

RI.2720.11.2017.SD

**Uczestnicy postępowania
wszyscy**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn. „Świadczenie usług pocztowych na rzecz Starostwa Powiatowego w Gryfinie”.

Na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2017 r. poz. 1579 ze zm.) w załączeniu przekazujemy odpowiedzi na pytania, jakie wpłynęły do Zamawiającego w dniu 27.12.2017 w związku z ww. postępowaniem jednocześnie modyfikując SIWZ w następujący sposób:

Pytanie nr 1: W Formularzu oferty do SIWZ Zamawiający uwzględnił przesyłki listowe i paczki pocztowe w obrocie krajowym Gabaryt A i Gabaryt B. Wykonawca zwraca się z prośbą o potwierdzenie, iż „GABARYT A” to przesyłki o wymiarach:

- GABARYT A to przesyłki listowe o wymiarach:

MINIMUM – wymiary strony adresowej nie mogą być mniejsze niż 90 x 140 mm

MAKSIMUM – żaden z wymiarów nie może przekroczyć : wysokość 20 mm, długość 325 mm, szerokość 230 mm.

- GABARYT A to paczki pocztowe o wymiarach:

MINIMUM – wymiary strony adresowej nie mogą być mniejsze niż 90 x 140 mm

MAKSIMUM – żaden z wymiarów nie może przekroczyć : długość 600 mm , szerokość 500 mm, wysokość 300 mm.

- GABARYT B to przesyłki listowe o wymiarach:

MINIMUM – jeśli choć jeden z wymiarów przekracza wysokość 20 mm lub długość 325 mm, szerokość 230 mm

MAKSIMUM – suma długości, szerokości i wysokości 900 mm, przy czym największy z tych wymiarów (długość) nie może przekroczyć 600 mm.

- GABARYT B to paczki pocztowe o wymiarach:

MINIMUM – jeśli choć jeden z wymiarów przekracza długość 600 mm lub szerokość 500 mm lub wysokość 300 mm

MAKSIMUM – suma długości i największego obwodu mierzonego w innym kierunku niż długość – 3000 mm, przy czym największy wymiar nie może przekroczyć 1500 mm.

Odpowiedź: Tak, Zamawiający potwierdza ww. wymiary.

Pytanie nr 2: Czy Zamawiający może potwierdzić, że jako przesyłki priorytetowe (przesyłki najszybszej kategorii w obrocie krajowym) i przesyłki ekonomiczne (przesyłki nie będące przesyłkami najszybszej kategorii w obrocie krajowym) należy rozumieć przesyłki doręczane:

Przesyłki krajowe:

- Priorytet – przewidywany termin realizacji usługi to następny dzień roboczy po dniu nadania (D+1) pod warunkiem nadania do godziny 15:00,
- Ekonomia – przewidywany termin realizacji usługi to trzy dni robocze po dniu nadania (D+3).

Przewidywane terminy realizacji usługi nie stanowią gwarantowanych terminów doręczenia.

Przesyłki zagraniczne priorytetowe:

- w krajach strefy A (Europa łącznie z Cyprzem, całą Rosją i Izraelem) do trzeciego dnia roboczego po dniu nadania (D+3),
- w krajach strefy B (Ameryka Północna, Afryka), C (Ameryka Południowa, Środkowa i Azja), D (Australia i Oceania) do piątego dnia roboczego po dniu nadania (D+5).

Przesyłki nadane po godzinie 15.00 traktowane są jako nadane w dniu następnym.

Podane terminy dostarczenia przesyłek są terminami przewidywanymi, ustalonymi na podstawie przyjętego standardu doręczania, który w przypadku strefy A, B, C i D wynosi 85%.

Odpowiedź: Tak, Zamawiający potwierdza, iż tak należy rozumieć przesyłki priorytetowe oraz ekonomiczne.

Pytanie nr 3: W załączniku nr 8 do SIWZ - Wzór Umowy Zamawiający zawarł zapis § 1 ust. 6, że Wykonawca zobowiązany jest do dostarczania raz dziennie przesyłek adresowanych do siedziby Zamawiającego najpóźniej do godz. 11.00. Przedmiotem zamówienia jest świadczenie usług pocztowych w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczenia przesyłek. W definicji usługi pocztowej (art. 2 ust. 1 ustawy Prawo pocztowe) nie mieści się doręczanie przesyłek – opłaconych przez nadawców i nadchodzących do Zamawiającego. Dodatkowo Zamawiający określa godziny doręczenia, które nie uwzględniają procesów pocztowych zachodzących przed fazą doręczenia, jak np. przewóz do placówki oddawczej, rozdział materiału na rejony doręczeń, uzupełnienie odpowiedniej dokumentacji, etc. oraz samej fazy doręczenia do siedziby Zamawiającego, która będzie wynikała z obsługi rejonu doręczeń dla danej lokalizacji.

