot niż Zamawiający?

**Odpowiedź 9:**

Zamawiający nie dopuszcza, aby na dowodzie nadania przesyłki figurował inny podmiot niż Zamawiający.

**Pytanie 10.**

Czy Zamawiający, w przypadku dopuszczenia możliwości nadawania przesyłek przez operatora pocztowego w imieniu i na rzecz Zamawiającego, jest świadomy, iż faktycznym nadawcą przesyłek będzie wówczas operator pocztowy, a nie Zamawiający? Powyższe może budzić wątpliwości adresatów przesyłek oraz organów, którym Zamawiający będzie przedstawiał dowody nadania korespondencji.

**Odpowiedź 10:**

Zamawiający nie dopuszcza, aby nadawcą przesyłek był inny podmiot niż Zamawiający.

### **Pytanie 11.**

Czy Zamawiający akceptuje ryzyko związane z opóźnieniem nadania przesyłek przez operatora pocztowego, dla których dzień nadania przesyłki ma być ostatnim dniem na zachowanie terminu określonego w kpc, kpk, kpa i Ordynacji podatkowej? Czy Zamawiający uwzględnił, iż to Zamawiający poniesie koszt?

### **Odpowiedź 11:**

Zamawiający wymaga aby operator pocztowy nadał przesyłkę i **opatrzył ją odpowiednim stemplem najpóźniej w dniu przekazania mu przesyłki przez Zamawiającego**. Ryzyko opóźnienia w nadaniu przesyłki nie może obciążyć Zamawiającego jeżeli przekaże on operatorowi przesyłki w danym dniu do wysłania. Ryzyko w takiej sytuacji obciąży wyłącznie operatora pocztowego.

### **Pytanie 12.**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na umieszczenie na przesyłkach znaków identyfikujących rodzaj przesyłki?

### **Odpowiedź 12:**

Na kopercie mogą się znaleźć treści/znaki, które są niezbędne do prawidłowego nadania i obiegu przesyłki.

### **Pytanie 13.**

W ust.. 7 Szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia- stanowiącego załącznik nr 1 do Ogłoszenia, Zamawiający wskazał, że Wykonawca zobowiązany jest do stałego dostarczania przesyłek i zwrotów do siedziby Zamawiającego i jego Delegatury, jeden raz dziennie, w dni robocze (poniedziałek – piątek) w godzinach od 8:00 – 9:00.

Zamawiający określił przedmiot zamówienia jako świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym. Zamówieniem objęta jest tylko i wyłącznie korespondencja wychodząca od Zamawiającego. Mimo to Zamawiający w pkt. 17 Opisu przedmiotu zamówienia stanowiącym załącznik nr 1 do Ogłoszenia, postawił wymóg doręczania korespondencji przychodzącej do Zamawiającego (nadawanej przez prywatnych nadawców, jak i przez innych zamawiających) w ściśle określonych godzinach każdego dnia.

Zwracamy uwagę, że doręczanie korespondencji do Zamawiającego nie jest przedmiotem niniejszego postępowania, a konsekwencją umowy zawartej z nadawcą, natomiast Zamawiający występując w roli adresata nie jest stroną umowy o nadawanie. Umowa z nadawcą może być zawarta albo w drodze indywidualnie ustalonych warunków np. w trybie zamówienia publicznego, gdzie doręczenie przesyłki w ściśle określonym terminie np. D + 1 może być jednym ze zobowiązań wykonawcy, albo w drodze umowy o świadczenie usług powszechnych zawartej z operatorem wyznaczonym. Pojęcie powszechnych usług pocztowych określa art. 45 ust. 1 Prawa pocztowego, wskazując że są to usługi świadczone przez operatora wyznaczonego o zakresie w tym przepisie wymienionym (przyjmowanie, sortowanie, przemieszczanie i doręczanie przesyłek o wskazanej charakterystyce), 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. Prawo pocztowe nie określa godzin doręczania przesyłek pocztowych do adresata. Zatem, żądanie Zamawiającego doręczania przesyłek w określonych godzinach narusza przepisy Prawa pocztowego, które obligują do świadczenia usług powszechnych w sposób jednolity w porównywalnych warunkach.

Każde ponadstandardowe wymaganie dot. godzin doręczenia korespondencji do Zamawiającego powoduje konieczność dostosowania całej sieci logistycznej danego operatora poprzez zmiany logistyczno-organizacyjne, co niejednokrotnie może być niemożliwe. Każda przesyłka wysyłana z dowolnego miejsca w kraju co do zasady najpierw trafia do najbliższego węzła ekspedycyjno-rozdzielczego, skąd transportowana jest w odpowiednim kierunku razem z innymi przesyłkami tam kierowanymi. Następnie jest rozdzielana na poszczególne placówki i przekazywana doręczycielom, którzy doręczają przesyłki na danym terenie w określonej kolejności. Zmiana godzin doręczenia zaburzałaby pracę sieci logistycznej na całym terenie.

