

Dobra, 17.01.2013r.

**Wszyscy Wykonawcy**

WKL.ZP.271.03.2013.LT.

Dot.: Przetargu nieograniczonego na zadanie pn. „Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek listowych oraz zwrot do zamawiającego przesyłek po wyczerpaniu możliwości ich doręczenia lub wydania odbiorcy na rzecz Urzędu Gminy Dobra”

Zamawiający informuje, że w postępowaniu prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego „Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek listowych oraz zwrot do zamawiającego przesyłek po wyczerpaniu możliwości ich doręczenia lub wydania odbiorcy na rzecz Urzędu Gminy Dobra”, wpłynęły pytania od Wykonawców. W związku z tym, na podst. art. 38 Ustawa z dnia 29.01.2004r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. 10.113.759 ze zm.) wyjaśniamy oraz dokonujemy następujących zmian:

### **ZESTAW III PYTAŃ I ODPOWIEDZI**

#### **Pytanie 1)**

W dniu 27 grudnia 2012 roku Prezydent Rzeczypospolitej Polskiej podpisał projekt ustawy Prawo pocztowe i ustawa ta weszła w życie z dniem 1 stycznia 2013 roku. Tym samym od 1 stycznia 2013 roku nastąpiła deregulacja rynku pocztowego. W związku z powyższym otwarcie ofert, którego termin przewidziano na dzień 21 stycznia 2013 r., a w konsekwencji również zawarcie umowy o świadczenie usług pocztowych na rzecz Zamawiającego musi być zgodne z nową ustawą Prawo pocztowe. Czy wobec tego Zamawiający dopuszcza możliwość modyfikacji SIWZ w taki sposób, aby dostosować jej zapisy do obecnie obowiązującej ustawy Prawo pocztowe?

#### **Odpowiedź 1)**

Zamawiający dokonał modyfikacji SIWZ poprzez wskazanie aktualnie obowiązujących przepisów ustawy Prawo pocztowe.

#### **Pytanie 2)**

Zgodnie z rozdziałem XIV, pkt 20 SIWZ Zamawiający wymaga, aby przedmiot zamówienia był realizowany zgodnie z przepisami dotyczącymi powszechnej usługi pocztowej oraz nieobowiązującej ustawy z dnia 12 czerwca 2003 r. Prawo pocztowe, a także przepisami międzynarodowymi:

1. Usługi pocztowe, które są przedmiotem zamówienia będą realizowane na zasadach określonych w powszechnie obowiązujących przepisach prawa, w szczególności w:

- 1) Ustawie z dnia 12 czerwca 2003r. - Prawo pocztowe (Dz. U. z 2008r., Nr 189 poz. 1159 z późniejszymi zmianami ).
- 2) Rozporządzeniu Ministra Infrastruktury z dnia 13 października 2003r. w sprawie reklamacji powszechnej usługi pocztowej w zakresie przesyłki rejestrowanej i przekazu pocztowego ( Dz. U. Nr 183, poz. 1795 z późniejszymi zmianami ).
- 3) Rozporządzeniu Ministra Infrastruktury z dnia 9 stycznia 2004r. w sprawie warunków wykonywania powszechnych usług pocztowych (Dz. U. Nr 5 poz. 34 z późniejszymi zmianami ).
- 4) Światowa Konwencja Pocztowa sporządzona w Bukareszcie dnia 5 października 2004 (Dz. U. z 2007r. Nr 206 poz. 1495).
- 5) Regulamin Poczty Listowej sporządzona w Bernie dnia 28 stycznia 2005r. (Dz. U. Nr 108 poz. 744).

W jakim zakresie powinny obowiązywać Wykonawcę powyższe akty prawne? Czy powołane przez Zamawiającego akty prawne mają być stosowane w całości, czy może zastosowanie znajdują tylko niektóre postanowienia, np. tylko te istotne z punktu widzenia zasad doręczania pism? Prosimy o wskazanie konkretnych wymogów.

