



WOF.261.3.2014.JD.16

Wrocław, dnia 29.09.2014 r.

Wg rozdzielnika

Regionalna Dyrekcja Ochrony Środowiska we Wrocławiu informuje, iż wykonawcy zwrócili się o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia dla zadania: *Świadczenie usług pocztowych na rzecz Regionalnej Dyrekcji Ochrony Środowiska we Wrocławiu.*

W myśl art. 38 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. *Prawo zamówień publicznych* (Dz. U. z 2013 r. poz. 907 z późn. zm.) udzielam wyjaśnień na złożone następujące pytania.

Pytanie 1

Zamawiający wskazuje we wzorze umowy, w § 1 ust. 8, że wymaga, by w odniesieniu do przesyłek rejestrowanych nadanie przesyłki skutkowało zachowaniem terminu lub wniesieniem pisma do sądu, tj. skutkami określonymi m.in. w art. 57 kpa, art. 12 ordynacji podatkowej czy art. 165 kpc itp.

„W zakresie przesyłek rejestrowanych, nadawanych przez Zamawiającego, Wykonawca zapewni osiągnięcie skutku nadania lub oddania pisma w polskiej placówce operatora wyznaczonego, w myśl:

- 1) art. 57 § 5 pkt 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r.- Kodeks postępowania administracyjnego,
- 2) art. 165 § 2 ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. Kodeks postępowania cywilnego,
- 3) art. 83 § 3 ustawy z dnia z 30 sierpnia 2002 r. Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi,
- 4) art. 198b ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych.”

Należy podkreślić, że wskazane wymogi spełnić może jedynie operator wyznaczony, jakim jest Poczta Polska S.A. Wymóg spełnienia powyższych skutków bezpośrednio przez nadanie w placówce wybranego operatora prowadzi w konsekwencji do naruszenia elementarnych zasad prawa zamówień publicznych tj. zachowania uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców (art. 7 ust. 1 PZP). Przepisy powszechnie obowiązującego prawa to okoliczność, na którą Wykonawca nie ma żadnego wpływu i nie jest w żaden sposób spełnić takiego warunku. Stawianie powyższego wymogu sprawia, że Zamawiający ogranicza dostęp do postępowania tak, by do przetargu przystąpić mógł tylko jeden podmiot.

Wykonawca zwraca uwagę, że wskazane tryby (art. 57 kpa, art. 12 ordynacji podatkowej czy art. 165 kpc.) dotyczą nadawania pism kierowanych przez strony postępowania do organu, nie mają więc zastosowania do nadawania korespondencji wysyłanej przez Zamawiającego – będącego organem administracji, do stron postępowania (tj. wysyłanie decyzji, zawiadomień itp.). Zamawiający, jako organ administracji publicznej, nadawać będzie głównie przesyłki w takich trybach jak art. 39 KPA, tj. do jednostek zewnętrznych w stosunku do struktury administracyjnej - osób fizycznych i prawnych, zapewnienie powyższych skutków nie jest więc istotne, gdyż – niezależnie od wyboru operatora pocztowego – skutek doręczenia nastąpi z chwilą faktycznego dostarczenia przesyłki do adresata. Doręczenie przesyłek w trybie określonym w art. 39 KPA oraz innych analogicznych przez Wykonawcę będzie doręczeniem skutecznym.

Tryby doręczania przesyłek w postępowaniach sądowych i administracyjnych nadawanych przez organ administracji publicznej są określone w aktach prawnych regulujących dane postępowanie

Art. 39 Kodeksu postępowania administracyjnego

Organ administracji publicznej doręcza pisma za pokwitowaniem przez operatora pocztowego w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. - Prawo pocztowe (Dz. U. poz. 1529), przez swoich pracowników lub przez inne upoważnione osoby lub organy.

Art. 144 Ordynacji podatkowej

Organ podatkowy doręcza pisma za pokwitowaniem przez operatora pocztowego w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. - 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 sołtys za pokwitowaniem.

Z zapisów tych wynika, że organ nie jest zobowiązany do nadawania pism za pośrednictwem operatora wyznaczonego – wystarczy, że przesyłki zostaną nadane w placówce przedsiębiorcy legitymującego się wpisem do rejestru operatorów pocztowych prowadzonego przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej. Przesyłkami tego rodzaju są wszelkie pisma, wezwania, zawiadomienia, które organ kieruje do stron prowadzonego przez siebie postępowania.

Nie mają tu więc zastosowania przepisy regulujące skutki prawne nadania pism za pośrednictwem operatora wyznaczonego w rozumieniu Prawa Poczтового (np. skutek zachowania terminu do wniesienia pisma), gdyż to nie chwila nadania, a rzeczywistego doręczenia pisma do adresata wyznacza moment, od którego rozpoczynają biec – dla stron postępowania – terminy do dokonania określonych czynności (np. wniesienie odwołania).

