

***Odpowiedź Zamawiającego
na zapytanie Wykonawcy do ogłoszenia
z dnia 09.11.2015 r.***

Dotyczy: postępowania prowadzonego na podstawie art. 70¹ §1 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks Cywilny (Dz. U. z 2014 r. poz. 121 ze zm.), którego przedmiotem jest udzielenie zamówienia na wyłonienie podmiotu do świadczenia usług pocztowych na potrzeby Starostwa Powiatowego w Giżycku.

Do Zamawiającego wpłynęły pytania 13 listopada 2015 r., na które udziela się następującej odpowiedzi:

PYTANIE NR 1: Czy Zamawiający dopuszcza możliwość modyfikacji zapisu Rozdz. 4 pkt 1) ppkt c) Opis warunków udziału: poprzez dodanie po słowach „oraz ochronę danych osobowych” treści:

- niedopuszczalne jest prowadzenie obsługi klienta w placówkach nielicujących z powagą korespondencji, tj. prowadzących jednocześnie handel artykułami przeznaczonymi dla osób (zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa) od lat 18, np. alkoholem, papierosami, prowadzonej w sklepach mięsnych, rybnych, itp.

Odpowiedź: Zamawiający nie dokonuje zmiany we wnioskowanym zakresie. Proponowany zapis ujęty jest w Rozdz. 4 pkt 1 lit. c tiret 3, 4

PYTANIE NR 2: Czy Zamawiający uzna za dopuszczalne świadczenie usługi w formie, w której Wykonawca po odebraniu przesyłek od Zamawiającego następnie nada je u innego operatora pocztowego w imieniu własnym lub w imieniu i na rzecz Zamawiającego? Należy tu podkreślić, że zgodnie z Prawem pocztowym, w takiej sytuacji to Wykonawca będzie faktycznym nadawcą przesyłek i to jego dane powinny figurować w miejscu nadawcy na kopercie, a nie dane Zamawiającego.

Odpowiedź: Zamawiający nie dopuszcza świadczenia usługi w formie wskazanej w pytaniu Wykonawcy.

PYTANIE NR 3: Czy Zamawiający uzna za dopuszczalne świadczenie przez Wykonawcę usług w formie, w której Wykonawca w istocie jest pośrednikiem pomiędzy Zamawiającym, a operatorem wyznaczonym? Jeżeli tak, to czy Zamawiający zamierza rozszerzyć przedmiot zamówienia o usługę pośrednictwa lub usługę reprezentacji i usługę płatniczą? W przypadku włączenia do przedmiotu zamówienia również usługi pośrednictwa, lub usługi reprezentacji i usługi płatniczej, prosimy odpowiednio rozszerzenie zapisów dot. wykazu aktów prawnych, na podstawie których będzie realizowany cały przedmiot zamówienia.

Uzasadnienie pytania: 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 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.

Odpowiedź: Zamawiający nie dopuszcza świadczenia przez Wykonawcę usług w formie, w której Wykonawca jest pośrednikiem pomiędzy Zamawiającym, a operatorem wyznaczonym.

PYTANIE NR 4: Zamawiający wskazał, że przedmiot zamówienia musi być realizowany w oparciu m.in. o Prawo pocztowe oraz akty prawne wydane na jego podstawie. Czy zatem możemy rozumieć, że Zamawiający uzna za niedopuszczalne nadawanie przesyłek Zamawiającego przez wyłonionego w przetargu Wykonawcę u innego operatora pocztowego bez zawarcia z nim stosownej umowy, o której mowa w art. 14 Prawa pocztowego, który stanowi, że: „Art. 14. Świadczenie usług pocztowych odbywa się na podstawie:

- 1) Umów o świadczenie usług pocztowych zawieranych między nadawcami a operatorami pocztowymi;
- 2) Umów o współpracę zawieranych między operatorami pocztowymi”.

Należy tu dodać, że Nadawcą w rozumieniu Prawa pocztowego (art. 3 pkt 10) jest podmiot, który zawarł z operatorem pocztowym umowę o świadczenie usługi pocztowej. Przenosząc to na grunt przedmiotowego zamówienia Nadawcą będzie Zamawiający, a operatorem pocztowym – Wykonawca wybrany w postępowaniu. Wykonawca pragnie też poinformować, że aktualnie operatora wyznaczonego nie wiąże z żadnym innym operatorem pocztowym umowa wskazana w art. 14 pkt 2) oraz w art. 35 Prawa pocztowego.

Odpowiedź: Zamawiający nie dopuszcza nadawanie przesyłek przez wyłonionego w przetargu Wykonawcę u innego operatora pocztowego bez zawarcia z nim stosownej umowy.

PYTANIE NR 5: Czy w przypadku powierzenia przez jednego operatora pocztowego przesyłki pocztowej innemu operatorowi bez zawarcia stosownej umowy, o której wyżej, Zamawiający uzna, że działanie to stanowi naruszenie tajemnicy pocztowej? Zgodnie z art. 41 ust. 1 Prawa pocztowego dane dotyczące podmiotów korzystających z usług pocztowych oraz dane dotyczące faktu i okoliczności świadczenia usług pocztowych lub korzystania z tych usług objęte są tajemnicą pocztową. Nie mogą, więc, poza przykładami wynikającymi z ustawy być ujawniane przez operatora pocztowego podmiotom trzecim, w tym także innym operatorom.

