

Dotyczy: przetargu nieograniczonego numer 8/2014 na usługi konfekcjonowania i doręczenia przesyłek (oraz ich ewentualnych zwrotów), zawierających czasopisma Wojskowego Instytutu Wydawniczego w Warszawie ogłoszonego w Biuletynie Zamówień Publicznych pod numerem 300726 – 2015 w dniu 09.11.2015 r.

Informuję, że otrzymałem zapytanie do Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia:

PYTANIE 1:

Zamawiający zwraca się z prośbą o modyfikację § 7 ust. 3 wzoru umowy na następujący „W razie zaistnienia istotnej zmiany okoliczności powodującej, że wykonanie umowy nie leży w interesie publicznym, czego nie można było przewidzieć w chwili zawarcia umowy, Strony mogą odstąpić od umowy w terminie 30 dni od powzięcia wiadomości o tych okolicznościach.” Wykonawca informuje, że powołana sytuacja może dotyczyć obydwu stron, wobec czego zwracamy się z prośbą o przyznanie prawa odstąpienia od umowy obydwu stronom czyli zarówno Zamawiającemu jak też Wykonawcy.

ODPOWIEDŹ:

§ 7 ust. 3 wzoru Umowy stanowi bezpośrednio odniesienie do art. 145 ustawy Pzp. Przyznane na podstawie art. 145 ust. 1 uprawnienie Zamawiającego do odstąpienia od umowy stanowi samodzielną podstawę. Przepis ten nie przyznaje Wykonawcy prawa do odstąpienia od umowy. Zapisy SIWZ są podyktowane potrzebami Zamawiającego. Zamawiający pozostawia zapisy SIWZ bez zmian.

PYTANIE 2:

W pkt 15 i 16 Opisu Przedmiotu Zamówienia (analogicznie § 3 ust. 1 i ust. 2 wzoru Umowy) Zamawiający wskazuje oczekiwany termin doręczenia przesyłek do Adresatów. Termin doręczenia przesyłek jest terminem liczonym od dnia ich nadania u operatora. Wykonawca wnosi o zmianę terminu z dni kalendarzowych na dni robocze oraz wydłużenie go do 9 dni dla przesyłek krajowych oraz 12 dni dla zagranicznych.

ODPOWIEDŹ:

Zapisy SIWZ są podyktowane potrzebami Zamawiającego. Zamawiający pozostawia zapisy SIWZ bez zmian.

PYTANIE 3:

W pkt 22 Opisu Przedmiotu Zamówienia (analogicznie we wzorze umowy) Zamawiający wymaga, aby podstawą do wystawienia faktury była zaakceptowana przez niego tabela rozliczeniowa. Wykonawca informuje, że podstawą wystawienia faktury jest ilość usług zrealizowanych na rzecz Zamawiającego w danym okresie rozliczeniowym. Tabela rozliczeniowa może stanowić podstawę do reklamacji faktury, wyjaśnienia rozbieżności, a w konsekwencji, w uzasadnionych przypadkach do wystawienia faktury korygującej. Dlatego też zasadnym wydaje się zmiana opisanego warunku w następującym zakresie: *W przypadku braku zastrzeżeń co do jakości usług Zamawiający podpisze Tabelę rozliczeniową realizacji umowy za dany miesiąc. W przypadku wystąpienia zastrzeżeń co do Tabeli rozliczeniowej będą one niezwłocznie wyjaśniane z Wykonawcą, a w sytuacji uznania zastrzeżeń Zamawiającego Wykonawca wystawi korektę do faktury za usługi zrealizowane za dany miesiąc.* Ponadto Wykonawca zwraca się z prośbą o doprecyzowanie warunku poprzez wskazanie, że maksymalny termin akceptacji tabeli przez Zamawiającego to 2 dni robocze.

ODPOWIEDŹ:

Zapisy SIWZ są podyktowane potrzebami Zamawiającego. Zamawiający pozostawia zapisy SIWZ bez zmian.

PYTANIE 4:

Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę § 3 ust. 7 i § 4 ust. 4 wzoru umowy na następujący *„Podstawę do wystawienia faktury VAT przez Wykonawcę stanowić będzie ilość usług zrealizowanych na rzecz Zamawiającego za dany miesiąc wg cen jednostkowych wynikających z faktycznej ilości egzemplarzy w danej przesyłce oraz ilości adresatów danej edycji.”* Wobec powyższego Wykonawca wnosi o uzupełnienie formularza cenowego o część szczegółową, wg szacunków w układzie tabel przedstawionych w pytaniu 8 (dla każdego rodzaju edycji w każdym zamówieniu) z uwzględnieniem kolumny na cenę jednostkową każdego z rodzajów pozycji.



Lp.	Ilość egzemplarzy w przesyłce	Ilość adresów w Polsce	Cena jednostkowa przesyłki	Cena jednostkowa za konfekcjonowanie	Przewidywana ilość zwrotów	Cena jednostkowa zwrotu przesyłki
1						
2						
3						

xxx	RAZEM					

ODPOWIEDŹ:

Zapisy SIWZ są podyktowane potrzebami Zamawiającego. Zamawiający pozostawia zapisy SIWZ bez zmian.

