

Wykonawcy uczestniczący z postępowaniu

Dotyczy zamówienia prowadzonego **w trybie podstawowym bez negocjacji** na: **Świadczenie usług pocztowych na potrzeby Starostwa Powiatowego w Gorlicach.**

Wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia

Starostwo Powiatowe w Gorlicach z siedzibą w Gorlicach przy ul. Biecka 3 informuje, iż w dniu **02.12.2021 r.** i potencjalny wykonawca wniósł do zamawiającego wnioski o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia. Zamawiający działając na podstawie art.284 ust.6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (t.j. Dz. U. z 2021 r. poz.1129 ze zm.) udziela następujących wyjaśnień.

Pytanie nr 1

Zamawiający w § 8 ust. 9 wzoru umowy wymienił enumeratywnie przypadki, w których dopuszcza zmianę cen w stosunku do złożonej oferty. W przypadku powszechnych usług pocztowych, zmiany o których wspomina ustawodawca są uwzględniane przy ustalaniu cen, a następnie ich akceptacji przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej. Wykonawca jako operator wyznaczony, zobowiązany do świadczenia powszechnych usług pocztowych, które objęte są przedmiotem zamówienia, nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Zgodnie z art. 57 Ustawy Prawo Poczto-we operator wyznaczony jest zobligowany do przedłożenia Prezesowi UKE projektu cennika usług powszechnych, który co do zasady nie może przekroczyć maksymalnych rocznych poziomów opłat za usługi powszechne określonych w decyzji, o której mowa w art. 55 ust. 1 Prawa pocztowego, dotyczącym przystępności cenowej tych usług. Natomiast przepisy art. 53 i 54 ustawy Prawo pocztowe wyznaczają ścisły reżim ustalania opłat za świadczenie powszechnych usług pocztowych. Zatem w przypadku zmiany cen w trakcie wykonywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, zwłaszcza wiążącej strony w dłuższym okresie czasu, w świetle istotnych postanowień zawartych w zapytaniu ofertowym, Wykonawca zmuszony będzie do świadczenia powszechnych usług pocztowych z naruszeniem przepisów ustawowych – nie tylko z zakresu Prawa Poczto-wego, ale także cywilnego, czy antymonopolowego. Taki stan rzeczy byłby niedopuszczalny, zarówno ze względu na ustawowe obowiązki ciążące na Wykonawcy jako operatorze publicznym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

Czy zatem Zamawiający uwzględni zmianę postanowień § 8 ust. 9 wzoru umowy, poprzez dodanie pkt 7)) o brzmieniu:

„7) w przypadku, gdy Poczta, zgodnie z obowiązującymi przepisami, wprowadzi nowy cennik usług świadczonych na podstawie tej umowy – zmianie może ulec wysokość opłat za usługi w sytuacji spowodowanej zmianami tych cen w sposób dopuszczony przez Prawo pocztowe, jeżeli w trakcie obowiązywania umowy nastąpi zmiana w zakresie cen jednostkowych poszczególnych usług”

Pytanie nr 2

Zamawiający określił przedmiot zamówienia jako: Świadczenie usług pocztowych na potrzeby Starostwa Powiatowego w Gorlicach. Jednocześnie w Załączniku nr 2 do SWZ (zwór umowy) w § 2 ust. 2 Zamawiający zobowiązał wykonawcę do świadczenia usług na podstawie ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe (dalej Ustawa), czyli także zgodnie z przepisami wykonawczymi do Ustawy. W związku z powyższym wykonawca zwraca się o wyjaśnienie, **czy poprzez usługę pocztową Zamawiający rozumie usługę pocztową określoną w art. 2 ust. 1 pkt 1 Ustawy, zdefiniowaną ustawowo w następujący sposób: *Usługę pocztową stanowi, wykonywane w obrocie krajowym lub zagranicznym, zarobkowe: realizowane łącznie lub rozdzielnie przyjmowanie, sortowanie, doręczanie przesyłek pocztowych oraz druków bezadresowych ?***

Jeżeli, jak wskazał Zamawiający, przedmiotem zamówienia są usługi pocztowe określone w Ustawie, a ich świadczenie powinno być realizowane na podstawie przepisów Ustawy, **czy Zamawiający potwierdza, że podstawą prawną, zgodnie z art. 14 Ustawy, świadczenia usług pocztowych są:**

1) umowy o świadczenie usług pocztowych zawierane między nadawcami a operatorami pocztowymi,

2) umowy o współpracę zawierane między operatorami pocztowymi?

Wykonawca wskazuje, że zgodnie z ustawową definicją zawartą w art. 3 pkt. 10) Ustawy, **nadawcą** jest podmiot, który zawarł z operatorem pocztowym umowę o świadczenie usługi pocztowej.