Czy w związku z powyższym Zamawiający dopuszcza wykreślenie wskazanych zapisów o godzinie doręczania przesyłek, ponieważ zapisy dotyczące terminów doręczania przesyłek pocztowych (wskaźniki czasu przebiegu przesyłek pocztowych w obrocie krajowym) uregulowane są Rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013r w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego oraz w ustawie Prawo pocztowe?

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie dopuszcza wykreślenia wskazanych zapisów o godzinie doręczenia przesyłek.

Pytanie nr 4: W załączniku nr 8 do SIWZ - Wzór Umowy Zamawiający zawarł zapis § 5 ust. 1, iż Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną za odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po jego stronie (z wyjątkiem sytuacji określonych w art. 145 ustawy Prawo zamówień publicznych) w wysokości 10 % kwoty stanowiącej wartość brutto sześciokrotności faktury za miesiąc poprzedzający odstąpienie od Umowy

Zgodnie z postanowieniami SIWZ usługi pocztowe stanowiące przedmiot zamówienia realizowane będą m.in. na zasadach określonych w ustawie z dnia 23 listopada 2012 r. - Prawo Pocztowe (Dz. U. z dnia 29 grudnia 2012 r., poz. 1529). Wykonawca jako operator wyznaczony jest zobowiązany do stosowania w zakresie niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych przepisów Rozdziału 8 wskazanej ustawy. Zgodnie z art. 87 w/w ustawy do odpowiedzialności operatorów za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej stosuje się przepisy Kodeksu cywilnego, jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej. Zatem w przypadku wykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej, w pierwszej kolejności znajdują zastosowanie przepisy w/w ustawy i dopiero w przypadku przeprowadzenia trybu reklamacyjnego (uregulowanego w/w przepisami), nadawcy przysługuje prawo dochodzenia roszczeń na drodze sądowej. Ponadto, zastrzeżenie kary umownej z tytułu rozwiązania umowy nie odpowiada literalnemu brzmieniu przepisów art. 483 kodeksu cywilnego, zgodnie z którym można zastrzec w umowie, że naprawienie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego nastąpi przez zapłatę określonej sumy (kara umowna). Nadto art. 484 kodeksu cywilnego stanowi m.in. jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej; to samo dotyczy wypadku, gdy kara umowna jest rażąco wygórowana (a z takim przypadkiem kary wygórowanej mamy do czynienia we wzorze umowy Załącznik nr 8 do SIWZ).

Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień zamówienia z przepisami obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, zasadnym jest wykreślenie przez Zamawiającego zapisów dotyczących kar umownych i w ich miejsce wprowadzenie postanowień regulujących odpowiedzialność operatora pocztowego na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe i aktach wykonawczych, co zresztą sam Zamawiający precyzuje w zapisie § 1 ust.15 - 16 Załącznika nr 8 do SIWZ - Wzór Umowy?

Odpowiedź: Tak, Zamawiający zgadza się na proponowane zmiany i dokonując modyfikacji SIWZ usuwa § 5 ze wzoru umowy stanowiącej załącznik nr 8 do SIWZ.

Pytanie nr 5: W SIWZ pkt. III – Opis przedmiotu Zamówienia ust. 2. Wymagania Zamawiającego dotyczące zatrudnienia osób na umowę o prace przez Wykonawcę lub podwykonawcę umieścił zapis