Wobec powyższego Wykonawca wnosi o modyfikację postanowienia w zakresie rezygnacji z określania konkretnych godzin doręczania przesyłek nadchodzących do Zamawiającego lub ewentualnie o zmianę godzin doręczania korespondencji wskazując, iż Wykonawca zobowiązany jest do stałego dostarczania przesyłek i zwrotów do siedziby Zamawiającego i jego Delegatury, jeden raz dziennie, w dni robocze (poniedziałek – piątek) w godzinach od 8:00 – 12:00.

Jednocześnie Zamawiający wnosi o wykreślenie z § 8 ust. Umowy stanowiącej załącznik nr 2 do Ogłoszenia, kary umownej wynikającej z naruszenia terminu doręczanie przesyłek.

**Odpowiedź 13:**

Zamawiający wyjaśnia, iż przedmiotem umowy jest zarówno „odbieranie” jak i „doręczanie” przesyłek pocztowych – poczta firmowa, zatem Zamawiający podtrzymuje zapisy Ogłoszenia.

**Pytanie 14.**

W ust. 15 Szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia- stanowiącego załącznik nr 1 do Ogłoszenia, Zamawiający wskazał, aby w wyjątkowych sytuacjach odbiór i dostarczanie poczty odbywało się w wyznaczony dzień pracy przypadający w sobotę.

Wykonawca informuje, że w tym zakresie obowiązuje go Rozporządzenie Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia z dnia 29 kwietnia 2013 r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Rozdział 4 § 25):

*„Placówki pocztowe operatora wyznaczonego powinny być czynne we wszystkie dni robocze, z wyjątkiem sobót, co najmniej 5 dni w tygodniu, a jeżeli w tygodniu przypada dzień ustawowo wolny od pracy, liczba ta może być odpowiednio niższa”.*

Wobec obowiązującego prawa, Wykonawca wnosi o modyfikację zapisów Ogłoszenia w tym zakresie.

**Odpowiedź 14:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy Ogłoszenia

**Pytanie 15.**

W ust. 16 Szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia- stanowiącego załącznik nr 1 do Ogłoszenia, Zamawiający określił, że „nadanie przesyłek objętych przedmiotem zamówienia następować będzie w dniu ich odbioru przez Wykonawcę, z wyjątkiem przypadku opisanego w ust. 15”. Czy ze względu na wewnętrzne regulacje oraz zapisy regulaminu usługi obowiązującego u Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza wprowadzenie wskazanego zapisu w następującym brzmieniu: „nadanie przesyłek objętych przedmiotem zamówienia następować będzie w dniu ich odbioru przez Wykonawcę, z wyjątkiem przypadku opisanego w ust. 15. W przypadku zastrzeżeń dotyczących odebranych przesyłek, Wykonawca wyjaśnia je z Zamawiającym. Przy braku możliwości ich wyjaśnienia z Zamawiającym lub ich usunięcia w dniu ich nadania, nadanie takich przesyłek nastąpi w następnym dniu roboczym lub w dniu usunięcia zastrzeżeń”?

**Odpowiedź 15:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów Ogłoszenia

**Pytanie 16.**

Czy z uwagi na praktykę obrotu gospodarczego popartą orzecznictwem sądów, zgodnie z którą zapłata należności ma na celu umożliwienie Wykonawcy swobodnego korzystania z należnych mu pieniędzy, co jest możliwe dopiero w chwili wpływu środków na konto Wykonawcy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu § 5 pkt 3 Wzoru umowy – stanowiącego załącznik nr 2 Ogłoszenia.

**Obecny zapis:**

(...) Za termin zapłaty uznaje się dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego.

**Proponowany zapis:**

(...) Za termin zapłaty uznaje się dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy.

**Odpowiedź 16.**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów Ogłoszenia .

**Pytanie 17.**

W związku z faktem, że zgodnie z zapisami ustawy Prawo pocztowe, operator wyznaczony ustala wysokość opłat za świadczone usługi powszechne czyniąc to na podstawie „kosztów ich świadczenia” oraz w sposób przejrzysty i niedyskryminujący (art. 53 ust. 1 ustawy Prawo pocztowe) Wykonawca wnosi o wprowadzenie w treść wzoru umowy § 14 ust. 4 zapisów, dopuszczających możliwość zmiany cen jednostkowych świadczenia usług, zatwierdzonych przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej, a wprowadzonych na podstawie stosownych aktów wewnętrznych Wykonawcy.

**Odpowiedź 17:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów Ogłoszenia.

**Pytanie 18.**

Wykonawca wnosi o zmianę zapisu § 8 ust. 3 wzoru umowy – stanowiącej załącznik nr 2 do Ogłoszenia.

