

**WYJAŚNIENIE Nr 2
ZMIANA SIWZ**

dotyczy : Przetargu nieograniczonego na zadanie „**Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na potrzeby Starostwa Powiatowego w Stalowej Woli**”- znak sprawy IMP.272.XII.2013

Zgodnie z art. 38 ust. 2 i 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (tekst jedn. Dz. U. z 2013r. poz. 907 z późn. zmianami) Zamawiający – Powiat Stalowowolski informuje, że do treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia wpłynęły zapytania, jak poniżej :

PYTANIE NR 1:

Zgodnie § 3 ust. 3 Załącznika nr 5 do SIWZ (wzór umowy), *Wykonawca zapewnia że, przesyłki wymagające zastosowania art. 57 § 5 pkt. 2 KPA tj. (nadanie ich w polskiej placówce pocztowej operatora wyznaczonego w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012r. – Prawo pocztowe) zostaną nadane w polskiej placówce pocztowej operatora wyznaczonego w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012r. – Prawo pocztowe.*

W związku z powyższym czy Zamawiający:

- 1) dopuszcza możliwość wyłączenia takich przesyłek (ew. również nadawanych w trybie art. 12 § 6 pkt 2 Ordynacji podatkowej) z zakresu przedmiotu zamówienia i niniejszego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego lub
- 2) 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 na pytanie Nr 1

- pkt. 1 Zamawiający nie wyraża zgody na wydzielenie przesyłek, wymagających nadania u operatora wyznaczonego z przedmiotu postępowania.
- pkt. 2. Zamawiający nie przewiduje sporządzania odrębnego wykazu przesyłek wymagających nadania u operatora wyznaczonego.

PYTANIE NR 2:

Czy Zamawiający może wskazać szacunkowe wolumeny przesyłek, które mają być nadawane z zachowaniem zasad wynikających z Kodeksu postępowania

administracyjnego, ew., jeżeli się to przewiduje, Prawa o postępowaniu przed sądami administracyjnymi, Ordynacji podatkowej, Kodeksu postępowania karnego, Kodeksu postępowania cywilnego, tj. jaka ilość przesyłek, według szacunków Zamawiającego, będzie nadawana w trybie przepisów KPA oraz ew. KPC, PPSA, Ordynacji podatkowej lub KPK w stosunku do całości zamówienia?

Jeżeli Zamawiający przewiduje konieczność nadania części przesyłek u operatora wyznaczonego, czy Zamawiający może wskazać szacunkowe wolumeny przesyłek, które mają być nadawane w ten sposób?

Zasady doręczeń obowiązujące w procedurze administracyjnej i cywilnej, a w szczególności konieczność nadania części przesyłek u operatora wyznaczonego wymagają innej organizacji Wykonawcy w zakresie realizacji usługi, jak też zaangażowania innych środków. W związku z tym, informacje, o których mowa powyżej będą niezwykle pomocne Wykonawcy w skalkulowaniu ceny oferty.

Odpowiedź na pytanie Nr 2

Ilość wysyłanych przesyłek zgodnie z zasadami obowiązującymi w procedurze administracyjnej i cywilnej to około 80 % wszystkich przesyłek.

PYTANIE NR 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.

Czy Zamawiający dopuszcza również możliwość dokonania zmian układu danych adresowych na kopercie, polegających na obniżeniu danych adresowych nadawcy w taki sposób aby zwiększyć wysokość górnego marginesu koperty do wartości ok. 30 mm?

Wykonawca zaznacza, że powyższa zmiana ma na celu usprawnienie procesu obiegu przesyłek pocztowych doręczanych przez Podwykonawców.

Odpowiedź na pytanie Nr 3

Zamawiający dopuszcza umieszczanie na kopercie informacji o opłacie za usługę pocztową związaną ze świadczeniem części zamówienia przez podwykonawców ewentualnie innych informacji związanych z obiegiem przesyłek pocztowych pod warunkiem, że informacje te nie będą zakrywać nadruku adresu firmowego Zamawiającego oraz nie będą naruszać wymagań wskazanych w SIWZ. Zamawiający dopuszcza możliwość obniżeniu danych adresowych nadawcy w taki sposób aby zwiększyć wysokość górnego marginesu koperty do wartości ok. 30 mm.

