



Urząd Lotnictwa Cywilnego

Dyrektor Generalny

Mirosław Muszyński

Tel.: + 48 22 520-74-16, Fax: + 48 22 520-73-05

ULC-BDG-/2600-0003/02/14

Warszawa, 2014.10.08

**Wykonawcy zainteresowani
udziałem w postępowaniu**

Dotyczy: postępowania nr ULC-BDG-POK/2600-0003/14 na sukcesywne świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym.

Urząd Lotnictwa Cywilnego występując jako Zamawiający w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na sukcesywne świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym, działając zgodnie z art. 38 ust. 1 i 2 oraz ust. 4 i 4 a ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2013 r., poz. 907 z późn. zm.) w związku z zadanymi pytaniami przesłanymi do Zamawiającego udziela odpowiedzi po zacytowaniu kolejnych pytań:

1. Czy Zamawiający w związku z tym, iż nie ogranicza wykonanie zamówienia przez podwykonawców dopuszcza sytuację, w której część przesyłek zostanie nadana przez inny podmiot na rzecz i w imieniu Zamawiającego, w wyniku, czego na dowodzie nadania przesyłki będzie figurować inny podmiot niż Zamawiający, natomiast na podstawie zawartej umowy będzie możliwość wykazania, że nadanie przesyłki zlecił Zamawiający? Prosimy również o doprecyzowanie, na jakich zasadach Wykonawca będzie mógł korzystać z podwykonawców oraz jaki stosunek prawny powinien łączyć Podwykonawcę z Wykonawcą?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że dopuszcza możliwość wykonania zamówienia przez podwykonawców. Zamawiający nie wyraża zgody, aby na dowodzie nadania przesyłki figurował inny podmiot niż Zamawiający.

W kwestii relacji Wykonawca – Podwykonawcy, Zamawiający informuje, iż zawarł odpowiednie w tym względzie zapisy w pkt 27 oraz pkt 10.8 SIWZ. Ponadto powyższą sprawę reguluje ustawa Pzp w art. 36 a i w art. 36 b. Stosunki prawne łączące Wykonawcę i Podwykonawców znajdują się poza kompetencjami Zamawiającego.

2. Czy Zamawiający dopuszcza, aby na kopertach przesyłek doręczanych w ramach udzielonego zamówienia znajdowały się znaki opłaty pocztowej innego operatora pocztowego, niż Wykonawca, któremu Zamawiający udzielił zamówienia?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza taką możliwość.

3. Czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany zapisu w załączniku nr 2 do SIWZ Istotne Postanowienia Umowy, § 6 ust. 8 o treści:

„Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego.”
Proponujemy zapis:

„Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

4. W załączniku nr 1 do SIWZ Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia ust. 20 pkt. c) jest zawarty nieobowiązujący akt prawny. Czy Zamawiający może go zaktualizować na akt obecnie obowiązujący o treści: „Rozporządzenie Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 26 listopada 2013 r. w sprawie reklamacji usługi pocztowej (Dz. U. z 2013r., poz. 1468).”?

Odpowiedź: Zamawiający dokonuje zmiany w tym zakresie. Usługi pocztowe będą realizowane na zasadach określonych w ust. 20 pkt a), b) Załącznika nr 1 do SIWZ:

- a) ustawie z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe (Dz. U. z 2012 r., poz.1529);
b) innych aktach prawnych związanych z realizacją usług będących przedmiotem umowy, wydanych na podstawie ustawy i rozporządzenia oraz postanowień SIWZ.

5. W Załączniku nr 1 do SIWZ Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia oraz w załączniku nr 7 do SIWZ Formularz oferty, Zamawiający opisuje przesyłki pocztowe, jakie są objęte przedmiotem zamówienia. Zamawiający wymienia przesyłki najszybszej kategorii. Czy Zamawiający może potwierdzić, że jako przesyłki najszybszej kategorii w obrocie krajowym należy rozumieć przesyłki doręczane w deklarowanym terminie D+1(gdzie D oznacza dzień nadania przesyłki do godz. 15:00), a przesyłki niebędące przesyłkami najszybszej kategorii w obrocie krajowym to przesyłki doręczane w deklarowanym terminie D+3 (gdzie D oznacza dzień nadania przesyłki do godz. 15:00)? Czy potwierdzenie możliwości realizacji usług ww.

terminach powinno wynikać z zapisów regulaminów Wykonawcy obowiązujących w dniu składania ofert?

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza, że jako przesyłki najszybszej kategorii w obrocie krajowym należy rozumieć przesyłki doręczane w deklarowanym terminie D+1 (gdzie D oznacza dzień nadania przesyłki do godz. 15:00), a przesyłki niebędące przesyłkami najszybszej kategorii w obrocie krajowym to przesyłki doręczane w deklarowanym terminie D+3 (gdzie D oznacza dzień nadania przesyłki do godz. 15:00). Zamawiający potwierdza, iż realizacja usług w ww. terminach powinna wynikać z zapisów regulaminów Wykonawcy obowiązujących w dniu składania ofert.