dotyczący wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, Wykonawca informuje, iż warunek postawiony przez Zamawiającego jest nadmierny i nieracjonalny, gdyż żaden z wykonawców funkcjonujących na rynku usług pocztowych nie jest w stanie go spełnić, a tym samym zapewnić, przy obejmującym zasięgiem cały kraj zamówieniu, iż w realizacji zamówienia udział brać będą jedynie pracownicy zatrudnieni na umowę o pracę, tym bardziej, że Prawo Pocztove dopuszcza posiadanie sieci agencji pocztowych. Żaden z wykonawców funkcjonujących na rynku nie będzie w stanie złożyć oferty i podjąć się realizacji zamówienia na warunkach określonych w SIWZ. W konsekwencji, opisując przedmiot zamówienia, w tym również obowiązek wynikający z art. 29 ust. 3a ustawy Pzp, Zamawiający nie może w sposób nieuzasadniony specyfiką przedmiotu zamówienia oraz swoimi obiektywnymi potrzebami ograniczać kręgu potencjalnych wykonawców, mogących ubiegać się o udzielenie zamówienia publicznego, a tym samym uniemożliwić złożenie oferty. Określenie przez Zamawiającego wymogu zatrudnienia wszystkich osób zajmujących się świadczeniem usług pocztowych w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania w obrocie krajowym i zagranicznym ekonomicznych i priorytetowych: przesyłek listowych, nierejestrowanych, przesyłek listowych rejestrowanych i paczek pocztowych na podstawie umowy o pracę w postępowaniu niemożliwego do dotrzymania warunku, przy uwzględnieniu specyfiki przedmiotu zamówienia oraz obowiązujących na danym rynku reguł związanych z realizacją tego typu zamówień, może w sposób bezpośredni prowadzić do naruszenia zasady uczciwej konkurencji i tym samym do naruszenia powyższych norm prawnych.

Fakt, że Wykonawca będący jednocześnie Operatorem Wyznaczonym może w ogóle nie złożyć oferty w realiach niniejszej sprawy, powinien zostać uznany za okoliczność świadcząca o tym, że przewidziany przez Zamawiającego wymóg, nie znajdujący oparcia w uzasadnionych potrzebach Zamawiającego i w specyfice przedmiotowego postępowania, może utrudniać udział w postępowaniu. Podkreślenia wymaga, że przepis ustawy Pzp wymaga jedynie uprawdopodobnienia utrudnienia uczciwej konkurencji. Tym bardziej, że orzecznictwo, co do opisu przedmiotu zamówienia w takich okolicznościach, jest jednoznaczne, np. w wyroku z dnia 25 stycznia 2006 r., sygn. akt II Ca 693/05, Sąd Okręgowy w Bydgoszczy orzekł: „Do stwierdzenia nieprawidłowości w opisie przedmiotu zamówienia wystarczy jedynie zaistnienie możliwości utrudniania uczciwej konkurencji poprzez zastosowanie określonych zapisów w specyfikacji niekoniecznie zaś realnego uniemożliwiania takiej konkurencji”.

Postawienie ww. wymogu, jest nadmierne i niepotrzebne, a przy tym rażąco narusza zasady uczciwej konkurencji, gdyż eliminuje z udziału w postępowaniu wykonawcę, który jest w stanie należycie wykonać zamówienie. Naruszenie zasady uczciwej konkurencji, określonej w art. 29 ust. 2, z uwagi na niezgodne z ustawą Pzp opisanie przedmiotu zamówienia zachodzi m.in. w sytuacji, gdy zamawiający opisze przedmiot zamówienia przez zbytne dookreślenie przedmiotu powodujące, bez uzasadnienia, wskazanie na konkretny produkt. Naruszenie to polega również na dookreślenie opisu przedmiotu zamówienia w taki sposób, który nie znajduje uzasadnienia ani w technicznym, ani w funkcjonalnym uregulowaniu potrzeb Zamawiającego. Wobec powyższego, ww. wymóg należy uznać za warunek nadmierny, który ogranicza dostęp do zamówienia wykonawcy.

Ponadto nadmienić należy iż z opinii Inspektora GİODO wydanej po zadaniu pytania przez Prezesa UZP dotyczącego żądania od wykonawcy kopii umów potwierdzających zawarcie umowy o pracę wynika że takie żądanie narusza kwestię ochrony danych osobowych pracowników. Zamawiający może jedynie wymagać od wykonawców złożenia oświadczenia lub kopii zanonimizowanych umów. Umowy takie nie pozwalałyby na skuteczną weryfikację. Zamawiający nie miałby bowiem gwarancji, że zanonimizowane umowy dotyczą właśnie osób realizujących zamówienie.

Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisów z SIWZ pkt. III ust. 2.1, 2.2,2.3,2,4 lub zmianę zapisów w następujący sposób:

2.1. Zamawiający wymaga zatrudnienia co najmniej np. 70% osób na podstawie umowy o pracę przez wykonawcę lub podwykonawców pracowników zajmujących się przyjmowaniem, przemieszczaniem i doręczaniem przesyłek w obrocie krajowym.

2.2. W trakcie realizacji zamówienia na każde wezwanie Zamawiającego w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie, nie krótszym niż 14 dni, Wykonawca przedłoży oświadczenia podpisane przez osoby uprawnione do reprezentowania Wykonawcy, potwierdzające liczbę osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę lub dokumenty dotyczące ilości osób zatrudnionych w przedsiębiorstwie

Pozostawienie zapisów w formie obecnej uniemożliwia wykonawcy złożenie oferty

Odpowiedź: Zamawiający dokonuje modyfikacji SIWZ w następujący sposób:

Część III pkt. 2 SIWZ otrzymuje brzmienie:

„2. Wymagania Zamawiającego dotyczące zatrudnienia osób na umowę o pracę przez Wykonawcę lub podwykonawcę.

2.1. Zamawiający wymaga zatrudnienia co najmniej **50%** osób na podstawie umowy o pracę przez wykonawcę lub podwykonawców pracowników zajmujących się przyjmowaniem, przemieszczaniem i doręczaniem przesyłek w obrocie krajowym.

2.2. W trakcie realizacji zamówienia na każde wezwanie Zamawiającego w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie, nie krótszym niż 14 dni, Wykonawca przedłoży oświadczenia podpisane przez osoby uprawnione do reprezentowania Wykonawcy, potwierdzające liczbę osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę lub dokumenty dotyczące ilości osób zatrudnionych w przedsiębiorstwie.

2.3 Obowiązek wykazania, że pracownicy Wykonawcy z grupy pracowników zajmujących się przyjmowaniem przemieszczaniem i doręczaniem przesyłek w obrocie krajowym a wykonujących przedmiot umowy są zatrudnieni na umowę o pracę, spoczywa na Wykonawcy.

2.4 Niezłożenie przez Wykonawcę w wyznaczonym przez Zamawiającego terminie żądanych przez Zamawiającego dowodów w celu potwierdzenia spełnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę traktowane będzie jako niespełnienie przez Wykonawcę lub Podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności wskazane w pkt 2.1

2.5 W przypadku uzasadnionych wątpliwości, co do przestrzegania prawa pracy przez Wykonawcę lub Podwykonawcę, zamawiający może zwrócić się o przeprowadzenie kontroli przez Państwową Inspekcję Pracy.”

Pytanie nr 6: Z uwagi na fakt dysponowania przez Zamawiającego środkami publicznymi i konieczności zachowania racjonalności i zasadności wydatkowania tych środków, uzasadnione jest, aby Zamawiający również w zamówieniu stosował więcej niż jedno kryterium wyboru oferty jakim jest najniższa cena. Stosowanie dodatkowych kryteriów wyboru takich jak zatrudnienie na etatach, sieć własnych placówek w których adresaci korespondencji Zamawiającego będą mogli bez żadnych trudności odebrać korespondencję w dogodnych godzinach obsługi , możliwości technologiczne wykonawcy, doświadczenie, jakość świadczonych usług pozwalają Zamawiającemu na dokonanie wyboru rzeczywiście wykonawcy rzetelnego i dającego rękojmię prawidłowego wykonania zamówienia.

W związku z powyższym prosimy o dokonanie stosownych kryteriów wyboru oferty najkorzystniejszej poprzez zmianę kryterium społecznego:

Wykonawca wnioskuję do Zamawiającego o zmianę kryterium oceny ofert o następujący warunek:

- Liczba osób zatrudnionych w oparciu o umowę o pracę na terytorium Polski w przeliczeniu na pełnozatrudnionych w pełnym wymiarze czasu pracy wg stanu na dzień, np. 30.11.2017r. – 35%.