PYTANIE NR 4:

Zgodnie z § 13 ust. 2-5 Załącznika nr 5 do SIWZ:

„2. Do zawarcia przez Wykonawcę umowy o usługi z podwykonawcą jest wymagana zgoda Zamawiającego. Jeżeli Zamawiający w terminie 14 dni od przedstawienia mu przez Wykonawcę umowy z podwykonawcą lub jej projektu nie zgłosi sprzeciwu lub zastrzeżeń, uważa się, że wyraził zgodę na zawarcie umowy.

3. Umowy, o których mowa w ust. 2, powinny być dokonane w formie pisemnej pod rygorem nieważności.

4. W przypadku realizacji przez Wykonawcę przedmiotu umowy przy pomocy podwykonawców do faktury należy dołączyć oświadczenie podwykonawcy/ów o uregulowaniu przez Wykonawcę wymagalnych zobowiązań z tytułu zrealizowanych przez podwykonawcę/ów usług oraz zrzeczenie się podwykonawców roszczeń z tego tytułu w stosunku do Zamawiającego.

5. Zatrudnienie podwykonawcy bez uzyskania zgody Zamawiającego stanowi podstawę do odstąpienia od umowy przez Zamawiającego z winy Wykonawcy.”

Takie zastrzeżenia nie mają w ocenie Wykonawcy podstawy w obowiązujących przepisach. Co do zgody Zamawiającego na możliwość posłużenia się przez Wykonawcę podwykonawcami, to zgodnie z orzecznictwem Krajowej Izby Odwoławczej przy Urzędzie Zamówień Publicznych (np. wyrok z dnia 01 września 2010 roku, sygn. KIO/UZP 1776/10) nie ma żadnej podstawy normatywnej do zastrzegania w SIWZ możliwości wyrażenia zgody na podwykonawcę przy zamówieniach na świadczenie usług. Tylko przy umowach o roboty budowlane kodeks cywilny w art. 647¹ przewiduje taką możliwość. Bezzasadny jest więc wymóg zgody do zawarcia przez Wykonawcę umowy z Podwykonawcami, również z tymi, którzy nie zostali wymienieni w umowie.

Co do pozostałych punktów przytoczonego zapisu, bazując na orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej, w ocenie Wykonawcy, oprócz art. 647¹ kodeksu cywilnego, brak jest podstawy prawnej statuującej obowiązek przedstawienia Zamawiającemu umowy zawartej przez Wykonawcę z podwykonawcami, bądź przedstawienia jakichkolwiek innych dokumentów dotyczących stosunków prawnych łączących Wykonawcę z podwykonawcą. Nie ma również podstaw do jakiegokolwiek ingerencji przez Zamawiającego w wewnętrzne stosunki łączące Wykonawcę z jego Podwykonawcami. Odnosi się to również do kwestii formy umowy zawartej pomiędzy Wykonawcą i Podwykonawcami lub kwestii wewnętrznych rozliczeń pomiędzy powyższymi.

Zgodnie bowiem z art. 36 ust. 4 PZP Zamawiający, w przypadku gdy dopuszcza udział podwykonawców w realizacji zamówienia, może żądać wskazania przez wykonawcę w ofercie jedynie części zamówienia, której wykonanie powierzy podwykonawcom. Jak z powyższego wynika PZP dopuszcza jedynie możliwość wskazania zakresu powierzonego podwykonawcom, w żadnej mierze nie dopuszcza możliwość żądania dalszych informacji o podwykonawcach, jak nazw podwykonawców, adresów, formy w jakiej zawarta została umowa z podwykonawcą czy warunków współpracy wykonawcy z podwykonawcą oraz wewnętrznych rozliczeń. Jest to przepis bezwzględny i Zamawiający nie może go modyfikować (tak wyrok Krajowej Izby Odwoławczej przy Prezesie Urzędu Zamówień Publicznych z dnia 31 stycznia 2013 r., sygn. KIO 98/13, gdzie KIO wskazało, że „przepis art. 36 ust. 4 p.z.p. ma charakter bezwzględnie obowiązujący i zamawiający nie ma możliwości jego zmiany czy pominięcia w SIWZ.”)

W związku z tym, czy Zamawiający dopuszcza możliwość usunięcia przytoczonych zapisów § 13 ust. 2-5 SIWZ (wzór umowy), jako nieposiadających oparcia zarówno w obowiązujących przepisach, jak i linii orzeczniczej KIO?