Przekładając to na przedmiotowe zamówienie **Wykonawca wnosi o potwierdzenie, czy w wyniku rozstrzygnięcia niniejszego postępowania i wyboru najkorzystniejszej oferty, nadawcą przesyłek będzie Zamawiający, tj. Starostwo Powiatowe w Gorlicach, który wybierze jednego operatora pocztowego i zawrze z tym operatorem umowę o świadczenie usług pocztowych?**

Wykonawca może powierzyć wykonanie części zamówienia podwykonawcy (art. 462 ustawy Prawo zamówień publicznych). Uprawnienie to zostało określone przez Zamawiającego w Dziale 6 SWZ. Niezależnie od faktu realizacji usługi pocztowej przez Wykonawcę samodzielnie, czy też z udziałem podwykonawców, zasady świadczenia usługi pocztowej, zostały określone w Ustawie (art. 2, art. 3, art. 14).

Wykonawca zwraca się o wyjaśnienie i doprecyzowanie oczekiwanego przez Zamawiającego sposobu (procesu) świadczenia usług pocztowych z udziałem podwykonawców:

a) czy Zamawiający wskazuje, że usługa pocztowa, będąca przedmiotem niniejszego zamówienia ma charakter usługi pocztowej, zgodnie z definicją w art. 2 ust. 1 pkt 1 Ustawy i polega na: wykonywanym w obrocie krajowym lub zagranicznym, zarobkowym: realizowanym łącznie lub rozdzielnie przyjmowaniem, sortowaniem, doręczaniem przesyłek pocztowych oraz druków bez-adresowych, od nadawcy do adresata (WERSJA nr 1)?

b) czy też: czy Zamawiający dopuszcza w ramach niniejszego zamówienia usługi o różnym – mieszanym charakterze, w skład których mogą wchodzić: odbieranie przesyłek od Zamawiającego, usługę przewozu przesyłek do placówki operatora wyznaczonego, nadawanie tych przesyłek w placówkach operatora wyznaczonego, a tym samym świadczenie usługi reprezentacji przy zawieraniu umowy, jak również usługę płatniczą regulowaną w art. 3 ust. 1 pkt 2 lit. a ustawy o usługach płatniczych (WERSJA nr 2)?

Należy tu podkreślić, 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 koniecznym elementem takiej usługi jest świadczenie usługi płatniczej.

Wykonawca wskazuje, że zgodnie z art. 99 i n. ustawy Prawo zamówień publicznych z 2019 r., obowiązującej od 1 stycznia 2021 r., jak również w przepisach obowiązujących do dnia 31 grudnia 2020 r., Zamawiający jest zobowiązany do opisanie przedmiotu zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty. Zamawiający określa przede wszystkim w opisie przedmiotu zamówienia wymagane cechy dostaw, usług lub robót budowlanych. Cechy te mogą odnosić się w szczególności do określonego procesu, metody produkcji, realizacji wymaganych dostaw, usług lub robót budowlanych lub do konkretnego procesu innego etapu ich cyklu życia, nawet jeżeli te czynniki nie są ich istotnym elementem, pod warunkiem, że są one związane z przedmiotem zamówienia oraz proporcjonalne do jego wartości i celów. Ponadto w przypadku zamówień przeznaczonych do użytku osób fizycznych, opis przedmiotu zamówienia sporządza się, z uwzględnieniem wymagań w zakresie dostępności dla osób niepełnosprawnych.

Wykonawca wskazuje, że w przypadku udzielenia odpowiedzi na powyższe pytanie i wyboru sposobu świadczenia usług pocztowych w niniejszym zamówieniu **również w WERSJI nr 2**, w związku z niepełnym, a zatem nieprawidłowym opisem przedmiotu zamówienia publicznego, **w przypadku braku określenia prawidłowego**, zgodnie z art. 17 ustawy o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych, kierownik jednostki lub inna osoba działająca w imieniu jednostki zamówienia publicznego popełnia delikt finansowy z zakresu zamówień publicznych na podstawie tej ustawy, stanowiący podstawę do ukarania w trybie przepisów ustawy o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych.

Tym samym, jeżeli Zamawiający oczekuje i dopuszcza usługi opisane w WERSJI nr 2, to Wykonawca wskazuje na konieczność zmiany treści SWZ, w części określającej przedmiot

zamówienia oraz dostosowanie dokumentacji postępowania do prawidłowego opisanie przedmiotu zamówienia.

Pytanie nr 3

Zamawiający w Załączniku nr 1 do SWZ (Arkusze cenowy) określił przesyłki kurierskie w przedziałach wagowych: do 1 kg, do 5 kg. powyżej 5 kg do 10 kg oraz powyżej 10 kg do 20 kg.

W przypadku przesyłek kurierskich krajowych, w związku ze zmianami w usługach kurierskich krajowych u Wykonawcy, przesyłki od dnia 01.01.2021 r. będą klasyfikowane według formatów przedstawionych poniżej.