W ocenie Wykonawcy zastosowanie powinny znaleźć tylko te przepisy powszechnie obowiązującego prawa, które ma obowiązek stosować każdy operator pocztowy. Należy wskazać, że ww. akty wykonawcze zawierają przepisy, które znajdują zastosowanie tylko do powszechnych usług pocztowych. Rozporządzenia te zawierają szereg wymogów, które nie są niezbędne do rzetelnego wykonania usługi przez operatora np. rozporządzenie Ministra Infrastruktury z dnia 9 stycznia 2004 r. w sprawie warunków wykonywania powszechnych usług pocztowych (Dz. U. z 2004 r., Nr 5, poz. 34 z późn. zm.) wymaga posiadania przez Wykonawcę co najmniej 8 240 placówek i jest równoznaczne z wymogiem posiadania placówek na terenie każdej gminy lub gminy sąsiedniej (który to wymów został zawarty również w rozdziale XIV, pkt 18 SIWZ).

*§44 (19) 1. Na terenie kraju powinno być uruchomione co najmniej 8 240 placówek operatora rozmieszczonych z uwzględnieniem występującego na danym obszarze zapotrzebowania na usługi*

Należy podkreślić, że w treści SIWZ Zamawiający w żaden sposób nie wykazał zasadności świadczenia usług będących przedmiotem zamówienia jako powszechnych usług pocztowych lub usług w standardzie powszechnej usługi pocztowej, a przedmiot zamówienia wykazuje istotne różnice w stosunku do powszechnej usługi pocztowej. Wskutek wymogu określenia przedmiotu zamówienia w powyższy sposób doszło do naruszenia art. 7 ust. 1 i art. 29 ust 2 ustawy PZP. Podkreślić bowiem należy, że powszechną usługę pocztową świadczy w Polsce obecnie jedynie Poczta Polska S.A. i tylko ten podmiot jest w stanie spełnić wszystkie wymogi standardu powszechnej usługi pocztowej.

Wykonawca wskazuje, iż w treści SIWZ występują istotne różnice pomiędzy usługą, jaką chce zamówić Zamawiający, a powszechną usługą pocztową. Sposób świadczenia powszechnych usług pocztowych określają obecnie artykuły nr 45 i 46 obecnie obowiązującego prawa pocztowego:

#### *Rozdział 4*

##### *Świadczenie usług powszechnych*

*Art. 45.1. Do usług powszechnych zalicza się świadczone w obrocie krajowym i zagranicznym w ramach obowiązku, o którym mowa w art. 46, usługi pocztowe obejmujące:*

*1) przyjmowanie, sortowanie, przemieszczanie i doręczanie:*

*a) przesyłek listowych, w tym poleconych i z zadeklarowaną wartością, o wadze do 2000 g i liczonych z tolerancją 2mm w wymiarach:*

*- maksymalnych – 900 mm, stanowiących sumę długości, szerokości i wysokości, przy czym największy wymiar nie może przekroczyć 600 mm, a w przypadku*

przesyłki listowej w formie rulonu – 1040mm, stanowiących sumę długości i podwójnej średnicy, przy czym największy wymiar nie może przekroczyć 900mm,

- minimalnych – 170mm w przypadku przesyłki listowej w formie rulonu, stanowiących sumę długości i podwójnej średnicy, przy czym największy wymiar nie może być mniejszy niż 100mm,

- minimalnych strony adresowej – 90x140mm,

b) przesyłek dla ociemniałych,

c) paczek pocztowych, w tym z zadeklarowaną zawartością, o masie do 10 000 g i wymiarach, z których największy nie przekracza 1500 mm, a suma długości i największego obwodu mierzonego w innym kierunku niż długość nie przekracza 3000 mm;

2) sortowanie, przemieszczanie i doręczanie nadesłanych z zagranicy paczek pocztowych o masie do 20 000 g i wymiarach, o których mowa w pkt 1 lit. c.

2. Usług pocztowych, o których mowa w ust. 1. Świadczonych dla nadawców masowych nie zalicza się do usług powszechnych.

Art. 46.1. Do świadczenia usług powszechnych na terytorium całego kraju jest obowiązany operator wyznaczony.