Tymczasem konieczność nadawania przesyłek w trybie art. 57 § 5 pkt 2 KPA i art. 12 § 6 pkt 2 Ordynacji podatkowej miałyby zastosowanie w niniejszym postępowaniu, gdyby to Zamawiający występował w charakterze strony postępowania administracyjnego, jako podmiot administrowany. Co więcej, tryb ten znajduje zastosowanie tylko przy bardzo wąskiej grupie przesyłek, tj. takich, dla których przepisy prawa zakreślają termin do ich złożenia, a strona czyni to w ostatni dzień tego terminu poprzez nadanie w placówce pocztowej (np. składanie apelacji, odwołań od decyzji).

Art. 165 § 2 KPC

Oddanie pisma procesowego w polskiej placówce pocztowej operatora wyznaczonego w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. - Prawo pocztowe lub w placówce pocztowej operatora świadczącego pocztowe usługi powszechne w innym państwie członkowskim Unii Europejskiej jest równoznaczne z wniesieniem go do sądu.

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;

W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie powyższych zapisów ze Specyfikacji.

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę. Zamawiający nie zmienia zapisów specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Pytanie 2

Jeśli jednak Zamawiający przewiduje nadawanie niektórych przesyłek w ww. trybach (art. 57 k.p.a, art. 12 ordynacji podatkowej czy art. 165 k.p.c.), to:

1) czy dopuszcza możliwość wyłączenia takich przesyłek z zakresu przedmiotu zamówienia i niniejszego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego?

Ze względu na swoją specyfikę, a więc konieczność posługiwania się w tym zakresie operatorem wyznaczonym, uzasadnione jest wyłączenie powyższych przesyłek i wszczęcie w tym zakresie osobnego postępowania w sprawie udzielenia zamówienia publicznego obejmującego wyłącznie tego rodzaju przesyłki. Wykonawca informuje, że wyłączenie tych przesyłek wpłynie na cenę oferty Wykonawcy, a także innych Wykonawców przystępujących do postępowania i w istotny sposób wpłynie na zwiększenie konkurencyjności postępowania. Brak konieczności uwzględniania w kosztach nadawania ww. przesyłek pozwoli Wykonawcy na zaproponowanie najbardziej optymalnych dla Zamawiającego

warunków cenowych. Co więcej, również konkurenci Wykonawcy, przede wszystkim operator wyznaczony – Poczta Polska S.A., wiedząc o zwiększeniu konkurencji, będą zmuszeni do obniżenia proponowanych cen ofertowych.

2) ewentualnie, czy Zamawiający 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? W tym przypadku prosimy o wskazanie ich szacunkowego wolumenu lub procentowy ich udział w stosunku do całości.

Wykonawca informuje, że w tym przypadku będzie stosował następujący tryb: wydzielone przesyłki pocztowe, po ich odebraniu od Zamawiającego, w tym samym dniu zostaną dostarczone do placówki operatora wyznaczonego i nadana w imieniu Zamawiającego, Wykonawca następnie dostarczy Zamawiającemu uzyskane potwierdzenie nadania. Wykonawca będzie tylko pośrednikiem między Zamawiającym a operatorem wyznaczonym, nadanie przesyłek nastąpi w imieniu i na rzecz Zamawiającego, nie zmieni jednak danych Zamawiającego na kopercie. Sposób oznaczenia wniesienia opłaty pocztowej ustalony z Zamawiającym zastąpią znaki opłaty pocztowej stosowane przez operatora wyznaczonego.

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.

Powyższe działanie ma bardzo istotne znaczenie z punktu widzenia interesów Zamawiającego. W sytuacji bowiem gdy Zamawiający, jest stroną np. postępowania cywilnego i zależy mu na złożeniu pisma w terminie wynikającym z konkretnej procedury, winien taką przesyłkę wydzielić i wskazać operatorowi pocztowemu, że powinna być ona doręczona przez operatora wyznaczonego. W przeciwnym wypadku negatywne skutki procesowe (uchylenie terminu np. do wniesienia apelacji) poniesie Zamawiający, który nie poinformuje operatora pocztowego o charakterze przesyłki, na co ten ostatni nie miał żadnego wpływu.

Możliwa jest również w tym zakresie sytuacja, że przesyłki muszą być przekazane operatorowi na tyle wcześniej do doręczenia, aby przesyłka "fizycznie" trafiła do organu/sądu w terminie przewidzianym na dokonanie danej czynności procesowej. Niemniej wymaga to współpracy z Zamawiającym i najpierw wyodrębnienia przesyłek, które muszą być nadane w trybach według ww. procedur.