PYTANIE 5:

W § 4 ust 6 Wzoru umowy określa termin płatności faktury. Wykonawca informuje, że za usługi pocztowe wystawiane są za pośrednictwem scentralizowanego systemu informatycznego, którego wymogi określają takie kryteria jak termin wystawienia faktury, datę wysłania faktury do klienta, jak również termin płatności będący w ścisłej zależności z terminami sporządzania faktury. Termin płatności faktury od daty wystawienia z tytułu świadczonych usług został wprowadzony ze względu na zapewnienie prawidłowego funkcjonowania systemu fakturowania Wykonawcy. Takie rozwiązanie daje możliwość oszacowania terminów wpływu wniosków oraz opóźnień w ich płatnościach. Mając na uwadze powyższe Zwracamy się z prośbą o zmianę warunków dotyczących dokonywania płatności za zrealizowane usługi w zakresie: zmiany terminu na liczony od daty wystawienia faktury oraz określenia terminu zapłaty na dzień wpływu środków na konto Wykonawcy.

Prosimy o modyfikację ust. 6 na następujący:

„Zapłata należności nastąpi przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy wskazany na fakturze, w terminie 30 dni od daty wystawienia faktury. Wykonawca zobowiązuje się wysłać fakturę Zamawiającemu niezwłocznie, najpóźniej w następnym dniu roboczym po jej wystawieniu przesyłką poleconą, priorytetową” oraz ust. 8 na „Za termin dokonania uważa się dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy”.

ODPOWIEDŹ:

Zapisy SIWZ są podyktowane potrzebami Zamawiającego. Zamawiający pozostawia zapisy SIWZ bez zmian.



PYTANIE 6:

W pkt 9 Przedmiotu Zamówienia Zamawiający wskazuje że liczba egzemplarzy nie jest równa liczbie przesyłek. Wobec powyższego, aby dokonać właściwej kalkulacji Wykonawca musi znać zarówno przewidywaną liczbę przesyłek jak też liczbę egz. w tych przesyłkach. Oferta cenowa zawiera nie tylko opłatę za konfekcjonowanie, ale również opłatę pocztową za doręczenie przesyłki, a ta jest ściśle uzależniona od masy i wymiarów przesyłki. Masa przesyłki wskazuje również na rodzaj usługi w jakiej zostanie ona nadana, gdyż przepisy prawa nie dopuszczają np. zastosowania przesyłki listowej dla masy powyżej 2 000 g. Podobna sytuacja dotyczy obrotu zagranicznego, tutaj są dwa kluczowe kryteria decydujące o koszcie dostawy: masa oraz kierunek dostawy (kraj doręczenia). Przedstawione przez Zamawiającego informacje są zbyt ogólne i uniemożliwią przeprowadzenie rzetelnej kalkulacji i przedstawienie oferty. Wykonawca zwraca uwagę, że przedmiotem zamówienia poza konfekcjonowaniem jest również doręczanie przesyłek, co stanowi usługę pocztową w zakresie której obowiązują zasady określone przepisami prawa powszechnie obowiązującego. Powyższe znajduje również odzwierciedlenie w części III pkt. 2 SIWZ, gdzie na potwierdzenie posiadania wiedzy i doświadczenia Zamawiający wymaga wykonania usług przez Wykonawcę, polegających na doręczaniu przesyłek na terenie kraju i za granicą. Wobec powyższego część zamówienia w tym zakresie wymaga realizacji przez operatora pocztowego, czy to bezpośrednio jako Wykonawcę czy występującego w roli podwykonawcy. Jednocześnie Wykonawca informuje, iż zgodnie z zapisami ustawy Prawo pocztowe – art. 2 ust. 1 pkt 1) i pkt. 2) usługa pocztowa polega na przyjmowaniu, przemieszczaniu i doręczaniu przesyłek. Natomiast w myśl art. 6 ust.5 Ustawy Prawo Pocztowe uprawnionym w tym zakresie jest podmiot wpisany do rejestru operatorów pocztowych. Operator pocztowy świadczy usługi pocztowe w oparciu o regulaminy tych usług, do czego zobowiązuje go art. 7 pkt. 3) ustawy Prawo Pocztowe.

Wobec powyższego konstrukcja formularza ofertowego uniemożliwia Wykonawcy złożenie oferty w przedmiotowym postępowaniu pomimo, iż jest on w stanie samodzielnie zrealizować zamówienie (posiada wiedzę, doświadczenie i zasoby niezbędne do jego realizacji). Wykonawca jako operator pocztowy, zobligowany jest do świadczenia usług w oparciu o zapisy wynikające z Prawa pocztowego. Konstrukcja formularza ofertowego, który przewiduje jedną łączną uśrednioną opłatę za usługę konfekcjonowania (niebędącą usługą pocztową) oraz usługę doręczania w kraju oraz za granicą przesyłek zawierających czasopisma (stanowiące usługę pocztową) w praktyce uniemożliwiają operatorowi pocztowemu przystąpienie do przetargu. Jest to sprzeczne z art. 7 Ustawy Prawo Zamówień Publicznych, mówiący o równym traktowaniu Wykonawców i uczciwej konkurencji. Opis



przedmiotu zamówienia w zakresie przewidywanej ilości przesyłek (co Zamawiający w oparciu o dane historyczne oraz plan prenumeraty jest w stanie oszacować) jest zbyt ogólny, a konstrukcja formularza ofertowego stawia na pozycji uprzywilejowanej dotychczasowego Wykonawcę, który posiada szczegółową wiedzę w zakresie struktury i parametrów realizacji zamówienia. **Jest to sprzeczne z art. 7 Ustawy Prawo Zamówień Publicznych, mówiący o równym traktowaniu Wykonawców i uczciwej konkurencji.**

Mając na uwadze, że:

– usługa konfekcjonowania nie stanowi usługi pocztowej, a zatem opłata za konfekcjonowanie nie może zostać wliczona w cenę jednostkową usługi pocztowej.