2. Obowiązek, o którym mowa w ust. 1, obejmuje świadczenie usług powszechnych:

1) w sposób jednolity w porównywalnych warunkach;

2) przy zapewnieniu na terytorium całego kraju rozmieszczenia:

a) placówek pocztowych operatora wyznaczonego zgodnie z przepisami wydanymi na podstawie art. 47 pkt 3 oraz

b) nadawczych skrzynek pocztowych odpowiedniego do zapotrzebowania na danym terenie;

3) z zachowaniem wskaźników czasu przebiegu przesyłek pocztowych;

4) po przystępnych cenach;

5) z częstotliwością zapewniającą co najmniej jedno opróżnianie nadawczej skrzynki pocztowej i doręczanie przesyłek pocztowych, co najmniej w każdy dzień roboczy i nie mniej niż przez 5 dni w tygodniu z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy;

6) w sposób umożliwiający uzyskanie przez nadawcę dokumentu potwierdzającego odbiór przesyłki rejestrowanej.

Z ww. przepisów wynika, iż należy zapewnić równy standard dla wszystkich odbiorców usługi. Ponadto, usługa ma być świadczona w sposób ciągły i po przystępnej cenie, z zachowaniem wymaganej prawem jakości.

Zamawiający określił w SIWZ warunki, na jakich ma być świadczona zamawiana usługa, które powodują, że przedmiot niniejszego zamówienia wykazuje szereg odrębności w stosunku do powszechnej usługi pocztowej w rozumieniu art. 45 i art. 46 obecnie obowiązującej ustawy Prawo pocztowe.

Po pierwsze, należy zauważyć, że odbiorcą usługi będące przedmiotem zamówienia jest tylko jeden podmiot – Zamawiający, podczas, gdy odbiorcą usługi powszechnej jest nieograniczony krąg osób i podmiotów. Obowiązek zapewnienia równego standardu dla wszystkich odbiorców usługi nie znajduje więc zastosowania.

Po drugie, jak wynika z SIWZ, w ramach świadczenia usług będących przedmiotem zamówienia, Zamawiający przewiduje możliwość odbioru przesyłek z siedziby Zamawiającego w określonych przez Zamawiającego godzinach.

Ww. czynność odbioru korespondencji z siedziby nadawcy nie jest elementem powszechnej usługi pocztowej w rozumieniu art. 45 i art. 46 obecnie obowiązującej ustawy Prawo pocztowe. Operator wyznaczony – Poczta Polska, mający obowiązek świadczenia powszechnych usług pocztowych, ma w swojej ofercie usługę odbioru korespondencji z siedziby nadawcy celem jej nadania w urzędzie pocztowym (usługa tzw. „poczty firmowej”), jednak usługa ma charakter umowny, nie mieści się w katalogu usług powszechnych:

„POCZTA FIRMOWA to odpłatna usługa polegająca na przewozie przesyłek (rzeczy opatrzonej adresem przekazanych do nadania jako: przesyłka polecona, przesyłka z zadeklarowaną wartością, paczka pocztowa, paczka pocztowa z zadeklarowaną wartością, paczka pocztowa PLUS, przesyłka pocztowa na warunkach szczególnych, E-PRZESYŁKA, przesyłka pobraniowa, przesyłka listowa nierejestrowana, przesyłka Aglomeracja, przesyłka reklamowa, przesyłka biznesowa, worek M ) wraz z dokumentami nadawczymi, z miejsca wskazanego przez Klienta do siedziby urzędu pocztowego/punktu pocztowego w celu ich nadania.

POCZTA FIRMOWA to usługa przyjazna dla klienta. Czynności związane z dowozem przesyłek wykonywane są przez przedstawicieli Poczty Polskiej, a nie pracowników firmy klienta, co pozwoli na realne oszczędności.”

Po trzecie cena za daną przesyłkę objętą przedmiotem niniejszego zamówienia będzie wynikać ze złożonej przez Wykonawcę oferty oraz podpisanej przez Stronę umowy. Wykonawca (w tym operator wyznaczony) ma możliwość udzielenia rabatu. W przypadku powszechnych usług pocztowych świadczonych przez Poczta Polska, poza trybem zamówienia publicznego, co do zasady obowiązujący jest cennik operatora wyznaczonego akceptowany przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej. Klient indywidualny przechodzący do placówki operatora powszechnego nie ma możliwości negocjowania ceny przesyłki, którą akurat chce nadać.

