



WO.240.7.2019.SB

Kraków, dnia 17 grudnia 2019 r.

### **Informacja dotycząca postępowania w sprawie udzielenia zamówienia publicznego**

W związku z ogłoszeniem zamiaru udzielenia przez Regionalną Dyrekcję Ochrony Środowiska w Krakowie („Zamawiającego”) zamówienia publicznego polegającego na Świadczeniu w 2020 roku usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym w zakresie przyjmowania, sortowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych, w dniu 13 grudnia 2019 r. wpłynęły do Zamawiającego pytania dotyczące Szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia.

Poniżej zostały podane pytania dotyczące Szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia oraz odpowiedzi na nie.

#### **Pytanie nr 1**

*Czy Zamawiający uzna za dopuszczalne nadawanie przesyłek Zamawiającego przez wyłonionego w przetargu Wykonawcę u innego operatora pocztowego bez zawarcia z nim stosownej umowy, o której mowa w art. 35 ust. 1 Prawa pocztowego i w konsekwencji uzna za dopuszczalne świadczenie przez Wykonawcę usług w formie, w której Wykonawca w istocie jest pośrednikiem pomiędzy Zamawiającym, a innym operatorem (w tym operatorem wyznaczonym)?*

*W ocenie składającego zapytanie, umowa o której mowa w art. 35 Prawa pocztowego jest jedynym sposobem zapewnienia świadczenia usługi zgodnie z wymogami i potrzebami Zamawiającego, przy pełnym zachowaniu warunków konkurencyjności postępowania i jednoczesnego zapewnienia skutków, o których mowa m.in. w przepisach art. 57 § 5 pkt 2 KPA, czy art. 165 § 2 KPC, art. 17 ustawy Prawo pocztowe.*

*Zgodnie Art. 35. ust 1. ustawy Prawo pocztowe operator pocztowy, który zawarł z nadawcą umowę o świadczenie usługi pocztowej, może po przyjęciu przesyłki pocztowej powierzyć dalsze wykonanie usługi innemu operatorowi pocztowemu na podstawie umowy o współpracę zawieranej w formie pisemnej.*

*Istotna w przedmiotowej sprawie jest również regulacja ust. 2- zgodnie, z którą w umowie o współpracę operatorzy pocztowi określają w szczególności:*

- 1) zakres współpracy;*
- 2) wynagrodzenie za wykonane przez operatora pocztowego czynności związane z realizacją umowy;*
- 3) zakres i sposób przekazywania informacji w sprawie zabezpieczenia przesyłek pocztowych w celu zapewnienia bezpieczeństwa obrotu pocztowego oraz zatrzymania i zabezpieczenia przesyłek pocztowych w przypadkach, o których mowa w art. 36;*
- 4) zasady przekazywania operatorowi pocztowemu, który zawarł z nadawcą umowę o świadczenie usługi pocztowej, przesyłek niedoręczalnych oraz przesyłek pocztowych, których dotyczy prawo zastawu;*
- 5) zasady przekazywania przesyłek pocztowych zwróconych z powodu niewłaściwego doręczenia do oddawczej skrzynki pocztowej;*
- 6) terminy wykonania przez operatora pocztowego czynności określonych w umowie;*
- 7) zasady odpowiedzialności za naruszenie warunków umowy.*

*W świetle powyższych regulacji stwierdzić należy, iż umowa zawarta pomiędzy operatorami na podstawie art. 35 ustawy Prawo pocztowe może, a nawet powinna szczegółowo regulować zasady współpracy między stronami, w tym precyzyjnie określać terminy wykonania przez danego operatora pocztowego (w tym operatora wyznaczonego) czynności określonych w umowie. Zatem nic nie stoi na przeszkodzie aby w pisemnej umowie pomiędzy operatorami terminy wykonania określonych usług były zbieżne z terminami przewidzianymi w przepisach art. 57 § 5 pkt 2 KPA, czy art. 165 § 2 KPC,*

