

Do wszystkich uczestników postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na świadczenie usług pocztowych.

Wasze pismo z dnia:

Znak:

Nasz znak:

Data:

ZP.272.00006.2016

03.02.2016 r.

l.dz.: ZP.KW-00035/16

Działając na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2015 r., poz. 2164), informuję, iż do Zamawiającego wpłynęły zapytania dotyczące treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia.

ZAPYTANIA:

1. Zgodnie z rozdziałem IV pkt 1 SIWZ, Zamawiający wymaga, aby Wykonawca – zamiast wpisu do rejestru operatorów pocztowych zgodnie z art. 6 ustawy Prawo pocztowe – legitymował się zezwoleniem na wykonywanie działalności pocztowej.

Należy zwrócić uwagę, iż zgodnie z przepisami końcowymi i przejściowymi uchwalonej w dniu 23 listopada 2012 roku nowej ustawy Prawo pocztowe:

Art. 181: Przedsiębiorcy, którzy w dniu wejścia w życie niniejszej ustawy wykonują działalność pocztową na podstawie wydanych zezwoleń stają się z mocy prawa przedsiębiorcami prowadzącymi działalność na podstawie wpisu do rejestru operatorów pocztowych.

Art. 6. 1. Działalność pocztowa jest działalnością regulowaną w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej (Dz. U. z 2010 r., Nr 220, poz. 1447, ze zm.) i wymaga wpisu do rejestru operatorów pocztowych, zwanego dalej „rejestrem”.

Skutek takiej zmiany podkreślał sam Projektodawca w uzasadnieniu do projektu niniejszej ustawy: „Uprawnienia operatorskie uzyskiwane będą na podstawie wpisu do rejestru operatorów pocztowych prowadzonego przez Prezesa UKE, tym samym zniesiony zostanie dotychczasowy obowiązek uzyskiwania zezwolenia na usługi związane z przesyłkami z korespondencją do 2000g i przesyłek dla ociemniałych”. Uzasadnienie do rządowego projektu ustawy – prawo pocztowe Druk sejmowy nr 801, s. 2.

Od 1 stycznia 2013 r. zatem operator pocztowy może legitymować się wyłącznie wpisem do rejestru, bez konieczności posiadania zezwolenia, gdyż działalność pocztowa jest działalnością regulowaną, co znajduje wyraz w ww. art. 6 tekstu nowej ustawy Prawo pocztowe oraz w nowej definicji ustawowej tego podmiotu:

Art. 3. Użyte w ustawie określenia oznaczają:

12) operator pocztowy – przedsiębiorcę uprawnionego do wykonywania działalności pocztowej na podstawie wpisu do rejestru operatorów pocztowych;

Zatem od dnia 1 stycznia 2013 r. wymóg posiadania zezwolenia został całkowicie zniesiony.

Czy w związku z powyższym Zamawiający dopuszcza usunięcie zapisów SIWZ, w których Zamawiający wskazuje na konieczność posiadania zezwolenia na wykonywanie działalności pocztowej przez Wykonawcę lub inne podmioty, tak by zapis odpowiadał aktualnie obowiązującej regulacji prawnej – wyłącznie konieczności posiadania wpisu do rejestru operatorów pocztowych?

2. Zamawiający wskazuje w treści Opisu Przedmiotu Zamówienia (pkt 24) oraz wzoru umowy (par. 2 ust. 3) na wymogi związane z dostępnością (max 3 km) i godzinami (przynajmniej do godz. 20tej) otwarcia placówki, zobowiązując wykonawców do utrzymywania przynajmniej jednej takiej placówki.

W związku z powyższym, Wykonawca podkreśla, że ustawodawca nawet od operatora wyznaczonego – wyznaczonego do świadczenia usług powszechnych i współfinansowanego przez Państwo – wymaga tylko tego, aby „placówki pocztowe były czynne we wszystkie dni robocze, z wyjątkiem sobót, co najmniej przez 5 dni w tygodniu, a jeżeli w tygodniu przypada dzień ustawowo wolny od pracy, to liczba ta może być odpowiednio niższa” (§ 24 rozporządzenia Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego). W aktach prawa powszechnego regulujących działalność operatorów pocztowych brak jest za to zapisów dotyczących dni oraz liczby godzin, w ciągu których powinna być czynna placówka operatora pocztowego każdego dnia.