– usługa pocztowa w obrocie krajowym podlega odrębnym regulacjom niż usługa doręczania w obrocie międzynarodowym,

zamieszczone informacje w formularzu ofertowym są niewystarczające do przedstawienia przez Wykonawcę oferty realizacji przedmiotu zamówienia. Wykonawca wnioskuje o zmianę formularza ofertowego, dając mu szansę na przystąpienie do zamówienia, a tym samym zachowując jego konkurencyjność. W przypadku tego zamówienia konieczne jest wydzielenie pozycji jednostkowych dot. usług pocztowych oraz usługi konfekcjonowania. Zgodnie z powyższym proponujemy kalkulację dla każdego z tytułów w następującym układzie:

Wykaz szacunkowej ilości egzemplarzy tytułu

Czasopisma rozsyłany do odbiorców krajowych i zagranicznych - dane dla jednej edycji

A. Zamówienie pewne (Minimalny rozmiar zobowiązania)

Lp.	Ilość egzemplarzy w przesyłce	Ilość adresów w Polsce	Ilość egzemplarzy ogółem	Przewidywana ilość zwrotów	Uwagi
1					
2					
3					
4					
5					
6					
7					
8					
9					
10					
11					
12					
13					
14					
xxx	RAZEM				



Lp.	Ilość egzemplarzy w przesyłce	Ilość adresów za granicą	Ilość egzemplarzy ogółem	Przewidywana ilość zwrotów	Uwagi (kraj doręczenia)
1					
2					
3					
xxx	RAZEM				

B. Zamówienie opcjonalne (Maksymalny rozmiar zobowiązania)

Lp	Ilość egzemplarzy w przesyłce	Ilość adresów w Polsce	Ilość egzemplarzy ogółem	Przewidywana ilość zwrotów	Uwagi
1					
2					
3					
4					
5					
6					
7					
8					
9					
10					
11					
12					
13					
14					
xxx	RAZEM				

Lp.	Ilość egzemplarzy w przesyłce	Ilość adresów za granicą	Ilość egzemplarzy ogółem	Przewidywana ilość zwrotów	Uwagi (kraj doręczenia)
1					
2					
3					
xxx	RAZEM				

ODPOWIEDŹ:

Zarzut naruszenia zasady uczciwej konkurencji jest chybiony. Zgodnie z ugruntowanym poglądem doktryny i orzecznictwa, nie stanowi naruszenia uczciwej konkurencji taki opis przedmiotu zamówienia, który chociażby był trudny lub nawet niemożliwy do realizacji przez jednego z Wykonawców, to jest podyktowany potrzebami Zamawiającego. Zawiadamiamy, że Zamawiający dookreślił przedmiot zamówienia w maksymalny możliwy sposób. Wszelkie próby zwiększenia szczegółowości prowadziłyby do konieczności zamówienia usług,



WOJSKOWY INSTYTUT WYDAWNICZY
00-909 Warszawa, Aleje Jerozolimskie 97
tel.: +4822 684 53 65; 684 56 85; faks: +4822 684 55 03
www.polska-zbrojna.pl
sekretariat@zbrojni.pl

co do których Zamawiający nie ma pewności zarówno co do ich wielkości, jak też co do tego, czy w ogóle będą miały miejsce.

Zamawiający informuje, iż nie naruszył w żadnym przypadku art. 7 ustawy PZP, bowiem ustalił dla wszystkich Wykonawców jednakowe warunki złożenia oferty. Działania Zamawiającego nie są nakierowane na utrudnianie dostępu do zamówienia któremukolwiek z Wykonawców.

Zamawiający pozostawia zapisy SIWZ bez zmian.

PYTANIE 7:

W § 2 ust. 10 wzoru Umowy Zamawiający określa wartość (należność za zrealizowaną usługę) jako iloczyn egzemplarzy oraz ceny uśrednionej za usługę pocztową (wysyłka) i nie będącą usługą pocztową (konfekcjonowanie). Wykonawca wnioskuje o zmianę zapisu na określający wartość jednej edycji jako iloczyn przesyłek oraz opłaty jednostkowej za usługę pocztową (wysyłkę) i konfekcjonowania. Rzeczywista wartość danej edycji będzie wynikała z faktycznej ilości usług zrealizowanych przez Wykonawcę oraz cen jednostkowych wskazanych

w formularzu. Wykonawca wskazuje, że formularz ofertowy służy przede wszystkim porównaniu ofert a nie określeniu ostatecznej wartości za daną edycję, szczególnie wobec zastrzeżenia Zamawiającego, że dopuszcza on niezrealizowanie w całości szacowanych nakładów. Wobec powyższego zastosowanie cen jednostkowych dla poszczególnych kategorii usług zgodnie z rozdziałem wymaganym przepisami prawa (usługi pocztowe i nie będące usługami pocztowymi) w tej sytuacji jest wymagane.

ODPOWIEDŹ:

Zapisy SIWZ są podyktowane potrzebami Zamawiającego. Zamawiający pozostawia zapisy SIWZ bez zmian.

PYTANIE 8:

Czy Zamawiający wyraża zgodę, aby na wystawianych fakturach za zrealizowane usługi były odrębnie ujęte usługi pocztowe (lity, paczki) oraz usługi konfekcjonowania. Powyższe jest wymagalne również z punktu widzenia zastosowania właściwej i zgodnej z przepisami prawa dla danego rodzaju usługi stawki VAT.



ODPOWIEDŹ:

Zapisy SIWZ są podyktowane potrzebami Zamawiającego. Zamawiający pozostawia zapisy SIWZ bez zmian.