6. Czy usługi świadczone przez Wykonawcę z chwilą ich nadania powinny spełniać wymóg zachowania prawidłowego terminu nadania dla pisma urzędowego? Świadczenie przez Wykonawcę usług, dla których przepisy prawa uznają, że złożenie pisma w placówce pocztowej operatora wyznaczonego jest równoznaczne z wniesieniem go do sądu lub termin wniesienia pisma uważa się za zachowany, jeśli przed jego upływem pismo zostało nadane w placówce pocztowej operatora wyznaczonego w tym warunków art. 165 § 2 kpc, art. 198b ust 2 Pzp art. 83 § 3 Prawa o postępowaniu przed sądami administracyjnymi, art. 57 § 5 pkt 2 kpa, art. 12 § 6 pkt 2 Ordynacji podatkowej a także art. 17 Prawo pocztowe.

Odpowiedź: Zamawiający nie wymaga od innego operatora niż Poczta Polska, aby potwierdzenie miało moc dokumentu urzędowego, ponieważ taki przymiot posiada potwierdzenie odbioru dokonane przez Poczta Polską. Niemniej dla skuteczności domniemania prawnego związanego z doręczeniem, każdy operator będzie miał obowiązek zachowania terminów ustawowych przy doręczeniu zastępczym. Zamawiający dopuszcza możliwość wysyłania przesyłek wymagających zapewnienia skutku, o którym mowa w art. 17 ustawy Prawo pocztowe przez Wykonawcę za pośrednictwem operatora wyznaczonego.

7. Czy usługi świadczone przez Wykonawcę powinny spełniać warunki skutecznego i prawidłowego doręczenia przedstawione w kodeksie postępowania cywilnego, kodeksie postępowania karnego i kodeksie postępowania administracyjnego (zwłaszcza art. 44) oraz spełniać warunki skutecznego doręczenia w postępowaniach prowadzonych przez sądy administracyjne?

Odpowiedź: Usługi świadczone przez Wykonawcę w podanym wyżej zakresie powinny spełniać warunki skutecznego i prawidłowego doręczenia przedstawione w kodeksie postępowania cywilnego, kodeksie postępowania karnego i kodeksie postępowania administracyjnego oraz spełniać warunki skutecznego doręczenia w postępowaniach prowadzonych przez sądy administracyjne. Zamawiający wymaga, aby Wykonawca gwarantował, iż potwierdzenie nadania przesyłki rejestrowanej będzie miało moc dokumentu urzędowego. Zamawiający dopuszcza nadawanie przesyłek, o których mowa powyżej przez Wykonawcę za pośrednictwem operatora wyznaczonego (na podstawie odrębnego wykazu).

8. Czy Zamawiający dopuszcza możliwość użycia nazewnictwa własnego usług Wykonawcy w szczególności w dokumentach i plikach przekazywanych Zamawiającemu w związku z realizacją przedmiotu zamówienia (niepowodujących zmian umowy w sprawie zamówienia publicznego)?

Odpowiedź: Tak, po pisemnym uzgodnieniu z Zamawiającym.

9. Czy Wykonawca może określić parametry, jakie powinna spełniać placówka Wykonawcy, np.:
- czynna, co najmniej we wszystkie dni robocze, z wyjątkiem dni ustawowo wolnych od pracy,
 - oznakowana w sposób widoczny „szyldem” z nazwą bądź logo Wykonawcy, umieszczonym w obrębie witryny jednoznacznie wskazującym na jednostkę Wykonawcy
 - gdy znajduje się w lokalu, w którym prowadzona jest inna działalność gospodarcza, musi posiadać wyodrębnione stanowisko obsługi klientów w zakresie usług pocztowych oznakowane w sposób widoczny nazwa lub logo Wykonawcy
 - Ponadto czy Zamawiający oprócz powyższych kryteriów, co do placówek Wykonawcy oczekuje, iż placówki dedykowane dla siedzib Zamawiającego będzie zlokalizowana w danej odległości, będzie umożliwiała skorzystanie z innych usług pocztowych Wykonawcy niezawartych w przedmiocie zamówienia.

Odpowiedź: Zamawiający wymaga, aby placówki Wykonawcy były czynne, we wszystkie dni robocze, za wyjątkiem dni ustawowo wolnych od pracy oraz oznakowane w sposób widoczny - informacja z nazwą Wykonawcy lub jego logo, umieszczonym w obrębie witryny jednoznacznie wskazującym na jednostkę Wykonawcy.