Co prawda samo Rozporządzenie nie jest wiążące dla Zamawiających, jeśli chodzi o ustalenie warunków, jakim odpowiadać ma sieć wykonawcy, pozwala jednak na ustalenie, jakie wymogi uznawane są za proporcjonalne przez samego ustawodawcę. Zgodnie zaś z regulacją europejską ustanowienie operatora wyznaczonego służy zagwarantowaniu, by potencjalni „użytkownicy korzystali z prawa do usług powszechnych obejmujących ciągłe świadczenia usług pocztowych o określonej jakości we wszystkich punktach na swoich obszarach” (art. 3 ust. 1 dyrektywy 97/67/WE Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 15 grudnia 1997 r. w sprawie wspólnych zasad rozwoju rynku wewnętrznego usług pocztowych Wspólnoty oraz poprawy jakości usług, Dz. U. L 015, 21 stycznia 1998 r., p. 14 ze zm. – dalej „Dyrektywa Pocztowa”).

Krajowy ustawodawca określając wymogi dotyczące operatora wyznaczonego wskazuje jednocześnie warunki świadczenia usług pocztowych, które zapewniają określoną jakość. W niniejszym postępowaniu Zamawiający formułuje warunki zdecydowanie surowsze od warunków przewidzianych w Rozporządzeniu wobec operatora wyznaczonego, co narusza zasadę proporcjonalności warunków postępowania. Określone warunki są na tyle surowe, iż zdecydowanie ograniczają konkurencję w postępowaniu, a tym samym stanowią warunek nadmierny i nieproporcjonalny.

Wykonawca podkreśla, że dostosowuje lokalizację i godziny pracy placówek pocztowych przede wszystkim do występującego zapotrzebowania na usługi na danym terenie, ale także bierze pod uwagę uzyskiwane efekty finansowe oraz istniejące możliwości organizacyjne i operacyjne. Ww. przesłanki nie w każdym przypadku wskazują na potrzebę funkcjonowania placówek do godziny 20tej każdego dnia powszedniego, dlatego też Wykonawca nie jest w stanie zapewnić placówki w ww. lokalizacji.

W związku z powyższym, Wykonawca wnosi o zniesienie ww. wymogu i zastąpienie go wymaganiem posiadania placówki w odległości nie przekraczającej 5 km, otwartej minimalnie do godz. 18tej.

Wykonawca pragnie przy tym podkreślić, że tak skonstruowane wymagania, będą skutkować przedłożeniem oferty tylko przez jednego wykonawcę, mającego świadomość, iż jest jedynym podmiotem składającym ofertę, co z kolei doprowadzi do zaferowania przez niego cen wyższych, aniżeli w sytuacji w pełni konkurencyjnego postępowania przetargowego, otwartego na innych wykonawców. Powyższe może stanowić naruszenie ustawy o finansach publicznych (Dz. U. z 2009 nr 157 poz. 1240 ze zm., dalej „FinPubl”), poprzez naruszenie zasad określonych w art. 44 ust. 2 i 3 ustawy FinPubl, tj. zobowiązujących jednostki sektora finansów publicznych do dokonywania wydatków publicznych w sposób celowy i oszczędny, z zachowaniem zasad uzyskiwania najlepszych efektów z danych nakładów oraz optymalnego doboru metod i środków służących osiągnięciu założonych celów.

ODPOWIEDZI:

1. Na podstawie art. 38 ust. 4a ustawy Prawo zamówień publicznych, Zamawiający zmienia treść zapisów:
 - Rozdziału IV ust. 1 pkt 1) SIWZ, w ten sposób, iż otrzymuje on brzmienie:
„Posiadania uprawnień do wykonywania określonej działalności lub czynności, jeżeli ustawy nakładają obowiązek ich posiadania.
Zamawiający uzna spełnienie przedmiotowego warunku jeżeli Wykonawca wykaże, iż legitymuje się aktualnym wpisem do rejestru operatorów pocztowych, prowadzonym przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej, zgodnie z przepisami ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo Pocztove (Dz. U. z 2012 r., poz. 1529, ze zm.)”.
 - Rozdziału V ust. 1 pkt 2) SIWZ, w ten sposób, iż otrzymuje on brzmienie:
„dokument, potwierdzający aktualny wpis do rejestru operatorów pocztowych, prowadzonego przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej, zgodnie z przepisami ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo Pocztove (Dz. U. z 2012 r., poz. 1529, ze zm.);”.
2. Zamawiający dopuszcza, by Wykonawca dysponował placówką nadawczą zlokalizowaną w odległości nie przekraczającej 5 km od siedziby Zamawiającego, czynną od poniedziałku do piątku, przynajmniej do godziny 18:00.

W związku z dokonanymi zmianami wyznaczone zostają nowe terminy:

- składania ofert – 11.02.2016 r. do godz. 11:00;
- otwarcia ofert – 11.02.2016 r. o godz. 11:15;
- wniesienia wadium – 11.02.2016 r., do godz. 11:00.

Pozostałe zapisy SIWZ wraz z miejscem składania i otwarcia ofert pozostają bez zmian.

SEKREZARZ POWIATU

Magdalena Buczkowska