PYTANIE 9:

W § 3 ust. 12 wzoru umowy Zamawiający przewiduje dla Wykonawcy 1-dniowy termin na rozpatrzenie reklamacji. Wykonawca informuje, że jest to zbyt krótki termin na rzetelne sprawdzenie reklamowanych kwestii i uwiarygodnienie stawianych uchybień w realizacji przedmiotu zamówienia. Zwracamy uwagę, że zamówienie dotyczy również obrotu pocztowego zagranicznego. Wobec powyższego oczekiwany termin na rozpatrzenie reklamacji jest nierealny do realizacji przy tym zakresie zamówienia (reklamacji może podlegać zarówno konfekcjonowanie jak też doręczanie przesyłek). Wobec powyższego Wykonawca wnosi o wydłużenie terminu rozpatrywania reklamacji, na dający mu szanse na weryfikację stawianych zarzutów, analizę przyczyn, czyli jej rozpatrzenie celem podstawy do podjęcia decyzji o jej uznaniu bądź nie wraz z uzasadnieniem. Zwracamy uwagę, że przedmiot zamówienia dotyczy przesyłek w obrocie zagranicznym, a więc rozpatrzenie reklamacji na usługę pocztową wymaga również kontaktów z operatorami zagranicznymi wg międzynarodowych porozumień. Mając na uwadze **terminy reklamacji dotyczące przesyłek pocztowych określone w przepisach prawa** prosimy o dostosowanie wymagania Wykonawcy w tym zakresie do obowiązujących, czyli 30 dni.

ODPOWIEDŹ:

Zapisy SIWZ są podyktowane potrzebami Zamawiającego. Zamawiający pozostawia zapisy SIWZ bez zmian.

PYTANIE 10:

W § 3 ust. 13 wzoru umowy „(...)Zamawiający może powstrzymać się od zapłaty bez skutków, jakie wywołuje opóźnienie w spełnieniu świadczenia pieniężnego w stosunku do takiej części usługi, co do której złożył reklamację, i w tym zakresie może żądać od Wykonawcy skorygowania faktury”. Wykonawca zwraca uwagę, że brak zastosowania formularza cen jednostkowych wg propozycji w pytaniu 6 (szczegółowo w 8) powyższa sytuacja nie będzie możliwa do realizacji, gdyż nie mając określonych cen jednostkowych nierealnym jest właściwe określenie wartości reklamowanych części usług.



ODPOWIEDŹ:

Zamawiający w załączniku nr 2A do SIWZ nr 2A do umowy (Formularz średniej wartości konfekcjonowania i doręczania oraz ewentualnego zwrotu 1 egzemplarza) żąda podania średniej wartości netto 1 egzemplarza dla poszczególnych czasopism, w zależności od ich wagi oraz nakładu i nie wyraża zgody na zastosowanie formularza cen jednostkowych wg propozycji Wykonawcy.

Zapisy SIWZ są podyktowane potrzebami Zamawiającego. Zamawiający pozostawia zapisy SIWZ bez zmian.

PYTANIE 11:

W § 6 ust. 1 wzoru umowy Zamawiający określa wysokość kar umownych z tytułu niewykonania bądź nienależytego wykonania przedmiotu umowy. Wykonawca informuje, że przedmiotem zamówienia (zgodnie z definicją Zamawiającego) jest i doręczanie przesyłek zawierających czasopisma. Zgodnie z regulacjami prawnymi w tym zakresie (ustawa Prawo pocztowe) operator świadczący usługi pocztowe (listy, paczki, przesyłki kurierskie) musi posiadać regulaminy tych usług, które zawierają również zakres odpowiedzialności operatora za niewykonanie usługi bądź jej nienależyte wykonanie. Regulaminy te podlegają akceptacji UKE i Wykonawca jest zobowiązany do świadczenia usług zgodnie z zasadami w nich określonymi w zakresie niewykonania lub nienależytego wykonania świadczonej przez niego usługi. Wobec powyższego czy Zamawiający wyraża zgodę na zastosowanie wysokości odszkodowania w tym zakresie zgodnie z odpowiedzialnością Wykonawcy wynikającą z Regulaminów świadczonych przez niego usług w ramach przedmiotowego zamówienia, a w tym rezygnację z kar określonych w pkt. c?

Czy Zamawiający w kontekście warunku określonego w pkt. a może określić katalog przyczyn będących powodem rozwiązania umowy. Poziom kar z tego tytułu jest bardzo wysoki, natomiast przyczyny bardzo niedookreślone i pozostawiające bardzo dużą swobodę w określeniu podstawy wypowiedzenia, gdyż muszą spełniać jeden warunek: być niezależne od Zamawiającego. W katalog tych przyczyn wpisują się również niezależne od Wykonawcy, np. zmiany w zakresie regulacji prawnych, za co Wykonawca nie powinien być obciążony odpowiedzialnością gdyż nie ma na nie wpływu. Dodatkowo zwracamy się z prośbą o obniżenie poziomu kar do 2% wartości netto niezrealizowanej części umowy.

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający pozostawia zapisy SIWZ bez zmian.



WOJSKOWY INSTYTUT WYDAWNICZY
00-909 Warszawa, Aleje Jerozolimskie 97
tel.: +4822 684 53 65; 684 56 85; faks: +4822 684 55 03
www.polska-zbrojna.pl
sekretariat@zbrojni.pl

PYTANIE 12:

W § 6 ust. 2 wzoru umowy Zamawiający zastrzega sobie prawo potrącenia wierzytelności z wierzytelności Wykonawcy, w tym z należności wynikających z faktur za zrealizowane usługi. Wykonawca informuje, że wypłata kar umownych następuje w przypadku uznania reklamacji Wykonawcy. Wykonawca nie może dokonać kompensaty tej należności poprzez potrącenie opłaty za inne zrealizowane usługi. Czy wobec powyższego Zamawiający akceptuje warunek, że wypłata kar umownych będzie następowała na podstawie noty obciążeniowej na rachunek wskazany przez Zamawiającego?