Przesyłki pocztowe przygotowane do dystrybucji będą dostarczane przez Zamawiającego do punktu odbioru, właściwego dla każdej jednostki ULC, wskazanego przez Wykonawcę. Wskazany punkt odbioru nie może znajdować się w odległości (obliczonej w linii prostej) większej niż 2 000 m od siedziby Zamawiającego według nawigacji pieszej. W przypadku braku ich posiadania Wykonawca zobowiązany jest do odbioru przesyłek z jednostek Zamawiającego w miejscach wskazanych w niniejszym załączniku (Nr 1) do SIWZ. Nadanie przesyłek objętych przedmiotem zamówienia następować będzie w dniu ich przekazania przez Zamawiającego w godzinach 14.30 – 16.15.

10. Pkt 20 *Szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia* określa zasady realizacji przedmiotu zamówienia. Czy Zamawiający może określić w jakim stopniu ww. akty prawne mają zastosowanie? Podkreślić przy

tym należy, że w ocenie Wykonawcy zastosowanie powinny znaleźć tylko te przepisy powszechnie obowiązującego prawa, które ma obowiązek stosować każdy operator pocztowy. Niezależnie od powyższego Wykonawca informuje, iż posiada odpowiednią wiedzę, doświadczenie oraz potencjał techniczny gwarantujące zachowanie zasad oraz terminów doręczania pism będących przedmiotem przetargu, jak również odpowiedzialność za ewentualne nienależyte świadczenie usług pocztowych – co szczegółowo reguluje Regulamin Świadczenia Usług Poczтовых Wykonawcy.

W świetle powyższego, konieczność spełnienia dodatkowych wymogów, wynikających z wyżej wskazanych rozporządzeń, często jedynie technicznych, nie wpływających na jakość oraz terminowość wykonania usługi, jest zupełnie zbędna. Może wręcz być uznana za naruszenie zasad uczciwej konkurencji. Zamawiający, stawiając warunek spełnienia wszystkich wymogów określonych w wymienionych aktach prawnych, dyskryminuje podmioty inne niż Poczta Polska S.A. oczywiste jest bowiem, iż tylko ten podmiot jest w stanie spełnić wszystkie warunki przewidziane w wyżej wymienionych aktach. Czy w związku z tym Zamawiający dokona modyfikacji SIWZ?

Odpowiedź: Tak, zamawiający dokonuje zmiany zapisu w Załączniku Nr 1 do SIWZ Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia - pkt 20. Nowy zapis brzmi:

„20. Usługi pocztowe będą realizowane na zasadach określonych w:

- a) ustawie z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe (Dz. U. z 2012 r., poz.1529);
- b) innych aktach prawnych związanych z realizacją usług będących przedmiotem umowy, wydanych na podstawie ustawy i rozporządzenia oraz postanowień SIWZ.”

11. W pkt. 21 Szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia dla części przesyłek (około 30%) zamawiający wymaga skutków nadania pisma (moc doręczenia) określonych w przepisach: KPA, KPC, OP, PZP (Prawo Zamówień Publicznych), oraz mocy dokumentu urzędowego - Art. 17. Prawa Poczтового. Takie usługi świadczyć może jedynie operator wyznaczony jakim jest Poczta Polska. Czy Zamawiający wyraża zgodę na wyodrębnienie tychże przesyłek z nadania i przekazanie do ww. operatora?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza możliwość wysyłania przesyłek wymagających zapewnienia skutku, o którym mowa w art. 17 ustawy Prawo pocztowe przez Wykonawcę za pośrednictwem operatora wyznaczonego.