W ocenie Wykonawcy, jak już wyżej wskazano, w związku z definicją powszechnej usługi pocztowej Zamawiający nie może określać przedmiotu zamówienia jako świadczenie powszechnych usług pocztowych lub usług o takim standardzie, gdyż świadczenie usług pocztowych w związku z udzielonym zamówieniem publicznym nie może być kwalifikowane jako wykonywanie powszechnych usług pocztowych w rozumieniu art. 45 i art. 47 obecnie obowiązującej nowej ustawy Prawo pocztowe.

Należy też zwrócić uwagę, że Wykonawca 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 Pocztowych Wykonawcy:

#### § 15

1. Operator doręcza przesyłki przyjęte do przemieszczenia oraz doręczenia w następujących terminach:

- a) przesyłka listowa – termin deklarowany – w 4-tym dniu po dniu nadania
- b) przesyłka listowa lokalna – termin deklarowany – w 3-im dniu po nadaniu.
- c) przesyłka ekspresowa – termin deklarowany – w 2-gim dniu po dniu nadania
- d) przesyłka polecona ekspresowa – termin deklarowany – w 2-gim dniu do dnia nadania;
- e) paczka ekspresowa – termin deklarowany – w 2-gim dniu po dniu nadania;
- f) przesyłka paczko matowa – termin deklarowany – w 2-gim dniu po prawidłowym nadaniu

(...)

#### § 23

1. z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej przysługuje odszkodowanie:

- a) za utratę przesyłki rejestrowanej nie będącą paczką ekspresową lub przesyłką paczko matową – w wysokości żądanej przez nadawcę, nie wyższej jednak niż pięćdziesięciokrotność opłaty pobranej przez Operatora za jej nadanie;
- b) za utratę paczki ekspresowej lub przesyłki paczko matowej – w wysokości żądanej przez nadawcę, nie wyższej jednak niż dziesięciokrotność opłaty pobranej za jej nadanie;
- c) za ubytek zawartości lub uszkodzenie przesyłki rejestrowanej lub paczki ekspresowej – w wysokości żądanej przez nadawcę lub w wysokości zwykłej

wartości utraconych lub uszkodzonych rzeczy, nie wyższej jednak niż maksymalna wysokość odszkodowania, o którym mowa w pkt. a lub b.

d) za utratę przesyłki ubezpieczonej – w wysokości żądanej przez nadawcę, nie wyższej niż wynikające z tabeli sumy ubezpieczenia dla danej przesyłki.

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. Oczywiście jest bowiem, iż tylko ten podmiot jest w stanie spełnić wszystkie warunki przewidziane w wyżej wymienionych aktach prawnych.

W odniesieniu do aktów prawa międzynarodowego należy stwierdzić, iż obecnie zobowiązania wynikające z członkostwa Polski w Światowym Związku Pocztowym wykonuje Poczta Polska S.A., zgodnie z art. 5 ustawy Prawo pocztowe:

*Art. 5. Zadania z zakresu działalności pocztowej, określone dla zarządów pocztowych lub administracji pocztowych w międzynarodowych przepisach pocztowych, wykonuje operator wyznaczony.*

Zgodnie z art. 3 pkt 7 ustawy Prawo pocztowe:

*Międzynarodowe przepisy pocztowe oznaczają wiążące Rzeczpospolitą Polską umowy międzynarodowe dotyczące świadczenia usług pocztowych oraz wiążące regulaminy Światowego Związku Pocztowego;*

W związku z powyższym stawianie przez Zamawiającego wymogu respektowania przez wykonawców w/w regulacji międzynarodowych, podczas gdy jedynym podmiotem zobowiązanym do wykonania zadań, jakie nakładają na Rzeczpospolitą Polską w/w konwencji jest operator wyznaczony, czyli obecnie Poczta Polska S.A., jest wymogiem rażąco naruszającym wymóg zachowania uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców.