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający pozostawia zapisy SIWZ bez zmian.

PYTANIE 13:

Wykonawca w pkt. XIV do SIWZ określa poziom zabezpieczenia należytego wykonywania umowy w wysokości 10% całkowitej ceny ofertowej. Wykonawca zwraca się z prośbą o rezygnację z zabezpieczenia bądź obniżenie go do poziomu 5 % wartości podstawowej zamówienia.

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający pozostawia zapisy SIWZ bez zmian.

PYTANIE 14:

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zastosowanie wzoru umowy Wykonawcy uwzględniającego Regulaminy świadczenia usług dedykowanych do realizacji zamówienia oraz warunki Zamawiającego określone w SIWZ?

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający pozostawia zapisy SIWZ bez zmian.

PYTANIE 15:

Umowa dotyczy przekazywania danych osobowych (bazy adresatów). Wobec powyższego zwracamy się z wnioskiem o zgodę na uzupełnienie zapisów umowy o właściwe dla ochrony, powierzania i przetwarzania tych danych.



ODPOWIEDŹ:

Zamawiający pozostawia zapisy SIWZ bez zmian.

PYTANIE 16:

Wykonawca zwraca się z prośbą o potwierdzenie, że w przypadku realizacji zamówienia przez podwykonawców, którzy nie zostali ujęci w Załączniku nr 1 do SIWZ pkt.7, Zamawiający rozwiąże obowiązującą umowę zgodnie z § 7 ust. 4 wzoru umowy.

ODPOWIEDŹ:

§ 7 ust. 4 wzoru umowy dotyczy rozwiązania umowy ze skutkiem natychmiastowym, bez prawa Wykonawcy do naliczania jakichkolwiek roszczeń z tego tytułu, w przypadku zaistnienia sytuacji szczególnej. Jako sytuację szczególną Zamawiający rozumie zmniejszenie lub cofnięcie dotacji podmiotowej przez Ministra Obrony Narodowej albo każde inne zdarzenie skutkujące utratą finansowania.

PYTANIE 17:

Wykonawca zwraca uwagę, że Zamawiający w rozdziale III SIWZ ust 1 nie precyzuje żadnych wymagań odnośnie potwierdzenia uprawnień do wykonywania określonej działalności. Zgodnie z przedmiotem zamówienia Zamawiający określił usługi według słownika CPV m.in. jako usługi pocztowe i usługi dostarczania paczek. Wykonawca zwraca uwagę, że **usługę pocztową definiuje** Prawo pocztowe :

Art. 2. 1. Usługę pocztową stanowi, wykonywane w obrocie krajowym lub zagranicznym, zarobkowe:

- 1) realizowane łącznie lub rozdzielnie przyjmowanie, sortowanie, doręczanie przesyłek pocztowych oraz druków bezadresowych;
- 2) przemieszczanie przesyłek pocztowych oraz druków bezadresowych, jeżeli jest wykonywane łącznie z przynajmniej jedną spośród czynności, o których mowa w pkt 1;
- 3) przesyłanie przesyłek pocztowych przy wykorzystaniu środków komunikacji elektronicznej, jeżeli na etapie przyjmowania, przemieszczania lub doręczania przekazu informacyjnego przyjmują one fizyczną formę przesyłki listowej;
- 4) prowadzenie punktów wymiany umożliwiających przyjmowanie i wymianę korespondencji między podmiotami korzystającymi z obsługi tych punktów;
- 5) realizowanie przekazów pocztowych.



Art. 15. 1. Zawarcie umowy o świadczenie usługi pocztowej następuje w szczególności przez:

- 1) przyjęcie przez operatora pocztowego przesyłki pocztowej do przemieszczenia i doręczenia;
- 2) wrzucenie przesyłki listowej, z wyłączeniem przesyłek rejestrowanych oraz podlegających ustawowemu zwolnieniu z opłat pocztowych, do nadawczej skrzynki pocztowej operatora pocztowego;
- 3) przyjęcie przez operatora pocztowego przekazu pocztowego, z tym że do przyjmowania przekazów pocztowych ze świadczeniami z ubezpieczeń społecznych, w tym emerytalnymi i rentowymi, świadczeniami z pomocy społecznej, a także przekazów pocztowych na tereny wiejskie jest uprawniony operator wyznaczony.

W związku z powyższym wymagany jest status operatora, a nie samo oświadczenie. Przepisy prawa jasno określają wymogi w tym zakresie art 6, 7 i 8 Prawo pocztowe

Art 6. 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, z późn. zm.6) i wymaga wpisu do rejestru operatorów pocztowych, zwanego dalej „rejestrem”.

Art. 7. Działalność pocztową w zakresie objętym obowiązkiem wpisu do rejestru może wykonywać przedsiębiorca, który :

- 1) zapewnia warunki do przestrzegania tajemnicy pocztowej, o której mowa w art. 41;
- 2) zapewnia warunki techniczne i organizacyjne świadczenia usług pocztowych niezbędne dla zachowania bezpieczeństwa obrotu pocztowego;
- 3) posiada regulamin świadczenia usług pocztowych oraz cennik usług pocztowych;
- 4) nie był prawomocnie skazany za umyślne przestępstwo przeciwko ochronie informacji, wiarygodności dokumentów, mieniu, obrotowi gospodarczemu, obrotowi pieniędzmi i papierami wartościowymi lub umyślne przestępstwo skarbowe
– dotyczy to osób fizycznych wykonujących we własnym imieniu działalność gospodarczą lub osób kierujących działalnością osób prawnych lub jednostek organizacyjnych niebędących osobami prawnymi, którym odrębna ustawa przyznaje zdolność prawną;
- 5) zapewnia, że wykonywanie działalności objętej wpisem do rejestru nie zagraża obronności, bezpieczeństwu państwa lub bezpieczeństwu i porządkowi publicznemu.