12. Zamawiający wskazał w pkt 21 lit. b) Załącznika nr 1 do SIWZ, dla części przesyłek rejestrowanych (ok 30%) Zamawiający wymaga zapewnienia przez Wykonawcę skutków potwierdzenia przyjęcia przesyłki rejestrowanej (moc dokumentu urzędowego) - art. 17 ustawy Prawo pocztowe „potwierdzenie nadania przesyłki rejestrowanej lub przekazu pocztowego wydane przez placówkę pocztową operatora wyznaczonego ma moc dokumentu urzędowego”. Należy podkreślić, że wskazane wymogi spełnić może jedynie operator wyznaczony (na co Zamawiający sam zresztą zwraca uwagę, cytując literalne brzmienie art. 17 ustawy Prawo pocztowe), którego obowiązki do roku 2015 na podstawie art. 178 ustawy - Prawo pocztowe pełni Poczta Polska S.A. Zgodnie z art. 17 Prawa pocztowego, Potwierdzenie nadania przesyłki rejestrowanej lub przekazu pocztowego wydane przez placówkę pocztową operatora wyznaczonego ma moc dokumentu urzędowego. Wymóg spełnienia powyższych skutków bezpośrednio przez nadanie w placówce wybranego operatora prowadzi w konsekwencji do naruszenia elementarnych zasad prawa zamówień publicznych tj. zachowania uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców (art. 7 ust. 1 PZP) oraz naruszenia zakazu wyrażonego w art. 29 ust. 2 PZP, zgodnie z którym Zamawiający nie opisuje przedmiotu zamówienia w sposób utrudniający uczciwą konkurencję, gdyż tylko jeden podmiot może złożyć ofertę w niniejszym postępowaniu. Przepisy powszechnie obowiązującego prawa to okoliczność, na którą Wykonawca nie ma żadnego wpływu i nie jest w stanie w żaden sposób spełnić takiego warunku. Co więcej, potwierdzenie nadania z mocą dokumentu urzędowego nie ma żadnego wpływu na skuteczność doręczeń nadawanych przez Zamawiającego przesyłek. Wykonawca zwraca uwagę, że pogląd taki podzieliła również Krajowa Izba Odwoławcza, która w trzyosobowym składzie, któremu przewodniczył Prezes Krajowej Izby Odwoławczej Paweł Trojan, orzekła 7 października 2013 r. (sygn. akt: KIO 2184/13), że żaden sąd i prokuratura w Polsce nie może się domagać by dowód nadania przesyłek poleconych, nadawanych przez sąd lub prokuraturę, a także organ administracji publicznej, jak i podmiot wykonujący działania z zakresu administracji publicznej, był wystawiany z mocą urzędową. Jednocześnie Zamawiający wskazuje, iż istnieje alternatywny sposób świadczenia usługi w tym zakresie, tj. nadawanie przesyłek, dla których Zamawiający wymaga zapewnienia omawianego skutku charakteru potwierdzenia nadania (moc dokumentu urzędowego), za pośrednictwem operatora wyznaczonego, gdzie wybrany wykonawca występuje *de facto* w roli „posłańca”. Wymagałoby to jednak zmiany SIWZ i współpracy Zamawiającego z wybranym wykonawcą niebędącym operatorem wyznaczonym (o czym mowa w pytaniach poniżej). Sytuacja taka oczywiście nie wpłynęłaby na status Zamawiającego jako nadawcy, nie zmieniałaby również podmiotu figurującego na dowodzie nadania przesyłki.

W świetle powyższego Wykonawca zwraca się eliminację wskazanego zapisu Załącznika nr 1 do SIWZ, ew. taką jego zmianę, by wybrany wykonawca mógł wysłać przesyłki wymagające zapewnienia skutku, o którym mowa w art. 17 ustawy Prawo pocztowe za pośrednictwem operatora wyznaczonego, występując *de facto* w roli „postańca”.

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza możliwość wysyłania przesyłek wymagających zapewnienia skutku, o którym mowa w art. 17 ustawy Prawo pocztowe przez Wykonawcę za pośrednictwem operatora wyznaczonego.

13. Zamawiający wskazuje w pkt 21 lit. a) Załącznika nr 1 do SIWZ, iż dla części przesyłek rejestrowanych (ok. 30%) Zamawiający wymaga zapewnienia przez Wykonawcę skutków:

a) skutków nadania pisma (moc doręczenia) określonych w przepisach:

- 1) art. 57 § 5 pkt 2 ustawy Kodeks postępowania administracyjnego (termin uważa się za zachowany, jeżeli przed jego upływem pismo zostało nadane w polskiej placówce pocztowej operatora wyznaczonego),
- 2) art. 165 § 2 ustawy Kodeks postępowania cywilnego (oddanie pisma procesowego w polskiej placówce pocztowej operatora wyznaczonego jest równoznaczne z wniesieniem go do sądu),
- 3) art. 198b ust. 2 zdanie drugie ustawy Prawo zamówień publicznych (złożenie skargi w placówce pocztowej operatora wyznaczonego jest równoznaczne z jej wniesieniem),
- 4) art. 12 § 6 pkt 2 ustawy Ordynacja podatkowa (termin uważa się za zachowany, jeżeli przed jego upływem pismo zostało nadane w polskiej placówce pocztowej operatora wyznaczonego);

Czy powyższe oznacza, że Zamawiający dopuszcza nadawanie przesyłek w powyższych trybach (np. art. 57 § 5 pkt 2 KPA) za pośrednictwem operatora wyznaczonego (na podstawie odrębnego wykazu) na zasadzie pełnienia przez wykonawcę funkcji „postańca”, a więc bez konieczności bezwzględnego zapewnienia omawianych skutków zachowania terminu/wniesienia pisma do sądu poprzez nadanie przesyłki w placówce wybranego wykonawcy?

Jeżeli jednak wskazane skutki ma bezwzględnie zapewnić wykonawca poprzez nadanie przesyłki w swojej placówce, a nie placówce operatora wyznaczonego, a powyższa interpretacja Wykonawcy jest błędna, to należy podkreślić, że omawiane wymogi spełnić może **jedynie operator wyznaczony**, jakim jest Poczta Polska S.A. Wymóg spełnienia powyższych skutków bezpośrednio przez nadanie w placówce wybranego operatora prowadzi w konsekwencji do naruszenia elementarnych zasad prawa zamówień publicznych tj. zachowania uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców (art. 7 ust. 1 PZP), jak również naruszenia przepisu art. 29 ust. 2 PZP mówiącego o zakazie opisywania zamówienia w

sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję. Wiąże się to z faktem, iż przepisy powszechnie obowiązującego prawa to okoliczność, na którą Wykonawca nie ma żadnego wpływu i nie jest w stanie w żaden sposób spełnić takiego warunku.