Poniżej przykład umieszczenia kryterium zatrudnienia w kryteriach oceny ofert:

Warunek:

- Liczba osób zatrudnionych w oparciu o umowę o pracę w przeliczeniu na pełnozatrudnionych – 35%
Sposób obliczania kryterium „Liczba pracowników wykonawcy zatrudnionych na umowę o pracę na terenie Polski, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych, według stanu na dzień 30.11.2017r.

$$Z = \frac{\quad}{Z_{\max}} \times 35 \text{ punktów}$$

gdzie:

1. Z = liczba punktów za kryterium „Liczba pracowników wykonawcy zatrudnionych na umowę o pracę na terytorium Polski, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych, według stanu na dzień np. 30.11.2017

2. Z_x = liczba pracowników wykonawcy zatrudnionych na umowę o pracę na terytorium Polski, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych, według stanu na dzień np. 30.11.2017r. wynikająca z oferty badanej;

3. Z max = największa liczba pracowników wykonawcy zatrudnionych na umowę o pracę na terytorium Polski, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych, według stanu na dzień np. 30.11.2017r. wynikający z ofert, które nie podlegają odrzuceniu.

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

Podsumowując powyższe, Wykonawca wnosi o dokonanie wskazanej modyfikacji w ogłoszeniu o zamówieniu na usługę społeczną oraz dokonanie odpowiednich zmian w dokumentacji dotyczącej przetargu nieograniczonego.

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie zgadza się na proponowane zmiany.

Pytanie nr 7: Mając na uwadze powyższy pkt. prosimy o dokonanie modyfikacji zapisu SIWZ pkt. XIX opisu kryteriów, którymi Zamawiający będzie się kierował przy wyborze oferty, wraz z podaniem wg tych kryteriów i sposobu oceny ofert dot. kryterium wyboru oferty w podziale na:

- a) „Łączna cena ofertowa brutto” – 60%
- b) „parametry Techniczne” – 5%
- c) „kryterium społeczne” – 35%

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie zgadza się na proponowane zmiany.

Pytanie nr 8: Czy Zamawiający przewiduje możliwość korzystania z udostępnionego bezpłatnie przez Wykonawcę, narzędzia do nadawania przesyłek w wersji elektronicznej oraz ich śledzenia, dzięki któremu proces przygotowywania korespondencji ulegnie uproszczeniu?

Odpowiedź: Zamawiający przewiduje taką możliwość jednakże bez zobowiązania umownego.

Pytanie nr 9: Czy Zamawiający dopuszcza możliwość aby świadcząc usługi w ramach niniejszego postępowania Wykonawca umieszczał przesyłki Zamawiającego w innych kopertach, w tym zawierających inne nadruki niż Zamawiającego lub nadawał przesyłki Zamawiającego jako nadawca w imieniu i na rzecz Zamawiającego? w wyniku czego na dowodzie nadania będzie figurował inny podmiot niż Zamawiający?

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie dopuszcza takiej możliwości.

Pytanie nr 10: Czy Zamawiający dopuszcza podpisanie umowy wykonawczej do umowy ramowej lub dodanie załączników do wskazanego wzoru umowy? Umowa wykonawcza lub dodatkowe załączniki do umowy nie stałyby w sprzeczności z umową ramową, a jedynie uzupełniałyby postanowienia Umowy stanowiącej załącznik do zapytania ofertowego. Nie wszystkie szczegóły dotyczące umowy zostały ujęte w projekcie Umowy.

Odpowiedź: Zamawiający rozpatrzy możliwość dodania załączników nie zmieniających warunków zamówienia po zapoznaniu się z proponowanymi załącznikami do wzoru umowy.

Pytanie nr 11: Czy zamawiający dopuszcza zmianę cen usług pocztowych w trakcie trwania Umowy w przypadku ich akceptacji przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej lub w sposób dopuszczony przez Prawo Pocztowe ?

Odpowiedź: Nie Zamawiający nie dopuszcza zmiany cen usług pocztowych w trakcie trwania umowy.

Jednocześnie Zamawiający dokonuje modyfikacji SIWZ w następujący sposób:

Część XVII SIWZ otrzymuje brzmienie:

1. Zabezpieczoną ofertę należy złożyć w terminie **do dnia 5 stycznia 2018 r. do godz. 13.30** w budynku Starostwa Powiatowego w Gryfinie przy ul. Sprzymierzonych 4, w Kancelarii Ogólnej, pok. nr 11.
2. Otwarcie ofert nastąpi w dniu **5 stycznia 2018 r. o godz. 14.00** w budynku Starostwa Powiatowego w Gryfinie przy ul. Sprzymierzonych 4 – sala obrad (I piętro).