Art. 8. Organem właściwym w sprawach wpisu do rejestru jest Prezes Urzędu Komunikacji Elektronicznej, zwany dalej „Prezesem UKE”.



Wykonawca wnosi zatem o umieszczenie zapisów oraz wymóg przedstawienia dokumentów na potwierdzenie warunku, o którym mowa w art. 22 ust. 1 ustawy – Prawo zamówień publicznych dotyczące:

1) posiadania uprawnień do wykonywania określonej działalności lub czynności, jeżeli przepisy prawa nakładają obowiązek ich posiadania - Wykonawca składający ofertę powinien posiadać zezwolenie Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej na wykonywanie działalności pocztowej w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek w obrocie krajowym i zagranicznym zgodnie z art. 6 ustawy Prawo pocztowe (Dz. U. z 2012 r. poz. 1529),

ODPOWIEDŹ:

Warunki udziału w postępowaniu, a także kryteria oceny spełniania tych warunków określa Zamawiający. Po dokonaniu analizy podniesionych argumentów Zamawiający pozostawia zapisy SIWZ bez zmian.

PYTANIE 18:

W rozdziale XII SIWZ jako kryterium oceny ofert jest 50% cena oraz 50% wskaźnik cen. Wykonawca zwraca się z prośbą do Zamawiającego o dokonanie modyfikacji treści SIWZ w zakresie kryteriów oceny ofert. Zastosowane przez Zamawiającego drugie kryterium jest w rzeczywistości kryterium pozornym, gdyż w obecnym brzmieniu obydwie kryteria odnoszą się do cen, a zatem jedynym kryterium oceny ofert w postępowaniu jest cena.

Wykonawca wskazuje, iż ustawodawca nadając ustawą nowelizującą nowe brzmienie art. 91 ust. 2 ustawy Pzp, położył wyraźny nacisk na posługiwanie się kryteriami społecznymi w ramach wyboru oferty najkorzystniejszej, co potwierdził również w uzasadnieniu do ustawy, gdzie wskazane zostało, że *obecna sytuacja, w której zamówienia publiczne są udzielane podmiotom omijającym nakaz z art. 22 § 11 Kodeksu pracy jest demoralizująca. Okazuje się, bowiem, że pomimo jasnego nakazu przepisu prawa, to samo państwo, które to prawo ustanowiło wspiera omijających przepisy. Innymi słowy samo państwo lekceważy ustanowione przez siebie prawo. Z pragmatycznego punktu widzenia skutki są nawet dalej idące. Praworządni przedsiębiorcy są stopniowo eliminowani z rynku zamówień publicznych. **Tolerowanie nieformalnego zatrudnienia na rynku zamówień publicznych niesie za sobą osłabienie pewności obrotu gospodarczego.** Koszty tego procesu ponoszą nie tylko pracodawcy, ale także ich pracownicy, system zabezpieczenia społecznego, system opieki zdrowotnej i w konsekwencji - budżet państwa. [...] Obecny stan wymaga pilnej*



*i radykalnej poprawy. **Wydatki publiczne powinny wspierać rzetelnych i praworządnych uczestników rynku i ich pracowników.***

Stanowisko ustawodawcy, o którym mowa powyżej, jest wynikiem treści dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie zamówień publicznych 2014/24/UE, która nałożyła na Państwa Członkowskie obowiązek podejmowania działań, aby Wykonawcy ubiegający się o udzielenie zamówienia publicznego przestrzegali stosownych przepisów z zakresu prawa ochrony środowiska, prawa socjalnego i prawa pracy¹. Zatem w ustawie nowelizującej przyznano Zamawiającemu tak uprawnienie do określenia w opisie przedmiotu zamówienia wymagań, dotyczących zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia na roboty budowlane lub usługi, jeżeli jest to uzasadnione przedmiotem lub charakterem tych czynności (art. 29 ust. 4 pkt 4 ustawy Pzp), jak i możliwość takiego kształtowania kryteriów oceny ofert, które uwzględniać będą m.in. aspekty społeczne.

Podkreślenia w tym aspekcie wymaga, bowiem to, że celem wprowadzenia kryteriów społecznych do kryteriów oceny ofert, zrealizowanym poprzez znowelizowane brzmienie art. 91 ust. 2 ustawy Pzp było, zatem premiowanie tych Wykonawców, którzy w swojej działalności respektują zasady praworządności i dbałości o dobro wspólne i wyrównywanie ich szans w przetargach, w których konfrontują się z Wykonawcami obniżającymi koszty swojej działalności kosztem wartości istotnych z punktu widzenia interesu państwa. Co za tym idzie, społeczne kryterium oceny ofert w postaci zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, ma w takiej sytuacji niwelować dysproporcję związaną z możliwością wyceny usług, występującą pomiędzy podmiotami zatrudniającymi pracowników na podstawie umowy o pracę a tymi, którzy nakaz z art. 22§1 Kodeksu Pracy omijają². W związku z tym, posługiwanie się kryteriami społecznymi przy ocenie ofert, nie tylko nie zaprzecza konkurencyjności, ale umożliwia pełną realizację tej zasady i rzeczywistą konkurencję między operatorami pocztowymi³. Ponadto analiza niniejszego Postępowania pozwala na stwierdzenie, iż ustanowienie tego rodzaju kryterium jest zasadne z uwagi na przedmiot Postępowania i charakter czynności wchodzących w zakres niniejszego zamówienia, tj. ze względu na ochronę tajemnicy korespondencji. Zaznaczenia wymaga również fakt,

¹ W pkt 98 preambule do dyrektywy 2014/24/UE uznaje się za niezbędne, aby kryteria udzielenia zamówienia lub co najmniej same warunki jego realizacji dotyczyły społecznych aspektów procesu produkcji lub miały społeczny związek z zamawianymi usługami bądź robotami budowlanymi.