Wykonawca zwraca uwagę, że wskazane tryby dotyczą nadawania pism kierowanych przez strony postępowania do organu, nie mają więc zastosowania do nadawania korespondencji wysyłanej przez Zamawiającego - będącego organem administracji, do stron postępowania (tj. wysyłanie decyzji, zawiadomień itp.). Zamawiający, jako organ administracji publicznej, nadawać będzie głównie przesyłki w takich trybach jak art. 39 KPA, tj. do jednostek zewnętrznych w stosunku do struktury administracyjnej - osób fizycznych i prawnych, zapewnienie powyższych skutków nie jest więc istotne, gdyż - niezależnie od wyboru operatora pocztowego - skutek doręczenia nastąpi z chwilą faktycznego dostarczenia przesyłki do adresata. Doręczenie przesyłek w trybie określonym w art. 39 KPA oraz innych analogicznych przez Wykonawcę będzie doręczeniem tak samo skutecznym, jak doręczenie dokonane przez Poczta Polską i każdego innego operatora pocztowego posiadającego uprawnienia do wykonywania działalności pocztowej na podstawie wpisu do rejestru operatorów pocztowych, zgodnie z art. 6 ustawy - Prawo Pocztove. Tryby doręczania przesyłek w postępowaniach sądowych i administracyjnych nadawanych przez organ administracji publicznej są określone w aktach prawnych regulujących dane postępowanie.

Art. 39 Kodeksu postępowania administracyjnego

Organ administracji publicznej doręcza pisma za pokwitowaniem przez operatora pocztowego w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. - Prawo pocztowe (Dz. U poz. 1529), przez swoich pracowników lub przez inne upoważnione osoby lub organy.

Art. 144 Ordynacji podatkowej

Organ podatkowy doręcza pisma za pokwitowaniem przez operatora pocztowego w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. - Prawo pocztowe, swoich pracowników lub przez osoby uprawnione na podstawie odrębnych przepisów. W przypadku gdy organem podatkowym jest wójt, burmistrz (prezydent miasta), pisma może doręczać sołtys za pokwitowaniem

Z zapisów tych wynika, że organ nie jest zobowiązany do nadawania pism za pośrednictwem operatora wyznaczonego - wystarczy, że przesyłki zostaną nadane w placówce przedsiębiorcy legitymującego się wpisem do rejestru operatorów pocztowych prowadzonego przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej. Przesyłkami tego rodzaju są wszelkie pisma, wezwania, zawiadomienia, które organ kieruje do stron prowadzonego przez siebie postępowania.

Nie mają tu więc zastosowania przepisy regulujące skutki prawne nadania pism za pośrednictwem operatora wyznaczonego w rozumieniu Prawa Pocztove (tj. moc dokumentu urzędowego, skutek zachowania terminu do wniesienia pisma), gdyż to nie chwila nadania, a rzeczywistego doręczenia pisma do adresata wyznacza moment, od którego rozpoczynają biec - dla stron postępowania - terminy do dokonania określonych czynności (np. wniesienie odwołania). Tymczasem konieczność nadawania przesyłek w trybie art. 57 § 5 pkt 2 KPA i art. 12 § 6 pkt 2 Ordynacji podatkowej miałyby zastosowanie w

niniejszym postępowaniu, gdyby to Zamawiający występował w charakterze strony postępowania administracyjnego, jako podmiot administrowany.

W związku z powyższym taka konstrukcja zapisów SIWZ sprawia, że tylko jeden podmiot jest w stanie udokumentować wykonanie powszechnych usług pocztowych, a co za tym idzie - spełnić warunek udziału w postępowaniu. Jak już wskazywał Wykonawca we wniosku, prowadzi to do naruszenia podstawowych zasad Prawa zamówień publicznych, tj. zasady równego traktowania wykonawców i zasad uczciwej konkurencji. Takie ukształtowanie zapisów jest zaskakujące, gdyż ograniczenie konkurencyjności postępowania nie leży przede wszystkim w interesie Zamawiającego. Poza oczywistymi konsekwencjami w postaci możliwości złożenia odwołania od treści SIWZ czy wszczęcia kontroli doraźnej przez Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych, takie ukształtowanie zapisów SIWZ spowoduje, że faworyzowany operator wyznaczony, świadomy braku jakiegokolwiek konkurencji w niniejszym postępowaniu, złoży ofertę zdecydowanie mniej korzystną cenowo. W konsekwencji, w braku innych uczestników postępowania przetargowego (oprócz operatora wyznaczonego, który będzie mógł swobodnie kształtować wartość oferty bez obaw o poziom cen konkurentów) Zamawiający przeznaczy na zamówienie większą ilość środków. Tym samym może mu zostać zarzucony czyn naruszenia dyscypliny finansów publicznych (zgodnie z ustawą o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych).