czy art. 17 ustawy Prawo pocztowe. Inaczej mówiąc operatorzy pocztowi mogą tak ukształtować warunki współpracy (w tym zakresie zastosowanie znajduje zasada swobody umów) aby spełniać warunek stawiany przez Zamawiającego w przedmiotowym postępowaniu, np. poprzez ustalenie iż, nadanie (w tym dalsze przekazanie przesyłki do doręczenia) musi nastąpić w terminie jej przyjęcia od nadawcy, co pozwala na zachowanie skutków przewidzianych w przytoczonych wyżej przepisach. Zamawiający nie ogranicza możliwości korzystania przy realizacji zamówienia z podwykonawców, a taki charakter miałby operator pocztowy będący stroną umowy zawartej z wykonawcą na podstawie art. 35 ustawy Prawo pocztowe. Ponadto takie uregulowanie stosunków pomiędzy wykonawcą a podwykonawcami, zapewnia spełnianie innych wymogów Zamawiającego, w tym w szczególności wymóg konieczności realizacji zamówienia zgodnie z ustawą Prawo pocztowe i aktami wykonawczymi. Przyjęcie innego trybu np. świadczenie usług w charakterze pośrednika („posłańca” przekazującego przesyłki od zamawiającego do innego operatora) powoduje, iż w świetle przepisów ustawy Prawo pocztowe Zamawiający nie jest stroną dla końcowego operatora pocztowego realizującego usługę doręczenia przesyłki, co pozbawia go faktycznej możliwości dochodzenia odszkodowań czy składania reklamacji w przypadku jej nienależytego wykonania albo choćby dochodzenia właściwego dokonywania i rozliczania tzw. zwrotów, za które (w przypadku operatora wyznaczonego) Zamawiający będzie uiszczał opłatę gotówką jako usługę świadczoną poza umową o zamówienie publiczne.

#### **Pytanie nr 2**

Nawiązując do poprzedniego pytania, czy Zamawiający uwzględnił, iż Prawo pocztowe (Rozdział 8) przewiduje odpowiedzialność operatora pocztowego za świadczoną przez niego usługę. W przypadku utraty, ubytku, uszkodzenia przesyłki bądź niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu umowy Zamawiający nie będzie mógł dochodzić odszkodowania od pośrednika, ponieważ pośrednik nie będzie realizował dla niego usługi pocztowej.

#### **Pytanie nr 3**

Czy Zamawiający uzna za dopuszczalne świadczenie przez Wykonawcę usług w formie, w której Wykonawca w istocie jest pośrednikiem pomiędzy Zamawiającym, a operatorem wyznaczonym? Czy w takiej sytuacji operator wyznaczony, który będzie wykonywał usługi pocztowe (nadanie i zwrot) w zakresie ww. przesyłek będzie traktowany jako podwykonawca?

#### **Odpowiedź na Pytania nr 1, 2 i 3:**

Zamawiający w zapytaniu ofertowym zażądał, by Wykonawca był operatorem pocztowym w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe (Dz. U. z 2018 r. poz. 2188, z późn. zm.), czyli przedsiębiorcą uprawnionym do wykonywania działalności pocztowej na podstawie wpisu do rejestru operatorów pocztowych (art. 3 pkt 12 ustawy).

W pkt IV ust. 10-12 Szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia Zamawiający zawarł następujące warunki:

„10. Zamawiający dopuszcza, aby Wykonawca, po przyjęciu przesyłki pocztowej powierzył dalsze wykonanie usługi innemu operatorowi pocztowemu na podstawie umowy o współpracę zawartej w formie pisemnej. Umowa zawarta pomiędzy operatorami powinna być dostarczona Zamawiającemu niezwłocznie po podpisaniu umowy na świadczenie usług pocztowych pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą lub niezwłocznie po podpisaniu przez Wykonawcę umowy z podwykonawcą.

11. Jeśli Wykonawca powierzy część zamówienia podwykonawcy – innemu operatorowi pocztowemu, Zamawiający nie będzie kontrahentem końcowego operatora pocztowego realizującego usługę doręczania przesyłek. Wówczas Zamawiający będzie dochodził roszczeń z tytułu nienależytego wykonania umowy łączącej Zamawiającego z Wykonawcą wyłącznie od Wykonawcy, bez względu na faktyczny zakres świadczonych przez niego usług. Wykonawca odpowiada za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej.

12. Zamawiający zaznacza także, że wszelkich opłat za wykonanie usług objętych zamówieniem (wyłaty wynagrodzenia Wykonawcy) będzie dokonywał wyłącznie na konto Wykonawcy, z którym zawrze umowę, i tylko przelewem. Zamawiający wyklucza jakiegokolwiek rozliczenia pomiędzy nim a końcowym operatorem pocztowym – podwykonawcą Wykonawcy”.