² por. uzasadnienie do ustawy nowelizującej, gdzie wskazano, że *najpełniejszą ochronę prac osób wykonujących pracę najemną zapewnia umowa o pracę . Dotyczy to tak aspektów dotyczących samego stosunku pracy (przede wszystkim wynagrodzenia co najmniej równego wynagrodzeniu minimalnemu za pracę), jak i zabezpieczenia w razie choroby, czy wypadku. Wszystkie te funkcje gwarancyjne są kosztowne. Przedsiębiorcy zatrudniający na podstawie umowy o pracę ponoszą znacznie większe koszty od przedsiębiorców angażujących personel w inny sposób, nie wspominając o działaniach na granicy prawa (w tzw. szarej strefie).*

³ Wyrok KIO z dnia 4 grudnia 2014 r., sygn. akt KIO 2354/14.



iż wiele analogicznych postępowań na świadczenie usług pocztowych jest obecnie prowadzonych (po wejściu w życie ustawy nowelizującej) z zastosowaniem kryterium społecznego oceny ofert lub podkreśla się w nich wymóg zatrudniania osób wykonujących dane zamówienie na podstawie umów o pracę. Przykładowo są to postępowania prowadzone przez: (i) Sąd Apelacyjny w Krakowie reprezentowany przez Centrum Zakupów dla Sądownictwa Instytucja Gospodarki Budżetowej z siedzibą w Krakowie (nr postępowania: ZP/01/2015), (ii) Komendę Główną Policji, z siedzibą w Warszawie (nr postępowania: 125/Błil/15/TG), czy też (iii) Narodowy Bank Polski, z siedzibą w Warszawie (nr postępowania: DKRZ-WPO-RS-243-041-DA-15). Wskazać zatem należy, iż stanowisko Zamawiającego zajęte dotychczas w Postępowaniu, mówiące o tym, że przedmiot niniejszego zamówienia lub charakter wykonywanych w nim czynności nie wypełnia dyspozycji normy wyrażonej w art. 29 ust. 4 ustawy Pzp, jest odosobnione. Jednocześnie takie zachowanie Zamawiającego powoduje, iż de facto nie dąży on do popularyzacji umów o pracę oraz nie realizuje wszystkich funkcji zamówień publicznych, na które wskazuje Krajowa Izba Odwoławcza w powołanych poniżej wyrokach. Jak podkreślono na wstępie niniejszego pisma, na duże znaczenie kryterium społecznego oraz jego walory wskazuje również najnowsze orzecznictwo Krajowej Izby Odwoławczej. W wyroku z dnia 15 czerwca 2015 r., sygn. akt KIO 1040/15 Izba stwierdziła, iż Zamawiający mają prawo wprowadzania do kryteriów oceny ofert klauzul o charakterze społecznym, na które położył nacisk sam ustawodawca w ostatniej nowelizacji. Co więcej pokreśliła, że zamówienia publiczne muszą realizować także społeczne obowiązki państwa, w tym obowiązki związane z zatrudnieniem i jego promocji. Ponadto wskazała, iż w żadnym stopniu kryterium społeczne nie narusza zasad uczciwej konkurencji – każdy z Wykonawców ma dowolność, co do przyjętej przez siebie polityki zatrudnienia i strategii budowania przez siebie treści oferty, tj. czy zdecyduje się na zawiązywanie współpracy na podstawie umowy o pracę, co rodzić będzie większe koszty czy też zdecyduje się na cywilnoprawne formy współpracy, umożliwiające obniżenie kosztów i zaoferowanie niższej ceny. W uzasadnieniu ww. orzeczenia Izba wyraźnie stwierdziła, że wymóg zatrudnienia na umowę o pracę jest dopuszczalny zgodnie z art. 29 ust. 4 ustawy Pzp w postępowaniach o udzielenie zamówienia publicznego na usługi pocztowe z uwagi na charakter tych zamówień. **„W ocenie Izby fakt spełnienia tych przesłanek jest oczywisty. Świadczenie usług pocztowych niewątpliwie wymaga takiej organizacji, gdzie określone jest miejsce, czas realizacji zadań, a w dodatku po stronie Wykonawcy musi istnieć atrybut w postaci możliwości sprawowania kierownictwa nad zaangażowanym personelem. Brak któregokolwiek z tych elementów nie pozwalałby na należyte wykonanie zamówienia na rzecz Zamawiającego”**. Izba dodatkowo zwróciła uwagę



na palący problem „eliminacji z rynku zamówień publicznych” praworządnych przedsiębiorców oraz na fakt, że „**tolerowanie nieformalnego zatrudnienia na rynku zamówień publicznych niesie za sobą osłabienie pewności obrotu gospodarczego**”. „Koszty tego procesu ponoszą nie tylko pracodawcy, ale także ich pracownicy, system zabezpieczenia społecznego, system opieki zdrowotnej i w konsekwencji budżet państwa”. Mając powyższe na uwadze Izba zaapelowała: „Obecny stan wymaga pilnej i radykalnej poprawy. Wydatki publiczne powinny wspierać rzetelnych i praworządnych uczestników rynku i ich pracowników. Stąd, w przypadku gdy charakter zamówienia publicznego to uzasadnia, potrzebne jest wyraźne upoważnienie Zamawiających do stawiania warunku angażowania personelu na podstawie umowy o pracę (...) **Zamówienia publiczne muszą być postrzegane także jako instrument realizacji społecznych obowiązków państwa, w tym obowiązku ochrony stosunku pracy i jego promocji (...)**” Można oczekiwać, że Zamawiający, który jest instytucją powołaną do ochrony stosunku pracy nie pozostawi tego apelu bez odpowiedzi.