W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z wnioskiem o udzielenie odpowiedzi w kwestii prawidłowości interpretacji przedstawionej powyżej. Alternatywnie, jeżeli Zamawiający nie uwzględni przedstawionej interpretacji Wykonawcy, zwraca się on o usunięcie z cytowanego powyżej zapisu w odniesieniu do trybów nadawania przesyłek za pośrednictwem operatora wyznaczonego, które naruszają uczciwą konkurencję.

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza nadawanie przesyłek, o których mowa powyżej przez Wykonawcę za pośrednictwem operatora wyznaczonego (na podstawie odrębnego wykazu).

14.

- 1) Czy Zamawiający dopuszcza ewentualnie możliwość wyłączenia przesyłek, o których mowa w Pytaniu 12 i 13 powyżej z zakresu przedmiotu zamówienia i niniejszego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego?

Ze względu na swoją specyfikę, a więc konieczność posługiwania się w tym zakresie operatorem wyznaczonym, uzasadnione jest wyłączenie powyższych przesyłek i wszczęcie w tym zakresie osobnego postępowania w sprawie udzielenia zamówienia publicznego obejmującego wyłącznie tego rodzaju przesyłki. Wykonawca informuje, że wyłączenie tych przesyłek wpłynie na cenę oferty Wykonawcy, a także innych Wykonawców przystępujących do postępowania i w istotny sposób wpłynie na zwiększenie konkurencyjności postępowania. Brak konieczności uwzględniania w kosztach nadawania ww. przesyłek pozwoli Wykonawcy na zaproponowanie najbardziej optymalnych dla Zamawiającego warunków cenowych. Co więcej, również konkurenci Wykonawcy, przede wszystkim operator wyznaczony - Poczta Polska S.A., wiedząc o zwiększeniu konkurencji, będą zmuszeni do obniżenia proponowanych cen ofertowych.

- 2) ewentualnie, czy Zamawiający 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 informuje, że w tym przypadku będzie stosował następujący tryb: wydzielone przesyłki pocztowe, po ich odebraniu od Zamawiającego, w tym samym dniu zostaną dostarczone do placówki operatora wyznaczonego i nadana w imieniu Zamawiającego, Wykonawca następnie dostarczy Zamawiającemu uzyskane potwierdzenie nadania. Wykonawca będzie tylko pośrednikiem między Zamawiającym a operatorem wyznaczonym, nadanie przesyłek nastąpi w imieniu i na rzecz Zamawiającego, nie zmieni jednak danych Zamawiającego na kopercie. Sposób oznaczenia wniesienia opłaty pocztowej ustalony z Zamawiającym zastąpią znaki opłaty pocztowej stosowane przez operatora wyznaczonego.

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.

Powyższe działanie ma bardzo istotne znaczenie z punktu widzenia interesów Zamawiającego. W sytuacji bowiem gdy Zamawiający, jest stroną np. postępowania cywilnego i zależy mu na złożeniu pisma w terminie wynikającym z konkretnej procedury, winien taką przesyłkę wydzielić i wskazać operatorowi pocztowemu, że powinna być ona doręczona przez operatora wyznaczonego. W przeciwnym wypadku negatywne skutki procesowe (uchylenie terminu np. do wniesienia apelacji) poniesie Zamawiający, który nie poinformuje operatora pocztowego o charakterze przesyłki, na co ten ostatni nie miał żadnego wpływu.

Możliwa jest również w tym zakresie sytuacja, że przesyłki muszą być przekazane operatorowi na tyle wcześniej do doręczenia, aby przesyłka "fizycznie" trafiła do organu/sądu w terminie przewidzianym na dokonanie danej czynności procesowej. Niemniej wymaga to współpracy z Zamawiającym i najpierw wyodrębnienia przesyłek, które muszą być nadane w trybach według ww. procedur.

Odpowiedź: Zamawiający 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.

15. 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 Zaproszeniu.

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza możliwość umieszczania na przesyłkach informacji o opłacie za usługę pocztową związaną wyłącznie ze świadczeniem części zamówienia przez podwykonawców. Na zamieszczanie innych informacji nie związanych ze świadczeniem usług pocztowych Zamawiający nie wyraża zgody.

16. Zamawiający wskazuje określając warunki płatności (§ 6 ust. 7 Załącznika nr 2 do SIWZ), że zapłata należności nastąpi przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy wskazany na fakturze, w terminie 21 dni od daty prawidłowo wystawionej faktury.

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę terminu płatności na 14 dni od daty prawidłowo wystawionej faktury? Zmiana ułatwi Wykonawcy dokonywanie rozliczeń, pozostawiając Zamawiającemu odpowiedni czas na dokonanie płatności.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę terminu płatności.