Jak słusznie zwraca uwagę Pytający, zgodnie z art. 35 ust. 1 ustawy Prawo pocztowe operator pocztowy, który zawarł z nadawcą umowę o świadczenie usługi pocztowej, może po przyjęciu przesyłki pocztowej powierzyć dalsze wykonanie usługi innemu operatorowi pocztowemu na podstawie umowy o współpracę zawieranej w formie pisemnej. Przepis ten nie narusza prawa operatora pocztowego, który zawarł z nadawcą umowę o świadczenie usługi pocztowej, do powierzenia podwykonawcy dalszego wykonania w imieniu tego operatora usługi, na podstawie umowy zawartej w formie pisemnej. Podwykonawcą jednak może być podmiot nie będący operatorem pocztowym w rozumieniu ustawy, zatem jego działalność nie będzie wymagała wpisu do rejestru, a będzie on ponosił odpowiedzialność za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy w zakresie działalności pocztowej jak operator pocztowy jedynie wobec operatora pocztowego, z którym zawarł umowę.

Zamawiający zatem nie dopuszcza nadawania przesyłek Zamawiającego przez wyłonionego w przetargu Wykonawcę u innego operatora pocztowego bez zawarcia z nim umowy w formie pisemnej, zawierającej co najmniej postanowienia wymienione w art. 35 ust. 2 Prawa pocztowego.

Skoro Zamawiający żąda, by Wykonawca, z którym zawrze umowę, był operatorem pocztowym w rozumieniu ustawy Prawo pocztowe, to Zamawiający od Wykonawcy będzie wymagał należytego i zgodnego z prawem wykonywania umowy w zakresie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym, w zakresie przyjmowania, sortowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych i ich ewentualnych zwrotów, oraz w zakresie przyjmowania i doręczania przesyłek kurierskich, a także świadczenie usługi odbioru przesyłek z siedziby Zamawiającego w celu ich nadania. Do odpowiedzialności operatorów pocztowych za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej stosuje się Kodeks cywilny, o ile przepisy Prawa pocztowego nie stanowią inaczej. To po stronie operatora pocztowego, z którym Zamawiający zawrze umowę, leży obowiązek takiego ukształtowania stosunku prawnego łączącego go z podwykonawcą, by usługa była wykonywana należyście i bez ryzyka dla Zamawiającego.

W związku z powyższym Zamawiający zmienia pkt IV ust. 10-12 Szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia na następujące:

- „10. Zamawiający dopuszcza, aby Wykonawca, po przyjęciu przesyłki pocztowej od Zamawiającego powierzył dalsze wykonanie usługi podwykonawcy, w tym innemu operatorowi pocztowemu, na podstawie umowy o współpracę zawartej w formie pisemnej, zawierającej co najmniej postanowienia wymienione w art. 35 ust. 2 ustawy Prawo pocztowe. Umowa zawarta pomiędzy Wykonawcą i podwykonawcą powinna być dostarczona Zamawiającemu niezwłocznie po podpisaniu umowy na świadczenie usług pocztowych pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą lub niezwłocznie po podpisaniu przez Wykonawcę umowy z podwykonawcą.
11. W przypadku określonym w pkt 10 Zamawiający będzie dochodził roszczeń z tytułu nienależytego wykonania umowy łączącej Zamawiającego z Wykonawcą wyłącznie od Wykonawcy, bez względu na faktyczny zakres świadczonych przez niego usług. Wykonawca bowiem odpowiada za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej.

12. Zamawiający zaznacza, że wszystkie opłaty za wykonanie usług objętych zamówieniem (wypłata wynagrodzenia) będą dokonywane wyłącznie na konto Wykonawcy, z którym zawrze umowę, i tylko przelewem. Zamawiający wyklucza jakiegokolwiek rozliczenia pomiędzy nim a podwykonawcą Wykonawcy”.