Odpowiedź: Zamawiający uzna takie działanie za naruszenie warunków zamówienia.

PYTANIE NR 6: Zamawiający w Zapytaniu ofertowym ujął zapis: - Usługi pocztowe, które są przedmiotem umowy będą realizowane na zasadach określonych w Prawie pocztowym. Czy słusznie interpretujemy zapis, że Zamawiający wymaga, aby reklamacje realizowane były z zachowaniem przytoczonych powyżej, obowiązujących w tym zakresie przepisów, w tym m.in. umożliwienie złożenia reklamacji w każdej placówce Wykonawcy?

Odpowiedź: Zamawiający wymaga, aby reklamacje realizowane były z zachowaniem obowiązujących przepisów oraz na podstawie zapisów określonych w projekcie umowy stanowiącej załącznik nr 5 do ogłoszenia z 09.11.2015 r.,

PYTANIE NR 7: Czy Zamawiający przewiduje w ramach realizacji przedmiotu zamówienia nadanie przesyłek w postępowaniach KPA oraz KPC, tj. pism w postępowaniach, w których Zamawiający jest stroną, a zachowanie terminu, tzw. data pewna, jest bardzo istotne w szeregu prowadzonych postępowań, jeżeli tak, to czy dopuszcza dodanie zapisu: „Zamawiający przewiduje nadawanie w ramach realizacji przedmiotu zamówienia również przesyłek wymagających zastosowania przepisów art. 57 §5 pkt 2 KPA, art. 12 §6 pkt 2

Ordynacji podatkowej lub innych analogicznych przepisów, np. art. 165 §2 KPC, tj. pism w postępowaniach, w których Zamawiający jest stroną, a zachowanie terminu jest bardzo istotne w szeregu prowadzonych postępowań. Zamawiający nie dopuszcza możliwości wyłączenia takich przesyłek z zakresu przedmiotu zamówienia lub sporządzania dla nich odrębnego wykazu.

Cały proces realizacji przedmiotu zamówienia musi przebiegać zgodnie z obowiązującym prawem, w tym w zgodzie z art. 14 i art. 35 Prawa pocztowego.

Stosowanie do przesyłek listowych z potwierdzeniem odbioru druków „zwrotnego potwierdzenia obioru” zgodnie ze worem Wykonawcy oraz zgodnie z przepisami KPA i KPC”.

Pytanie Wykonawcy wynika z faktu, że inni operatorzy pocztowi składający oferty w podobnych postępowaniach wskazują, że przesyłki Zamawiającego, które wymagają zastosowania specjalnych trybów (KPA, KPC, Ordynacja podatkowa) będą przekazywali do nadania za pośrednictwem operatora wyznaczonego (aktualnie Poczta Polska S.A.).

Skutki takiego sposobu realizacji części zamówienia byłyby następujące: W przypadku braku możliwości doręczenia adresatom przesyłek nadanych we wskazanych wyżej trybach Poczta Polska dokona ich zwrotu do nadawcy, tj. do Starostwa Powiatowego, pobierając przy tym opłatę w gotówce za zwrot. Schemat ustalenia opłaty dla przypadku zwrotu przesyłki nadanej z potwierdzeniem odbioru o wadze do 50 gram wygląda następująco:

NADANIE: 6,10 zł (4,20 opłata za nadanie + 1,90 opłata za usługę potwierdzenia odbioru)

ZWROT: 4,20 (opłata za zwrot) – 1,90 (opłata za zwrot niewykonanej usługi) = 2,30 (kwota do pobrania od Starostwa Powiatowego za każdą zwracana przesyłkę).

Ma to szczególne znaczenie w kontekście opisu przedmiotu zamówienia. W pkt 3 ust. 1 Opis przedmiotu zamówienia Zamawiający wskazał, że do przedmiotu zamówienia wchodzi doręczenia zwrotów przesyłek niedoręczonych, po wyczerpaniu możliwości ich doręczenia lub wydania odbiorcy. Zatem oferta musi obejmować cały przedmiot zamówienia i uwzględniać wszystkie koszty jego realizacji.

Odpowiedź: Zamawiający przewiduje nadawanie przesyłek wymagających zastosowania powyższych przepisów, co niniejszym opisał w warunkach ogłoszenia i projekcie umowy. W tym zakresie nie dokonuje zmian zapisów ogłoszenia.

PYTANIE NR 8: Czy Zamawiający dopuszcza zmianę zapisu w Rozdz. 4 Opis warunków udziału z: „Zamawiający uzna za spełnienie tego warunku w zakresie dysponowania osobami zdolnymi do wykonania zamówienia, w przypadku, gdy Wykonawca zatrudnia co najmniej 50% doręczycieli posiadających co najmniej roczny staż pracy na tym stanowisku i będzie nimi dysponował w trakcie realizacji zamówienia”

na

„Zamawiający uzna za spełnienie tego warunku w zakresie dysponowania osobami zdolnymi do wykonania zamówienia, w przypadku, gdy Wykonawca zatrudnia na umowę o pracę co najmniej 90% doręczycieli posiadających co najmniej roczny staż pracy na tym stanowisku i będzie nimi dysponował w trakcie realizacji zamówienia”

Odpowiedź: Zamawiający nie uwzględnia wniosku wykonawcy.