**Obecny zapis:**

Jeżeli wykonawca nie wykona obowiązków określonych w § 2 ust. 1 i 2 umowy, zapłaci Zamawiającemu karę w wysokości 100,00 zł w przypadku naruszenia umowy.

**Proponowany zapis:**

Jeżeli wykonawca nie wykona obowiązków określonych w § 2 ust. 2 umowy, zapłaci Zamawiającemu karę w wysokości 50,00 zł w przypadku naruszenia umowy.

Wskazać należy, że potencjalny przychód z tytułu świadczonej usługi transportowej za cały prawdopodobny okres trwania umowy jest niewspółmierny wobec przewidywanej wysokości potencjalnych kar umownych.

Zgodnie z wyrokiem KIO 2631/12; KIO 2655/12 umowa winna zmierzać do zabezpieczenia interesów obu stron, a kara umowna nie może prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia po stronie Zamawiającego, ponieważ jej celem jest dyscyplinowanie stron do prawidłowego i terminowego wywiązywania się z przyjętych na siebie obowiązków umownych.

**Odpowiedź 18:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów Ogłoszenia

**Pytanie 19.**

Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu § 8 ust. 4 wzoru umowy – stanowiącej załącznik nr 2 do Ogłoszenia.

**Obecny zapis:**

Jeżeli w przypadku, o którym mowa w ust. 3, Zamawiający zleci zastępcze wykonanie usługi innemu operatorowi, kosztami wykonania usługi obciąży Wykonawcę.

**Proponowany zapis:**

Jeżeli w przypadku, o którym mowa w ust. 3, Zamawiający zleci zastępcze wykonanie usługi innemu operatorowi, kosztami wykonania usługi obciąży Wykonawcę., po uprzednim pisemnym poinformowaniu o zaistniałym zdarzeniu.

**Odpowiedź 19:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów Ogłoszenia

**Pytanie 20.**

Wykonawca prosi o potwierdzenie, iż poz. 1 i poz. 4 Formularza cenowego – stanowiącego załącznik nr 1 do Oferty, dotyczą przesyłek dostarczanych w trybie ekonomicznym.

**Odpowiedź 20:**

Tak, Zamawiający potwierdza, iż poz. 1 i poz. 4 Formularza cenowego – stanowiącego załącznik nr 1 do Oferty, dotyczą przesyłek dostarczanych w trybie ekonomicznym.

**Pytanie 21.**

W odniesieniu do poz. 11 Formularza cenowego – stanowiącego załącznik nr 1 do Oferty, Wykonawca wnosi o doprecyzowanie trybu doręczenia paczki czy ma to być przesyłka ekonomiczna czy priorytetowa, w obrocie krajowym czy zagranicznym.

**Odpowiedź 22:**

Paczki krajowe, ekonomiczne.

**Pytanie 22.**

Wykonawca prosi o potwierdzenie, iż w poszczególnych poz. 4 i poz. 5 Formularza cenowego – stanowiącego załącznik nr 1 do Oferty, pozostawione puste miejsca w prognozowanej ilości korespondencji w skali roku, oznaczają wartość 0.

**Odpowiedź 22:**

Tak, pozostawione puste miejsca w prognozowanej ilości korespondencji w skali roku, oznaczają wartość 0.

**Pytanie 23.**

W poz. 10 stanowiącym załącznik nr 1 Formularza cenowego – stanowiącego załącznik nr 1 do Oferty, Zamawiający w pozycji usługa zwrotu do adresata wskazał łączną ilość zwrotów, bez podziału na rodzaj i wagę przesyłek. W związku z powyższym Wykonawca wnosi o modyfikację tej pozycji poprzez zastosowanie w niej podziału na rodzaje nadawanej korespondencji.

Będzie miało to niewątpliwy wpływ na oszacowanie przez Wykonawcę kosztów przedmiotowej usługi.

**Odpowiedź 23:**

Zamawiający nie prowadzi rejestru zwrotów. Pozycja dotyczy listów poleconych ekonomicznych do 350g.

**Pytanie 24.**

W związku z faktem, iż w Formularzu cenowym – stanowiącym załącznik nr 1 do Oferty, Zamawiający nie zawarł pozycji dotyczącej ewentualnych zwrotów paczek i przesyłek kurierskich, czy Zamawiający może potwierdzić, że opłaty za usługi nie ujęte we wspomnianym formularzu będą naliczane według cennika Wykonawcy aktualnego na dzień nadania tych przesyłek?

**Odpowiedź 25:**

Tak, opłaty za usługi nie ujęte we wspomnianym formularzu będą naliczane według cennika Wykonawcy aktualnego na dzień nadania tych przesyłek.

Udzielone odpowiedzi należy uwzględnić przygotowując ofertę.

Przewodniczący Komisji Przetargowej

Aleksandra Łomowska