**Pytanie nr 4**

*Zgodnie z art. 2 ust. 1 pkt 1 Prawa pocztowego usługa doręczania przesyłek od nadawcy do adresata ma charakter usługi pocztowej. Natomiast usługa odbierania od Zamawiającego i nadawania w placówkach operatora wyznaczonego korespondencji ma inny, mieszany charakter, w skład tej usługi wchodzi bowiem świadczenie usługi reprezentacji przy zawieraniu umowy, jak również usługa płatnicza (operator uiszcza bowiem zapłatę za przesyłkę w placówce operatora wyznaczonego zgodnie z art. 3 ust. 1 pkt 2 lit. a ustawy o usługach płatniczych) oraz usługa przewozu przesyłek do placówki operatora wyznaczonego. Należy zauważyć, iż nawet jeśli wykonawca wskazuje, iż sam ponosi koszty nadania przesyłki u operatora wyznaczonego, to ze względu na zastosowaną konstrukcję prawną, w której wykonawca zawiera w imieniu nadawcy umowę o świadczenie usług pocztowych w placówce operatora wyznaczonego, płatność ta dokonywana jest w imieniu nadawcy, a nie wykonawcy, tym samym niewątpliwie elementem takiej usługi jest świadczenie usługi płatniczej.*

*Czy Zamawiający w ramach zamówienia dopuszcza świadczenie usługi reprezentacji i usługi płatniczej w ww. rozumieniu?*

**Pytanie nr 9**

*Zamawiający w Formularzu cenowym wskazał pozycje dotyczącą odbioru przesyłek z oddziału w Krakowie oraz w Starym Sączu. Czy w związku z dwoma różnymi lokalizacjami Zamawiający może wykazać odrębne pozycje w celu precyzyjnego skalkulowania kosztów?*

**Odpowiedź na Pytania nr 4 i 9:**

Zamawiający żąda, aby Wykonawca dokonywał za niego nadania przesyłek pocztowych w placówce pocztowej Wykonawcy lub w placówce pocztowej operatora wyznaczonego. Wykonawca będzie zobowiązany doliczyć te przesyłki do ogólnego rachunku miesięcznego za świadczenie usług pocztowych, chyba że realizacja usługi odbioru przesyłek pocztowych w celu ich nadania za Zamawiającego będzie wymagała sporządzenia odrębnej umowy. Przesyłki pocztowe będą odbierane od Zamawiającego z dwóch lokalizacji:

- z siedziby Zamawiającego w Krakowie, ul. Mogilska 25,
- z Wydziału Spraw Terenowych w Starym Sączu, ul. Daszyńskiego 3.

Jeżeli realizacja tej usługi będzie wymagała podpisania odrębnej umowy, która będzie zawierać postanowienia dotyczące świadczenia usługi reprezentacji, usługi przewozu i usługi płatniczej, Zamawiający jest gotowy do podpisania takiej umowy z Wykonawcą. Zaznaczyć jednak należy, że Zamawiający dopuszcza wyłącznie formę opłaty z dołu i zapłatę wynagrodzenia przelewem na konto Wykonawcy, który będzie usługę świadczył (będzie stroną umowy z Zamawiającym).

Zamawiający nie dopuszcza bowiem składania ofert częściowych, co oznacza, że usługi pocztowe i usługa odbierania przesyłek od Zamawiającego i nadawania w placówkach operatora będzie świadczona przez jednego, wybranego Wykonawcę. Wykonawca będzie mógł się posługiwać podwykonawcą w tym zakresie, natomiast Zamawiający będzie dochodził roszczeń z tytułu nienależytego wykonania umowy łączącej Zamawiającego z Wykonawcą wyłącznie od Wykonawcy, bez względu na faktyczny zakres świadczonych przez niego usług.

Zamawiający wziął pod uwagę prośbę Pytającego i zmienił Załącznik nr 4 do Zapytania ofertowego – „Formularz cenowy” – usługi odbioru przesyłek pocztowych od Zamawiającego w celu ich nadania z dwóch siedzib Zamawiającego zostały wyodrębnione w dwóch pozycjach.

**Pytanie nr 5**

*Zamawiający określa, że będzie na przesyłkach, w sposób czytelny i trwały umieszczał informacje jednoznacznie identyfikujące adresata i nadawcę, określając jednocześnie rodzaj przesyłki oznaczenie potwierdzające wniesienie opłaty za usługę w postaci napisu, nadruku lub odcisku pieczęci „Opłata pobrana....” w miejscu przeznaczonym na znak opłaty pocztowej. Czy Zamawiający dopuszcza sytuację, w której z oznaczenia nie będzie wynikać jednoznacznie nazwa Wykonawcy, który świadczy usługę na rzecz Zamawiającego?*

*Jeśli nie, to czy Zamawiający godzi się na dodanie zdania precyzującego do powyższego zapisu o treści:*