Podobnie, KIO w wyroku z dnia 4 grudnia 2014 r., sygn. akt 2354/14, uznała – w odniesieniu do zbliżonego przedmiotu zamówienia (tj. postępowania na świadczenie usług pocztowych i usług personalizowania, wydruku, konfekcjonowania, kopertowania i doręczania korespondencji) za dopuszczalny wymóg, aby osoby realizujące usługę w zakresie personalizowania, wydruku, konfekcjonowania i kopertowania były zatrudnione na podstawie umowy o pracę. Krajowa Izba Odwoławcza ww. orzeczeniu podkreśliła, że „*regulacja w oparciu, o którą Zamawiający wprowadził do SIWZ wskazany wymóg zatrudniania pracowników ma charakter klauzuli społecznej dopuszczonej do polskiej ustawy Pzp przez ustawodawcę krajowego, a także wskazywanej jako jak najbardziej pożądaną także przez ustawodawcę europejskiego. Stosowanie w ramach postępowań o udzielenie zamówienia publicznego tej klauzuli potwierdza też działania polskiego ustawodawcy nakierowane na ochronę stosunku pracy.*”

Mając na uwadze powyższe Wykonawca wnioskuje o zastosowanie kryterium społecznego, w ramach którego Zamawiający będzie premiował Wykonawców zatrudniających pracowników, którzy będą brali udział w realizacji przedmiotowego zamówienia, na podstawie umowy o pracę. Stosowanie w zamówieniach publicznych kryterium społecznego promującego Wykonawców, którzy zatrudniają pracowników na umowy o pracę, jest w pełni uzasadnione – co zostało potwierdzone niejednokrotnie w najnowszym orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej. Wiele instytucji, takich jak, np. Państwowa Inspekcja Pracy, Centrum Zakupów dla Sądownictwa, Komenda Główna Policji, Urządzie



Dozoru Technicznego prowadzi obecnie analogiczne postępowania na świadczenie usług pocztowych z zastosowaniem kryterium społecznego.

W związku z powyższym, Wykonawca wnosi o zmianę treści SIWZ poprzez wskazanie, kryterium społecznego według poniższej formuły:

– Liczba osób zatrudnionych w oparciu o umowę o pracę – 30% (przy jednoczesnym kryterium „ceny” 70%)

Sposób obliczania kryterium „Liczba pracowników Wykonawcy zatrudnionych w działalności operacyjnej wykonawcy na umowę o pracę, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych, według stanu na r.

$$Z = \frac{Z_x}{Z_{\max}} \times 30 \text{ punktów}$$

gdzie:

1. Z = liczba punktów za kryterium „Liczba pracowników Wykonawcy zatrudnionych w działalności operacyjnej Wykonawcy na umowę o pracę, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych, według stanu na2015 r.
2. Z_x = liczba pracowników Wykonawcy zatrudnionych w działalności operacyjnej Wykonawcy na umowę o pracę, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych, według stanu na2015 r. wynikająca z oferty badanej;
3. Z_{max} = największa liczba pracowników Wykonawcy zatrudnionych w działalności operacyjnej Wykonawcy na umowę o pracę, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych, według stanu na2015 r. wynikający z ofert, które nie podlegają odrzuceniu.
4. Przez działalność operacyjną Zamawiający rozumie działalność Wykonawcy związaną z realizacją usług objętych niniejszym postępowaniem w zakresie: dostarczania korespondencji, obsługi korespondencji w placówkach pocztowych, spedycji i transportu, czynności ekspedycyjno-rozdzielczych, z uwzględnieniem osób zatrudnionych u Wykonawcy i jego podwykonawców.

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

Jednocześnie zwracamy uwagę, że zgodnie z zaleceniami Szefa Kancelarii Premiera Rady Ministrów wspieranej przez Ministerstwo Pracy i Polityki Społecznej, skierowanymi do dyrektorów generalnych urzędów, zwraca się uwagę na to, by w tych jednostkach zamówienia publiczne służyły stabilności zatrudnienia Polaków poprzez stosowanie klauzuli społecznej. Klauzule społeczne są rozwiązaniem, pozwalającym skończyć z dualizmem rynku pracy, a konkurencyjność nie może się opierać na niestabilności zatrudnienia.



ODPOWIEDŹ:

Kryteria oceny ofert zostały skonstruowane na użytek Zamawiającego i prowadzą do wyłonienia oferty najkorzystniejszej ekonomicznie. Nie zmienia tego faktu ocena pytającego Wykonawcy.

Zastosowanie klauzul społecznych jest uprawnieniem, a nie obowiązkiem Zamawiającego. Zamawiający jest zobligowany do działania *primo* na korzyść własnego podmiotu. Wszelkie wytyczne mogą być stosowane dopiero *secundo*, gdy nie kolidują z interesem Zamawiającego. Zamawiający pozostawia zapisy SIWZ bez zmian.

D Y R E K T O R
WOJSKOWEGO INSTYTUTU WYDAWNICZEGO
płk Dariusz KACPERCZYK



WOJSKOWY INSTYTUT WYDAWNICZY
00-909 Warszawa, Aleje Jerozolimskie 97
tel.: +4822 684 53 65; 684 56 85; faks: +4822 684 55 03
www.polska-zbrojna.pl
sekretariat@zbrojni.pl