Wobec powyższego czy Zamawiający dopuszcza modyfikację:

a) Rozdziału XIV, pkt. 20 SIWZ w taki sposób, aby nadać mu brzmienie:

Zamawiający wymaga, aby Wykonawca dysponował placówką nadawczą w miejscowości, w której znajduje się jednostka Zamawiającego.

b) Rozdziału XIV, pkt 20 SIWZ w taki sposób, aby nadać mu brzmienie:

Usługi pocztowe, które są przedmiotem zamówienia będą realizowane na zasadach określonych w powszechnie obowiązujących przepisach prawa, w szczególności w :

a) Ustawie z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe – Dz. U. z dnia 29 grudnia 2012r. poz 1529

b) Aktach wewnętrznych wydanych przez Wykonawcę na podstawie art. 21 ustawy Prawo pocztowe

c) Pkt 8 Załącznika nr 6 do SIWZ, w taki sposób, aby nadać mu brzmienie:

Zasady korzystania usług pocztowych, odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania tych usług, uprawnienia nadawcy i adresata oraz procedury reklamacyjne określają niżej wymienione akty prawne:

a) Ustawie z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe – Dz. U. z dnia 29 grudnia 2012r. poz 1529

b) Aktach wewnętrznych wydanych przez Wykonawcę na podstawie art. 21 ustawy Prawo Pocztowe

## **Odpowiedź 2)**

Zamawiający wymaga aby przedmiot zamówienia był realizowany zgodnie ze wskazanymi

w rozdziale XIV pkt. 20 SIWZ przepisami w całości.

Pytanie 2 a – Zamawiający NIE dopuszcza modyfikacji SIWZ w sposób wskazany w pytaniu.

Pytanie 2 b – Zamawiający NIE dopuszcza modyfikacji SIWZ w sposób wskazany w pytaniu.

Pytanie 2 c – Zamawiający NIE dopuszcza modyfikacji SIWZ w sposób wskazany w pytaniu.

### **Pytanie 3)**

Zgodnie z rozdziałem V, pkt 2 SIWZ Zamawiający wymaga, aby Wykonawca legitymował się zezwoleniem na wykonywanie działalności pocztowej lub złożył oświadczenie o ustawowym zwolnieniu z uzyskania ww. zezwolenia.

*Opis sposobu dokonywania oceny spełniania warunku:*

*- warunek zostanie uznany za spełniony, jeżeli wykonawca wykaże, że posiada:*

*wymagane zezwolenie na wykonywanie działalności pocztowej udzielone przez*

*Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej zgodnie z art. 6 ustawy Prawo pocztowe z dnia 12 czerwca 2003 r. (Dz. U. z 2008 r., nr 189, poz. 1159 ze zmianami) lub złoży oświadczenie o ustawowym zwolnieniu z uzyskania ww. zezwolenia.*

Należy zwrócić uwagę, iż zgodnie z przepisami końcowymi i przejściowymi uchwalonej nowej ustawy Prawo pocztowe:

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

*Art. 6.1 Działalność pocztowa jest działalnością regulowaną w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej (Dz. U. z 2010 r. Nr 220, poz. 1447 z późn. zm.) i wymaga wpisu do rejestru operatorów pocztowych, zwanego dalej „rejestr”.*

Skutek takiej zmiany podkreślał sam Projektodawca w uzasadnieniu do projektu niniejszej ustawy:

*„Uprawnienia operatorskie uzyskiwane będą na podstawie wpisu do rejestru operatorów pocztowych prowadzonego przez Prezesa UKE, tym samym zniesiony zostanie dotychczasowy obowiązek uzyskiwania zezwolenia na usługi związane z przesyłkami z korespondencją do 2000 g i przesyłek dla ociemniałych.”*

*Uzasadnienie do rządowego projektu ustawy- prawo pocztowe*

*Druk sejmowy nr 801, s. 2*

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

*Art. 3. Użyte w ustawie określenia oznaczają:*

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

Zatem od dnia 1 stycznia 2013r. wymóg posiadania zezwolenia został całkowicie zniesiony – również w odniesieniu do świadczenia powszechnych usług pocztowych.