*„Z oznaczenia potwierdzającego wniesienie opłaty musi jednoznacznie wynikać nazwa Wykonawcy, z którym Zamawiający zawarł umowę w tym postępowaniu.”?*

**Odpowiedź na Pytanie nr 5:**

W pkt IV ust. 19 Szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia Zamawiający zawarł postanowienie, że: *„dopuszcza sytuację, w której z oznaczenia potwierdzającego wniesienie opłaty za usługę w postaci napisu, nadruku lub odcisku pieczęci „Opłata pobrana...” w miejscu przeznaczonym na znak opłaty pocztowej, nie będzie wynikać jednoznacznie nazwa Wykonawcy, który świadczy usługę na rzecz Zamawiającego. Zamawiający zastrzega jednak, żeby treść odcisku pieczęci w miejsce znaczka pocztowego nie stanowiła reklamy, wzbudzała kontrowersji czy niestosownych skojarzeń u adresatów przesyłek”.*

Jedynym celem postawienia przez Zamawiającego takiego warunku jest ułatwienie sobie przygotowania przesyłek pocztowych do nadania. Zamawiający nie chce używać tradycyjnych znaków pocztowych na przesyłkach, gdyż wymaga do dodatkowego zaangażowania pracownika przygotowującego wysyłkę korespondencji. Stosowane dotychczas odbicie pieczęci znacznie przyspiesza i ułatwia przygotowanie przesyłek do nadania. Oznaczenia inne niż znaki pocztowe umieszczanie na przesyłkach, potwierdzające wniesienie opłaty za usługę, mają być przede wszystkim ułatwieniem dla Wykonawcy, który, po odczytaniu informacji na przesyłce, będzie mógł szybko zareagować i posegregować przesyłki w celu ich jak najszybszego dostarczenia do adresata.

Jeśli Wykonawca chce zamieścić swoją nazwę i dane jednoznacznie, Zamawiający nie będzie miał nic przeciwko temu. Zamawiający zawrze umowę z operatorem pocztowym i na przesyłkach nadawanych przez Zamawiającego może być wyraźnie widoczna nazwa tego operatora lub inne dane, które będą służyły podstawowemu celowi umieszczenia tych danych, tj. ułatwienie oraz przyspieszenie realizacji usługi.

Dla Zamawiającego treść odcisku pieczęci w miejsce znaczka pocztowego nie ma znaczenia, o ile nie będzie wzbudzać kontrowersji i niestosownych skojarzeń u adresatów przesyłek.

**Pytanie nr 6**

*Czy wykonawca słusznie interpretuje, że wyłącznie dane Zamawiającego będą umieszczane na przesyłce w miejscu nadawcy. Tym samym Zamawiający nie dopuszcza umieszczania danych innego podmiotu w miejscu nadawcy zarówno nad jak i pod danymi zamawiającego?*

**Odpowiedź na Pytanie nr 6:**

Zamawiający nie dopuszcza umieszczania danych innego podmiotu w miejscu nadawcy.

W pkt IV ust. 18 Szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia Zamawiający zawarł już informację, że *„W miejscu nadawcy przesyłki będą umieszczane wyłącznie dane Zamawiającego. Zamawiający nie dopuszcza umieszczania danych innego podmiotu w miejscu nadawcy”.*

Oznacza to, że dane Zamawiającego będą umieszczane w lewym górnym rogu strony adresowej przesyłki i żadne dane inne niż dotyczące Zamawiającego nie będą umieszczane powyżej ani poniżej, oprócz ewentualnie numeru i rodzaju przesyłki.

#### **Pytanie nr 7**

Zamawiający w Formularzu cenowym oraz Szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia określa charakterystykę przesyłek w rozbiciu na wagę przesyłki.

Od dnia 1 kwietnia 2019r. obowiązuje nowy cennik usług powszechnych zatwierdzony przez Prezesa Komunikacji Elektronicznej, do stosowania którego wobec swoich klientów, Wykonawca jako operator wyznaczony, jest zobowiązany.

Zasadniczą zmianą w Cenniku usług powszechnych w obrocie krajowym i zagranicznym jest zmniejszenie liczby pozycji cennikowych, z dotychczasowych 12 do 6. Ma to na celu uproszczenie oraz zapewnienie większej przejrzystości.