17. Zamawiający wskazuje w zapisie § 8 ust. 2 Załącznika nr 2 do SIWZ, iż może rozwiązać Umowę bez wypowiedzenia, jeżeli Wykonawca nie dotrzymuje warunków Umowy, po uprzednim pisemnym wezwaniu Wykonawcy do przywrócenia stanu zgodnego z Umową oraz obowiązującymi przepisami w terminie trzech dni od otrzymania wezwania.

Zamawiający nie wskazuje jednak szczegółów dotyczących takiej sytuacji, w szczególności co znaczy niedotrzymywanie warunków Umowy, a konkretnie jaka ilość oraz jaka waga niedotrzymywania warunków Umowy uprawnia Zamawiającego do wyznaczenia omawianego terminu przywrócenia stanu zgodnego z Umową (czy należy przez to rozumieć trzy przypadki, pięć przypadków itd.?). Ponadto, termin przewidziany przez Zamawiającego na przywrócenie stanu zgodnego z Umową może być zdecydowanie za krótki w przypadkach, w których niedotrzymanie warunków Umowy jest niezawinione przez wykonawcę i nie miał on na nie wpływu. Wprowadziłoby to nierównorzędną pozycję Zamawiającego względem wykonawcy, gdzie ten pierwszy mógłby w swobodny sposób interpretować pojęcie niedotrzymywania warunków Umowy, uwzględniając błahę okoliczności, na które wykonawca nie ma wpływu, a termin przez niego wyznaczony nie daje mu żadnej możliwości przywrócenia stanu zgodnego z Umową. W praktyce, co wynika z wieloletniego doświadczenia Wykonawcy w świadczeniu usług pocztowych, termin na przywrócenie stanu zgodnego z Umową o świadczenie usług pocztowych wynosi co do zasady nie mniej niż ok. 14 dni.

W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z wnioskiem o sprecyzowanie w treści SIWZ i załączników rozumienia terminu niedotrzymania warunków umowy (m.in. ilości takich przypadków, ich wagi), które uprawniają Zamawiającego do wyznaczenia terminu na przywrócenie stanu zgodnego z Umową. Ponadto, Wykonawca zwraca się z wnioskiem o wydłużenie 3-dniowego terminu opisanego w § 8 ust. 2 Załącznika nr 2 do SIWZ - niedającego realnej możliwości na przywrócenie stanu zgodnego z Umową przez wykonawcę - do min. 14 dni.

natychmiastowego rozwiązania umowy, o czym mowa w zapisach § 5 ust. 2 Załącznika nr 3 do SIWZ, jak również wprowadzenie wiążącego wybranego wykonawcę terminu do usunięcia wskazanych naruszeń, wynoszącego ok. 14 dni.

Odpowiedź: Zamawiający zmienia dotychczasowe brzmienie § 8 ust. 2 w Załączniku nr 2 do SIWZ na : „2. Zamawiający może rozwiązać Umowę bez wypowiedzenia, jeżeli Wykonawca nie dotrzymuje warunków Umowy, po uprzednim pisemnym wezwaniu Wykonawcy do przywrócenia stanu zgodnego z Umową oraz obowiązującymi przepisami w terminie czternastu dni od otrzymania wezwania.

18. Zamawiający wskazał w ust. 20 lit. b) i c) Załącznika nr 1 do SIWZ, iż:

„ Usługi pocztowe będą realizowane na zasadach określonych w:

(...)

- b) rozporządzeniu Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz. U z 2013 r, poz. 545);
- c) rozporządzeniu Ministra Infrastruktury z dnia 13 października 2003 r. w sprawie reklamacji powszechnej usługi pocztowej w zakresie przesyłki rejestrowanej i przekazu pocztowego (Dz. U z 2003 r., Nr 183, poz. 1795ze zm.);”

Po pierwsze, Wykonawca zwraca uwagę, iż wskazane przez Zamawiającego rozporządzenie Ministra Infrastruktury w sprawie reklamacji powszechnej usługi pocztowej w zakresie przesyłki rejestrowanej i przekazu pocztowego zostało zastąpione przez aktualnie obowiązujące rozporządzenie Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 26 listopada 2013 r. w sprawie reklamacji usługi pocztowej (Dz.U. 2013 poz. 1468).

Ponadto, w zakresie rozporządzenia odnoszącego się do wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego, Wykonawca zwraca uwagę, że nie są to przepisy „powszechnie” obowiązujące, i jedynym podmiotem zobowiązanym do stosowania powyższego jest operator wyznaczony w ramach obowiązku świadczenia przez niego usług pocztowych nałożonego przez ustawę - Prawo Pocztove. Odesłanie do świadczenia usług powszechnych czyni przedmiot zamówienia niejednoznacznym. Powszechne usługi pocztowe w rozumieniu art. 45 Prawa pocztowego świadczone są, zgodnie z art. 46 tej ustawy, przez operatora wyznaczonego, który to obowiązek pełni do roku 2015 Poczta Polska S.A. na mocy art. 178 ustawy. Usługi będące przedmiotem zamówienia nie są zaś świadczone w ramach obowiązku nałożonego przez ustawę, nie są więc powszechnymi usługami pocztowymi w powyższym rozumieniu. Usługi świadczone przez innych operatorów pocztowych, jak również przez operatora wyznaczonego, ale nie w ramach ustawowego obowiązku, a występującego jako podmiot na konkurencyjnym rynku usług pocztowych, są, co najwyżej, usługami wchodzącymi w zakres usług powszechnych, tj. zgodnie z definicją art. 3 pkt. 30, „usługami pocztowymi obejmującymi przesyłki listowe i paczki pocztowe, o wadze i wymiarach określonych dla usług powszechnych, oraz przesyłki dla ociemniałych, nieświadczoneymi przez operatora wyznaczonego w ramach obowiązku świadczenia usług powszechnych”.