Czy w związku z powyższym Zamawiający dopuszcza modyfikację:

a) Rozdziału V, pkt 2, ppkt 1)SIWZ w taki sposób, aby nadać mu brzmienie:

*Opis sposobu dokonywania oceny spełniania warunku:*

Warunek uznany zostanie za spełniony, jeżeli Wykonawca posiada wpis do rejestru operatorów pocztowych zgodnie z art. 6.1 ustawy Prawo pocztowe (Dz. U. z dnia 29 grudnia 2012, poz. 1529)

b) Rozdziału V, pkt 3, ppkt 2) SIWZ w taki sposób, aby nadać mu brzmienie:

Wpis do rejestru operatorów pocztowych zgodnie z art. 6.1 ustawy Prawo pocztowe (Dz. U. z dnia 29 grudnia 2012, poz. 1529)

### **Odpowiedź 3)**

Pytanie 3 a – TAK Zamawiający modyfikuje SIWZ w sposób wskazany w pytaniu.

Pytanie 3 b – TAK Zamawiający modyfikuje SIWZ w sposób wskazany w pytaniu.

### **Pytanie 4)**

Zamawiający w rozdziale XIV, ok. 15 SIWZ wskazuje, iż Wykonawca jest zobowiązany do prawidłowego doręczania przesyłek zgodnie z zachowaniem przepisów Kodeksu postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 – tekst jednolity z późn. zm. Oraz Ordynacji podatkowej (Dz. U. z 2012 r. poz. 749 – tekst jednolity):

Czy Zamawiający rozumie przez powyższe również niżej wskazane przepisy ( w brzmieniu przewidzianym nowelizacjami dokonanymi przez nowe Prawo pocztowe)?

*Art. 57 § 6 pkt 2 KPA:*

*Termin uważa się za zachowany, jeżeli przed jego upływem pismo zostało:*

*2) nadane w polskiej placówce pocztowej operatora wyznaczonego*

*Art. 12 § 6 pkt 2 Ordynacji podatkowej:*

*Termin uważa się za zachowany, jeżeli przed jego upływem pismo zostało:*

*2) nadane w polskiej placówce pocztowej operatora wyznaczonego albo złożone w polskim urzędzie konsularnym;*

Wykonawca zwraca uwagę, iż w jego ocenie wymóg nadania pisma do organów administracji publicznej wyłącznie za pośrednictwem operatora wyznaczonego w celu zachowania terminu do jego wniesienia stanowi nieuzasadnione w świetle art. 31 ust. 3 Konstytucji RP naruszenie zasad równości (art. 32 ust. 1 Konstytucji RP) i wolności działalności gospodarczej (art. 20 i 22 Konstytucji RP), a także zasady demokratycznego państwa prawa (art. 2 Konstytucji) ze względu na nadmierną i bezzasadną ingerencję państwa w sferę wolności gospodarczej. Należy bowiem zauważyć, że przepisy Prawa pocztowego zezwalają zezwalają na wykonywanie działalności pocztowej nie tylko przez operatora wyznaczonego, a więc operatora obowiązanego do świadczenia powszechnych usług pocztowych (art. 3 pkt 13 – nowe PP), ale również przez innych operatorów. Ustawodawca natomiast, pomimo tego, że uprawnia organy procesowe do doręczania pism nie tylko za pośrednictwem operatora wyznaczonego, jakim jest Poczta Polska S.A., ale również za pośrednictwem innych uprawnionych podmiotów zajmujących się doręczeniem korespondencji, pominął operatorów innych niż Poczta Polska S.A. w przepisach regulujących nadawanie pism procesowych do sądów i organów administracji. Taka „niesymetryczność” regulacji jest trudna do wytłumaczenia, zważywszy, że nie do przyjęcia byłoby założenie, iż ustawodawca nie ma zaufania do potwierdzeń nadania przesyłki wystawionych przez takich operatorów, skoro wykazuje takie zaufanie, jeśli chodzi o doręczenie przesyłek nadanych przez organy procesowe.

W ocenie Wykonawcy art. 57 § 5 pkt 2 KPA oraz art. 12 § 6 pkt. 2 Ordynacji podatkowej są zatem niezgodne z Konstytucją RP i nie powinny być stosowane.

Warto bowiem zauważyć, że organy procesowe czy organy administracji mogą przy doręczeniu przesyłek do stron korzystać z usług innych operatorów pocztowych.