Odpowiedź

- 1) Zamawiający nie wyraża zgody na wydzielenie przesyłek nadawanych w trybach art. 57 k.p.a., art. 12 ordynacji podatkowej czy art. 165 k.p.c. z przedmiotu zamówienia.
- 2) Zamawiający przewiduje możliwość sporządzenia odrębnego wykazu przesyłek wymagających nadania u operatora wyznaczonego w celu ich wydzielenia i nadania przez Wykonawcę u operatora wyznaczonego w dniu odbioru przesyłek od Zamawiającego. Szacunkowy udział przesyłek wymagających nadania u operatora wyznaczonego do całości przesyłek wynosi ok. 89 %.

Zamawiający nie zmienia zapisów specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Pytanie 3

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość by na kopercie oprócz danych wskazanych przez Zamawiającego znajdowały się informacje o opłacie za usługę pocztową związane ze świadczeniem

części zamówienia przez podwykonawców, ewentualnie inne informacje związane z obiegiem przesyłek pocztowych?

Wykonawca jednocześnie zaznacza, że informacje te nie będą zakrywać nadruku adresu firmowego Zamawiającego oraz nie będą naruszać innych wymagań wskazanych w SIWZ.

Odpowiedź

Zamawiający dopuszcza możliwość umieszczenia na przesyłkach innych informacji z zastrzeżeniem, iż oznaczenia te nie uniemożliwią prawidłowego dostarczenia przesyłki do adresata (m.in. nie będą zakrywać nadruku adresu firmowego Zamawiającego, nie będą naruszać innych wymagań wskazanych w specyfikacji istotnych warunków zamówienia). Ponadto w każdej sytuacji Zamawiający musi figurować jako nadawca przesyłki. Zamawiający nie zmienia zapisów specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Pytanie 4

Zamawiający we wzorze umowy, w § 1 ust. 1 wskazuje, że przedmiotem umowy jest świadczenie powszechnych usług pocztowych.

Wykonawca zwraca uwagę, że jedynym podmiotem świadczącym powszechne usługi pocztowe zgodnie z art. 45 i 46 ustawy Prawo pocztowe jest operator wyznaczony, którym zgodnie z art. 178 stawy jest do roku 2015 Poczta Polska S.A., i to tylko w ramach obowiązku nałożonego na niego przez ustawę. Inni Wykonawcy, jak również operator wyznaczony występujący jako jeden z podmiotów na konkurencyjnym rynku usług pocztowych świadczą usługi „wchodzące w zakres usług powszechnych”, czyli, zgodnie z art. 3 pkt. 30) Prawa pocztowego, 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. W ocenie Wykonawcy nie ma podstaw, by nawiązywać w zapisach SIWZ czy Załączników do powszechnych usług pocztowych, nie ulega bowiem wątpliwości, że Wykonawca może świadczyć usługi opisane w SIWZ i załącznikach, a sugerowanie, że wykonawcą może być jedynie operator wyznaczony, może być odczytane jako celowe ograniczenie konkurencyjności postępowania.

W związku z powyższym taka konstrukcja zapisów SIWZ sprawia, że tylko jeden podmiot jest w stanie spełnić wymogi SIWZ i złożyć ofertę w niniejszym postępowaniu. Jak już wskazywał Wykonawca we wniosku, prowadzi to do naruszenia podstawowych zasad Prawa zamówień publicznych, tj. zasady równego traktowania wykonawców i zasad uczciwej konkurencji. Takie ukształtowanie zapisów jest zaskakujące, gdyż ograniczenie konkurencyjności postępowania nie leży przede wszystkim w interesie Zamawiającego. Poza oczywistymi konsekwencjami w postaci możliwości złożenia odwołania od treści SIWZ czy wszczęcia kontroli doraźnej przez Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych, takie ukształtowanie zapisów spowoduje, że faworyzowany operator wyznaczony, świadomy braku jakiegokolwiek konkurencji w niniejszym postępowaniu, złoży ofertę zdecydowanie mniej korzystną cenowo dla Zamawiającego.

Dlatego też Wykonawca zwraca się o usunięcie z SIWZ wszelkich nawiązań do powszechnych usług pocztowych.

Odpowiedź

Zamawiający informuje, w projekcie umowy (zał. Nr 5 do SIWZ) wystąpił błąd pisarski. Zamawiający zmienia specyfikację istotnych warunków zamówienia w zakresie treści § 1 ust. 1 projektu umowy na następujący: „*Przedmiotem zamówienia jest świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym, w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych i ich ewentualnym zwrocie (po wyczerpaniu możliwości ich doręczenia lub wydania odbiorcy) - na zasadach określonych w ustawie z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo Pocztowe (Dz.U. z 2012 r. poz. 1529) oraz aktów wykonawczych wydanych na jej podstawie*”

Pytanie 5

Zamawiający wskazuje, że Wynagrodzenie za wykonanie przedmiotu zamówienia nastąpi w terminie 21 dni od daty prawidłowo wystawionej faktury VAT.