Wykonawca przede wszystkim zwraca się o uaktualnienie wskazanych aktów obowiązujących w ramach świadczenia usług zgodnie z obowiązującym stanem prawnym (pkt 20 lit. c) Załącznika nr 1 do SIWZ), a ponadto wskazuje, że może zobowiązać się do stosowania pewnych zasad zawartych we wskazanym powyżej rozporządzeniu Ministra Administracji i Cyfryzacji w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego, prosi jednak o wskazanie konkretnych wymogów, np. zasad dot. doręczania przesyłek itp. W przeciwnym wypadku zwraca się z wnioskiem o eliminację zapisu pkt 20 lit. b) Załącznika nr 1 do SIWZ.

Odpowiedź: Zamawiający dokonał zmiany zapisu dotyczącego ust. 20 w załączniku nr 1 do SIWZ – obowiązujące brzmienie Zamawiający zawarł w odpowiedzi na pytania nr 4 i 10.

19. Czy zamawiający dopuszcza możliwość indywidualnych ustaleń z poszczególnymi oddziałami w kwestii odbioru i nadania korespondencji?

Odpowiedź: Zamawiający nie dopuszcza takiej możliwości.

Zamawiający informuje, iż w wyniku udzielonych odpowiedzi na zadane przez Wykonawców pytania, dokonał następujących zmian w dokumentacji przetargowej, która otrzymuje obowiązujące brzmienie.

1. Specyfikacja Istotnych Warunków Zamówienia w pkt 11:

„ 11. Miejsce oraz termin składania i otwarcia ofert.

- 11.1. Ofertę należy złożyć w siedzibie Zamawiającego przy ul. M. Flisa 2 w Warszawie, Punkt Obsługi Klienta, parter, w terminie **do dnia 13.10.2014 r., do godz. 10:00**, lub przesłać pocztą na adres: Urząd Lotnictwa Cywilnego, 02–247 Warszawa, ul. M. Flisa 2.

(za termin złożenia oferty przyjmuje się datę i godzinę wpływu oferty do Zamawiającego).

- 11.2. Otwarcie ofert nastąpi w dniu składania ofert, tj. **13.10.2014 r., o godz. 10:15**, w siedzibie Zamawiającego przy ul. M. Flisa 2, w Warszawie, **sala nr 350.**”

2. Załącznik nr 1 do SIWZ Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia:

- „ust. 5 Nadanie przesyłek objętych przedmiotem zamówienia następować będzie w dniu ich przekazania przez Zamawiającego w godzinach **14.30 – 16.15.**”
- W ust. 20:

„20. Usługi pocztowe będą realizowane na zasadach określonych w:

- a) ustawie z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe (Dz. U. z 2012 r., poz.1529);
- b) innych aktach prawnych związanych z realizacją usług będących przedmiotem umowy, wydanych na podstawie ustawy i rozporządzenia oraz postanowień SIWZ.”

3. W Załączniku nr 2 do SIWZ Istotne postanowienia umowy w § 8 ust. 2:

„2. Zamawiający może rozwiązać Umowę bez wypowiedzenia, jeżeli Wykonawca nie dotrzymuje warunków Umowy, po uprzednim pisemnym wezwaniu Wykonawcy

do przywrócenia stanu zgodnego z Umową oraz obowiązującymi przepisami w terminie czternastu dni od otrzymania wezwania.”

Powyższa informacja stanowi zmianę treści SIWZ zgodnie z rozumieniem przepisu art. 38 ust. 4 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Pozostałe zapisy SIWZ wraz z załącznikami pozostają bez zmian.

Uwaga Wykonawcy: ze względu na udzielone odpowiedzi oraz zmiany w dokumentacji przetargowej, Zamawiający ustala nowy termin składania ofert na dzień – **13.10.2014 r. godz. 10:00.**

Otwarcie ofert nastąpi w tym samym dniu – **13.10.2014 r. o godz. 10:15 w siedzibie Zamawiającego, pok. nr 350 III piętro.**

Zmiana ogłoszenia o zamówieniu zostanie przekazana przez Zamawiającego do publikacji w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu **08.10.2014 r.**

DYREKTOR GENERALNY


Mirosław Muszyński