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 inne osoby uprawnione na podstawie odrębnych przepisów. W przypadku gdy organem podatkowym jest wójt, burmistrz (prezydent miasta), pisma może doręczać sołtys za pokwitowaniem.*

Art. 39 KPA

*Organ administracji publicznej doręcza pisma za pokwitowaniem przez operatora pocztowego w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. – Prawo pocztowe, przez swoich pracowników lub przez inne upoważnione osoby lub organy.*

W świetle powyższego domniemanie zachowania terminu wynikające z art. 57 § 5 pkt 2 KPA oraz art. 12 § 6 pkt 2 Ordynacji podatkowej przysługujące wyłącznie w wypadku nadania przesyłki za pośrednictwem operatora wyznaczonego, a nie wszystkie podmioty świadczące usługi pocztowe, stanowi istotne, nieuzasadnione dyskryminowanie pozostałych, poza operatorem wyznaczonym, operatorów pocztowych świadczących przecież analogiczne usługi na tym samym rynku usług pocztowych, co stanowi naruszenie wyżej wymienionych artykułów Konstytucji RP. Treść art. 57 § 5 pkt 2 KPA oraz art. 12 § 6 pkt 2 Ordynacji podatkowej nie pozostaje także spójna z treścią odpowiednio ww. art. 39 KPA oraz art. 144 Ordynacji podatkowej, które pozwalają organom doręczać przesyłki nie tylko nie tylko za pośrednictwem operatora wyznaczonego.

Ponadto przepisy te nie obejmują przypadków przesyłania pism organ do stron postępowania administracyjnego i mogą znaleźć zastosowanie w stosunku do organu tylko wówczas, gdy sam jest stroną postępowania.

#### **Odpowiedź 4)**

Zamawiający wymaga dostarczenia przesyłek zgodnie z aktualnie obowiązującymi przepisami ustaw wskazanych w rozdziale XIV pkt. 15.

#### **Pytanie 5)**

Jeżeli Zamawiający przewiduje konieczność nadawania części przesyłek w sposób określony w art. 57 § 5 pkt 2 KPA oraz art. 12 § 6 pkt 2 Ordynacji podatkowej, tj. za pośrednictwem operatora wyznaczonego, to:

- 1) czy dopuszcza możliwość wyłączenia takich przesyłek z zakresu przedmiotu zamówienia i niniejszego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego lub
- 2) czy dopuszcza możliwość sporządzenia odrębnego wykazu przesyłek wymagających nadania u operatora wyznaczonego lub ich oznakowania w określony sposób – w celu wydzielenia i nadania przez Wykonawcę u operatora wyznaczonego w dniu odbioru przesyłek od Zamawiającego?

Wykonawca podkreśla, że Poczta Polska S.A. jako operator wyznaczony zobowiązany do świadczenia powszechnej usługi pocztowej ma obowiązek zrealizować usługę i nie może odmówić w tym zakresie zawarcia umowy o świadczenie usług pocztowych i niezależnie od łączących ją stosunków z Wykonawcą. W przypadku drugim (pytanie nr 5 pkt 2) Wykonawca może nadać przesyłki za pośrednictwem operatora

wyznaczonego, ale wymagać to będzie współpracy z Zamawiającym i najpierw wyodrębnienia przesyłek, które muszą być nadane w trybach według ww. procedur.

### **Odpowiedź 5)**

Pytanie 5.1 – Zamawiający NIE dopuszcza możliwości wyłączenia przesyłek.

Pytanie 5.2 – Zamawiający NIE dopuszcza możliwości sporządzenia odrębnego wykazu przesyłek.

### **Pytanie 6)**

W treści SIWZ Zamawiający wskazuje, iż nadawanie przesyłek przez Zamawiającego ma spełniać wymogi procedury Kodeks postępowania administracyjnego i Ordynacji podatkowej.

Czy Zamawiający może wskazać szacunkowe wolumeny przesyłek, które mają być nadawane z zachowaniem zasad wynikających z powyższych procedur, tj. jaka ilość przesyłek, według szacunków Zamawiającego, będzie nadawana w trybie przepisów KPA lub Ordynacji podatkowej w stosunku do całości zamówienia?

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

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

### **Odpowiedź 6)**

Zamawiający wskazał szacunkowe ilości nadawanych przesyłek w załączniku nr 2. Wśród tych przesyłek znajdują się przesyłki nadawane w trybie przepisów KPA i ordynacji podatkowej.