Jednocześnie informujemy, że usługa Pocztex realizowana jest w trzech serwisach – uzależnionych od kanału doręczenia:

- **Pocztex Kurier** – doręczenie pod wskazany adres
- **Pocztex Punkt** – doręczenie do punktu odbioru w placówce pocztowej Nadawcy lub w punkcie partnerskim (adresat odbiera przesyłkę kurierską w punkcie odbioru wskazanym na etykiecie adresowej)
- **Pocztex Automat** – doręczenie do automatu pocztowego (adresat odbiera przesyłkę w automacie pocztowym)

Wykonawca zwraca się z prośbą o wskazanie formatu przesyłek kurierskich.

Format	Wymiar max.: W x S x D [cm]	Masa max.	Odbiór:
S	9 x 40 x 65	20 kg	Kurier, Punkt, Automat
M	20 x 40 x 65	20 kg	Kurier, Punkt, Automat
L	42 x 40 x 65	20 kg	Kurier, Punkt, Automat
XL	60 x 60 x 70	20 kg	Kurier, Punkt
2XL	jeżeli którykolwiek z wymiarów lub masa przekracza parametry z formatu XL Wymiar max.: Wys.+Szer.+Dł. ≤ 250 cm (max. Dł. = 120 cm)	30 kg (z opcją rozszerzenia do 50 kg)	Kurier

Nadawca jest zobowiązany do wskazywania właściwego formatu przesyłki

Nadanie przesyłki o masie powyżej 30 do 50 kg możliwe będzie po uiszczeniu opłaty za usługę dodatkową – Masa powyżej 30 do 50 kg.

Przesyłki o wadze do 1 kg. nadawane w opakowaniu firmowym nakładu Wykonawcy kwalifikowane będą do formatu S.

W przypadku braku określenia formatu przesyłek kurierskich, Wykonawca będzie zmuszony do wyceny tych pozycji w najwyższym formacie (2XL) co spowoduje podniesienie wartości wyceny usług.

Odpowiedzi:

Ad.1

Zamawiający nie uwzględni takiej zmiany, umowa przewiduje stałość ceny w okresie jej obowiązywania, dopuszczone są jedynie zmiany cen w sytuacji gdy będą one korzystne dla Zamawiającego.

Ad. 2

Zamawiający oczekuje świadczenia usługi polegającej na przyjmowaniu, przemieszczaniu i doręczaniu przesyłek pocztowych określonych w opisie przedmiotu zamówienia i wyspecyfikowanych w formularzu cenowym stanowiącym załącznik do SWZ. Jednocześnie jako warunek udziału w postępowaniu zawarty został wymóg, aby wykonawca był operatorem pocztowym. Świadczenie usługi – jak to zostało wskazane w opisie przedmiotu zamówienia, polegać będzie na przyjmowaniu przesyłek dostarczonych przez Zamawiającego do punktu (placówki) Wykonawcy, będącego operatorem pocztowym. Z tego względu nie przewiduje się konieczności odbioru tych przesyłek od Zamawiającego.

Ponadto Zamawiający nie dostrzega związku ze szczegółowo opisanym w zapytaniu modelem świadczenia „usługi mieszanej” odnoszącej się do operatora wyznaczonego, skoro w dokumentach zamówienia nie opisano wymogu świadczenia usługi pocztowej przez operatora wyznaczonego. Nawet jeżeli dostrzegać możliwość świadczenia usługi pocztowej z wykorzystaniem przez Wykonawcę konstrukcji nadawania tych przesyłek w imieniu Zamawiającego w placówce operatora wyznaczonego, to rozwiązanie to będzie mogło obejmować współpracę operatorów pocztowych w

oparciu o art. 35 ustawy – Prawo pocztowe (Wykonawca, zgodnie z warunkami udziału w postępowaniu również musi być operatorem pocztowym). Tym samym Zamawiający nie dostrzega komplikacji kreowanych przez Wykonawcę składającego zapytanie, w tym uwag dotyczących nieprecyzyjnego dokonania opisu przedmiotu zamówienia.

Ad. 3

Zamawiający określił parametry przesyłek w formularzu ofertowym i odniesieniu do formularza składając ofertę należy je wycenić. W przypadku pojawienia się przesyłki/usługi nie przewidzianej przez Zamawiającego w formularzu – stosowany będzie aktualny cennik Wykonawcy.

Zamawiający nadmienia jednocześnie, iż nie sposób zaakceptować zastrzeżenia Wykonawcy polegającego na przyporządkowaniu wszystkich określonych w formularzu przesyłek kurierskich do wyceny formatu 2XL, albowiem odnosi się on do masy 30 kg (z opcją rozszerzenia do 50 kg), której Zamawiający w SWZ nie wskazał.

Podpisał:

Kierownik Referatu zamówień publicznych

mgr Jarosław Górski