PYTANIE NR 9: Czy Zamawiający dopuszcza modyfikację Kryterium oceny oferty: W związku z prowadzonym postępowaniem na świadczenie usług pocztowych o charakterze powszechnym w obrocie krajowym i zagranicznym, obejmujących przyjmowanie, przemieszczanie, doręczanie przesyłek i ich ewentualne zwroty, pragniemy wyrazić swoje zaniepokojenie brakiem zamieszczenia z Państwa strony, jako jednego z kryteriów oceny ofert kryterium „społecznego” dotyczącego liczby osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę. 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 zamówieniu publicznym kryterium promującego firmy, która zatrudnia swoich pracowników na umowę o pracę, jest w pełni uzasadnione – uznała Krajowa Izba Odwoławcza.

Tak zrobiło ostatnio Centrum Zakupów dla Sądownictwa w wartym kilkaset milionów złotych przetargu na przesyłki sądowe. Jednym z kryteriów jest zatrudnienie na etat doręczycieli i osób pracujących w placówkach. Kryterium to zostało zaskarżone przez spółkę PGP, ale Krajowa Izba Odwoławcza uznała je za zgodne z prawem i w pełni uzasadnione celami, jakie przyświecały ustawodawcy. Zamówienia publiczne muszą być postrzegane, jako instrument wsparcia rynku pracy – uzasadnił Przewodniczący Składu Orzekającego.

Z uwagi na charakter Państwa działalności, 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. 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 nie ma nic 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 „bolączki 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.

W związku z powyższym, Wykonawca wnosi jak na wstępie. Jednocześnie, w przypadku pozytywnej odpowiedzi Zamawiającego, Wykonawca wnosi o zmianę treści Ogłoszenia w następujący sposób:

1) Kryterium „ceny” 70%

przy jednoczesnym kryterium społecznym

2) Liczba osób zatrudnionych w oparciu o umowę o pracę – 30%

Sposób obliczania kryterium „Liczba pracowników wykonawcy zatrudnionych w działalności operacyjnej wykonawcy na umowę o pracę, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych, według stanu na 31.08.2015 r.”

Z_x

$Z = \frac{\text{-----}}{\text{-----}} \times 30 \text{ punktów}$

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 31.08.2015 r.”
2. Z_x = liczba pracowników wykonawcy zatrudnionych w działalności operacyjnej wykonawcy na umowę o pracę, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych, według stanu na 31 sierpnia 2015 r. wynikającej 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 sierpnia 2015 r. wynikając 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, i jego podwykonawców.

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

*Zamawiający zastrzega prawo do przeprowadzenia kontroli w tym zakresie, poprzez żądanie dostarczenia przez wykonawcę stosownych dokumentów z zakładu ubezpieczeń społecznych potwierdzających liczbę osób zgłoszonych do ubezpieczenia społecznego zatrudnionych na podstawie umowy o pracę.

W związku z powyższym zwracamy się z uprzejmą prośbą o analizę przedstawionego problemu i zmianę kryterium cenowego na 70% oraz dodanie kryterium społecznego 30 %.

Odpowiedź: Zamawiający nie uwzględni wniosku wykonawcy.

PYTANIE NR 10: Czy Zamawiający dopuszcza w Rozdz. 2 Przedmiot zamówienia dodania pkt 20 o treści: „Dla Zamawiającego istotne znaczenie w tym postępowaniu ma zapewnienie przez Wykonawcę profesjonalnej obsługi osób niepełnosprawnych, a tym samym precyzyjnie uregulowane zasady gwarantujące wysoki poziom obsługi osób niepełnosprawnych zgodnie z art. 62 Prawa pocztowego (Dz. U. z 29.12.2012 r. poz.1529).

Odpowiedź: Zamawiający nie uwzględni wniosku Wykonawcy. Zamawiający nie zmienia w tym zakresie zapisów Rozdz. 2 Przedmiot zamówienia.

PYTANIE NR 11: Czy Zamawiający dopuszcza w Rozdz. 2 Przedmiot zamówienia dodanie pkt. 21 o treści: „W przypadku, gdy w przedmiotowym postępowaniu wygra inny podmiot niż Poczta Polska S.A. wówczas Zamawiający wymaga, aby przed zawarciem umowy Wykonawca powiadomił Zamawiającego na piśmie o zawarciu umowy z operatorem wyznaczonym w sposób określający i identyfikujący umowę, tj., aby wskazał:

- datę i miejsce podpisania umowy
- nr umowy bądź inny rodzaj numeracji indywidualnej przyporządkowanej do umowy.

Odpowiedź: Zamawiający nie uwzględni wniosku Wykonawcy. Zamawiający nie zmienia w tym zakresie zapisów Rozdz. 2 Przedmiot zamówienia.