### **Pytanie 7)**

Zgodnie z treścią SIWZ wykonawca może polegać na wiedzy i doświadczeniu, potencjale technicznym, osobach zdolnych do wykonania zamówienia lub zdolnościach finansowych innych podmiotów i powierzyć wykonanie części zamówienia podwykonawcy.

Czy w przypadku powierzenia podwykonawcy wykonania części zamówienia lub w odniesieniu do podwykonawców również należy złożyć dokumenty potwierdzające brak podstaw do wykluczenia podwykonawcy lub jeszcze inne dokumenty? Jeżeli tak to jakie?

### **Odpowiedź 7)**

Zamawiający informuje, że w przypadku powierzenia podwykonawcy wykonania części zamówienia podwykonawca ten nie jest zobowiązany składać dokumentów potwierdzających brak podstaw do wykluczenia. W przypadku korzystania z podwykonawcy należy wskazać w załączniku nr 1 pkt. 5 zakres przewidziany do realizacji przez podwykonawcę.

### **Pytanie 8)**

Czy Zamawiający 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 figurował inny podmiot niż Zamawiający, natomiast na podstawie zawartych umów będzie możliwość wykazania, że nadanie przesyłki zlecił Zamawiający?

Wykonawca zaznacza przy tym, że na kopercie będą znajdować się dane adresowe Zamawiającego, a jedynie na dowodzie nadania będzie wskazany inny podmiot niż Zamawiający?

### **Odpowiedź 8)**

Zamawiający nie dopuszcza nadawania przesyłek przez inny podmiot.

### **Pytanie 9)**

Zamawiający nie precyzuje wymogów dotyczących stosunków łączących Wykonawcę z jego podwykonawcami.

Czy wobec powyższego Zamawiający dopuszcza korzystanie przez podwykonawcę z usług dalszego podwykonawcy? Jeżeli tak, to czy należy przedłożyć pisemne zobowiązanie do udostępnienia potencjału przez dalszych podwykonawców oraz czy konieczne jest przedłożenie odpowiednich dokumentów potwierdzających brak podstaw do wykluczenia lub jeszcze innych dokumentów dotyczących dalszych podwykonawców?

### **Odpowiedź 9)**

Zamawiający nie dopuszcza takich sytuacji.

### **Pytanie 10)**

Zgodnie z rozdziałem XIV, pkt 8 SIWZ Wykonawca jest zobowiązany świadczyć usługę odbioru przesyłek od Zamawiającego:

*Wykonawca zobowiązany będzie świadczyć usługi codziennego odbioru przesyłek do wysyłki od Zamawiającego, w dni robocze dla Zamawiającego od poniedziałku do piątku w godzinach 13.00 – 14.00, przez upoważnionego przedstawiciela Wykonawcy z siedziby Zamawiającego, tj.: Urząd Gminy Dobra, ul. Szczecińska 16a, Sekretariat - pok. nr 8.*

Z kolei w rozdziale XIV, pkt 18 Zamawiający wymaga, aby Wykonawca dysponował placówką nadawczą w miejscowości, w której znajduje się jednostka Zamawiającego:

*Zamawiający wymaga, aby Wykonawca dysponował placówką nadawczą w miejscowości, w której znajduje się jednostka Zamawiającego*

Czy oznacza to, że powyższe wymogi są wymogami alternatywnymi tzn. Wykonawca jest albo zobowiązany do osobistego odbioru przesyłek albo powinien posiadać placówkę nadawczą w miejscowości, w której znajduje się jednostka Zamawiającego? Czy Zamawiający dopuszcza sytuację, w której Wykonawca będzie odbierał przesyłki niego jego siedziby lub innych wskazanych punktów, ale nie będzie dysponował placówką w Gminie Dobra?

**Odpowiedź 10)**

Zamawiający wyjaśnia, że będzie dostarczał przesyłki we własnym zakresie do punktu odbioru Wykonawcy zlokalizowanego w Dobrej. Zamawiający wymaga aby placówka  
znajdowała się  
w Dobrej.

WÓJT  
*Teresa Dera*