Czy Zamawiający dopuszcza zmianę terminu płatności faktury na 14 dni od daty jej doręczenia Zamawiającemu?

Ułatwi to Wykonawcy prowadzenie rozliczeń, pozostawiając Zamawiającemu odpowiedni czas na dokonanie płatności.

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę. Zamawiający nie zmienia zapisów specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Pytanie 6

Wykonawca prosi o udostępnienie Formularza Ofertowego oraz Załączników w wersji edytowalnej w celu precyzyjnego stworzenia oferty.

Odpowiedź

Zamawiający udostępni Formularz ofertowy oraz załączniki w wersji edytowalnej na stronie BIP, w zakładce zamówienia publiczne dla zadania Obsługa Poczta Regionalnej Dyrekcji Ochrony Środowiska we Wrocławiu.

Pytanie 7

Czy Zamawiający udostępnił bądź udostępni załączniki do umowy, o których mowa w pkt. 2 i 3 Projektu umowy ?

Zamawiający umieścił tam zapis o lokalizacji swoich jednostek, jednocześnie nie wymieniając ich położenia.

Odpowiedź

Lokalizacja jednostek Zamawiającego, z podaniem dokładnych danych teleadresowych, zamieszczone zostały w ust. 4 załącznika A specyfikacji istotnych warunków zamówienia – szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia

Pytanie 8

Czy Zamawiający ogłasza przetarg na "świadczenie usług pocztowych" czy "świadczenie powszechnych usług pocztowych"?

Pytanie wynika z rozbieżności w zapisach pomiędzy SIWZ a Projektem umowy. Powszechne usługi pocztowe może świadczyć jedynie operator wyznaczony tj. Poczta Polska, jednocześnie wykluczając z postępowania alternatywnych operatorów pocztowych.”.

Odpowiedź

Zamawiający informuje, w projekcie umowy (zał. Nr 5 do SIWZ) wystąpił błąd pisarski. Zamawiający zmienia specyfikację istotnych warunków zamówienia w zakresie treści § 1 ust. 1 projektu umowy na następujący: „*Przedmiotem zamówienia jest świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym, w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych i ich ewentualnym zwrocie (po wyczerpaniu możliwości ich doręczenia lub wydania odbiorcy) - na zasadach określonych w ustawie z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo Pocztaowe (Dz.U. z 2012 r. poz. 1529) oraz aktów wykonawczych wydanych na jej podstawie*”

Pytanie 9

Czy jeżeli Zamawiający przewiduje konieczność nadawania części przesyłek w sposób określony w art. 57 § 5 pkt 2 KPA oraz art. 12 § 6 pkt 2 Ordynacji podatkowej, 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

Zamawiający nie wyraża zgody na wydzielenie przesyłek wymagających nadania u operatora wyznaczonego z przedmiotu zamówienia.

Zamawiający przewiduje możliwość sporządzenia odrębnego wykazu przesyłek wymagających nadania u operatora wyznaczonego w celu ich wydzielenia i nadania przez Wykonawcę u operatora wyznaczonego w dniu odbioru przesyłek od Zamawiającego.

Zamawiający nie zmienia zapisów specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Pytanie 10

Czy Zamawiający wyraża zgodę na podwykonawcę oraz na umieszczenie na przesyłkach:

- znaku opłaty identyfikującego Operatora Poczтового faktycznie realizującego usługę,
- rodzaju usługi,
- nazwy podmiotu, który będzie realizował usługę na rzecz Zamawiającego ?

Odpowiedź

Zamawiający nie ogranicza udziału podwykonawców w realizacji zamówienia, jednocześnie żąda wskazania przez Wykonawcę w ofercie, część zamówienia, którą zamierza powierzyć podwykonawcom.

Zamawiający dopuszcza możliwość umieszczenia na przesyłkach znaku opłaty identyfikującej Operatora Poczтового faktycznie realizującego usługę, informacji o rodzaju usługi oraz nazwy podmiotu, który będzie realizował usługę na rzecz Zamawiającego z zastrzeżeniem, iż oznaczenia te nie uniemożliwią prawidłowego dostarczenia przesyłki do adresata (m.in. nie będą zakrywać nadruku adresu firmowego Zamawiającego, nie będą naruszać innych wymagań wskazanych w specyfikacji istotnych warunków zamówienia). Ponadto w każdej sytuacji Zamawiający musi figurować jako nadawca przesyłki.

Zamawiający nie zmienia zapisów specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Regionalny Dyrektor
Ochrony Środowiska we Wrocławiu

Michał Jęcz