Odpowiedź na pytanie Nr 4

Zamawiający zmienia zapisy Załącznika nr 5 – Wzór umowy - § 13, poprzez wykreślenie zapisów § 13 ust. 2 – 5. Zgodnie z art. 38 ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (tekst jedn. Dz. U. z 2013r. poz. 907 z późn. zmianami) Zamawiający **zmienia treść § 13 – Załącznika nr 5 – Wzoru umowy, będącej załącznikiem do Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, który otrzymuje brzmienie :**

1. Strony umowy dopuszczają możliwość zatrudnienia podwykonawców przy realizacji niniejszej umowy, w zakresie określonym w ofercie Wykonawcy.
2. Wykonawca odpowiada za działania i zaniechania działań podwykonawców jak za własne.

PYTANIE NR 5:

Zgodnie z pkt. 3.3. SIWZ, *Zamawiający wymaga, aby zgodnie z art. 17 ustawy Prawo pocztowe, potwierdzenia nadania przesyłek rejestrowanych miały moc dokumentów urzędowych.*

Wykonawca wskazuje, że takie wymogi może spełnić tylko jeden operator pocztowy, a mianowicie Poczta Polska S.A. Prowadzi to w konsekwencji do naruszenia elementarnych zasad prawa zamówień publicznych tj. zachowania uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców (art. 7 ust. 1 PZP).

Ponadto, Krajowa Izba Odwoławcza w trzyosobowym składzie, któremu przewodniczył Prezes Krajowej Izby Odwoławczej Paweł Trojan, orzekła 7 października 2013 r., że żaden sąd i prokuratura w Polsce nie może się domagać by dowód nadania przesyłek poleconych, nadawanych przez sąd lub prokuraturę, był wystawiany z mocą urzędową.

Podkreślić należy, że w takiej sytuacji pomimo z pozoru konkurencyjnego trybu postępowania, udział w jego realizacji może wziąć tylko jeden podmiot czyli Poczta Polska S.A. Żaden bowiem operator pocztowy nie posiada takiej sieci placówek (zwłaszcza jeżeli chodzi o obszary wiejskie) by w każdej, nawet najmniejszej gminie posiadał swoją placówkę. W związku z czym nie jest w stanie sprostać postawionemu wymogowi.

Czy w związku z powyższym Zamawiający przewiduje możliwość zmiany SIWZ poprzez usunięcie wyżej przytoczonych zapisów SIWZ?

Odpowiedź na pytanie Nr 5

Zamawiający zmienia zapis pkt. 3.3 SIWZ. Zgodnie z art. 38 ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (tekst jedn. Dz. U. z 2013r. poz. 907 z późn. zmianami) Zamawiający **zmienia zapis pkt.3.3 SIWZ, który otrzymuje brzmienie :**

Starostwo Powiatowe jest jednostką sektora finansów publicznych i działa w ramach obowiązującego prawa. Zamawiający przewiduje, że przesyłki objęte przedmiotem zamówienia, (w szczególności polecane ze zwrotnym potwierdzeniem odbioru) będą zawierały dokumenty w sprawach prowadzonych w trybie ustawy z dnia 14 czerwca 1960r. Kodeks postępowania administracyjnego (t.j. Dz. U. z 2013r. poz. 267), który wymaga, aby dla zachowania odpowiednich terminów w zakresie doręczeń przesyłek , miały zastosowanie

przepisy zawarte w art. 57 § 5 pkt. 2 KPA (tj. zostały nadane w polskiej placówce pocztowej operatora wyznaczonego w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012r.– Prawo pocztowe)

PYTANIE NR 6:

Czy zamawiający jest w stanie oszacować jaka ilość korespondencji będzie nadawana na terenie Miasto Stalowa Wola bądź czy zamawiający jest w stanie podać procentową ilość korespondencji nadawaną w granicach administracyjnych Miasta Stalowa Wola ?

Odpowiedź na pytanie Nr 6

Zamawiający nie ma możliwości oszacować ilości przesyłek która będzie nadawana na terenie miasta Stalowa Wola i w granicach administracyjnych miasta Stalowa Wola.

W/w wyjaśnienie stanowi integralną część Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia.

Zamawiający informuje, że termin składania ofert ulega zmianie – oferty należy złożyć w Starostwie Powiatowym w Stalowej Woli ul. Podleśna 15 – pokój 108 (sekretariat) do dnia **12.11.2013r. do godz. 11⁰⁰**

STAROSTA

Robert Fila

sp. fi-