Dotychczas, cena usługi listowej w obrocie krajowym uzależniona była od następujących parametrów:

- masa (trzy przedziały wagowe: do 350g; ponad 350g – 1000g; ponad 1000g – 2000g),
- gabaryt (dwie wielkości przesyłki – A i B),
- kategoria czasu doręczenia (Ekonomiczna i Priorytetowa).

W aktualnym cenniku zrezygnowano z gabarytów A i B i wprowadzono nowe formaty dla przesyłek listowych w obrocie krajowym. Cena usługi listowej nierejestrowanej, polecanej i wartościowej uzależniona będzie głównie od dwóch parametrów:

- kategoria czasu doręczenia (Ekonomiczna i Priorytetowa).
- format przesyłek:
  - S – maksymalny wymiar koperty C5 (162 × 229 x 20mm) do 500g,
  - M – maksymalny wymiar koperty C4 (229 × 324 x 20mm) do 1000g,
  - L – ponad wymiar koperty C4, (suma wymiarów nie może przekroczyć 900mm, przy czym długość nie może być, większa niż 600mm) - do 2000g.

W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o dostosowanie zapisów zamówienia do nowego sposobu określania rozmiaru przesyłek oraz dokonanie odpowiednich zmian w formularzu cenowym.

Pozostawienie zapisów w formie obecnej nie daje Wykonawcy możliwości wycenienia pozycji w najkorzystniejszym dla Zamawiającego wariantcie cenowym. Obecnie przesyłki określone przez Zamawiającego jako gabaryt A wycenione zostaną zgodnie z formatem M. Taki sposób wyceny przesyłek, może w sposób sztuczny zawyżyć wartość Zamówienia, a tym samym zakłócić konkurencyjność oferty Wykonawcy. W przypadku wpłynięcia w postępowaniu wyłącznie oferty Wykonawcy wycena zgodna z charakterystyką przesyłek wskazaną przez Zamawiającego może doprowadzić do znacznego przekroczenia budżetu Zamawiającego, co w konsekwencji może skutkować unieważnieniem postępowania.

#### **Pytanie nr 8**

Zamawiający na podstawie Formularza cenowego przewiduje nadanie przesyłek rejestrowanych listowych krajowych. Czy w związku z możliwością odmowy przyjęcia przez adresata przesyłki rejestrowanej listowej i konieczności jej zwrotu do nadawcy Zamawiający dopuszcza rozszerzenie formularza cenowego o pozycje dotyczące kosztu zwrotów konkretnych przesyłek rejestrowanych listowych zagranicznych? Jeśli tak, to zwracamy się z prośbą o wskazanie pozycji dot. przesyłek zwracanych w rozbiciu na konkretne przedziały wagowe oraz formaty.

#### **Pytanie nr 11**

Zamawiający w Formularzu cenowym, określa rodzaje usług objętych zamówieniem. Wśród katalogu usług Zamawiający wskazuje „Paczki krajowe” określając przedziały wagowe maksymalnie do 10kg. Jednocześnie w opisie przedmiotu zamówienia w pkt. 1 w ppkt. 3), Zamawiający określa paczki pocztowe o wadze do 30 kg.

Mając na uwadze powyższe, Wykonawca zwraca się z prośbą o skorygowanie zapisów Szczegółowego Opisu Przedmiotu Zamówienia poprzez wskazanie maksymalnej wagi paczek krajowych do 10 kg.

W przypadku nadawania przesyłek cięższych niż 10 kg Zamawiający będzie miał możliwość nadawania przesyłek jako usługi kurierskie również wyszczególnione w Formularzu cenowym oraz w Szczegółowym Opisie Przedmiotu Zamówienia.

## **Odpowiedź na Pytania nr 7, 8 i 11**

Zamawiający uwzględnił uwagi Pytającego i w Formularzu cenowym, który zostanie dołączony do oferty Wykonawcy, zostały wprowadzone pozycje dotyczące zwrotów przesyłek do poszczególnych kategorii wagowych i gabarytowych przesyłek krajowych i zagranicznych (Zamawiający uznaje, że Pytający zrobił omyłkę, prosząc o rozszerzenie formularza cenowego wyłącznie o pozycje dotyczące kosztu zwrotów przesyłek rejestrowanych zagranicznych). Zamawiający zaznacza, że podana we wzorze Formularza cenowego liczba zwrotów jest wyłącznie szacunkowa i służy do obliczenia ceny oferowanej przez Wykonawcę za wykonanie tej usługi komplementarnej.

W związku z tym Zamawiający zmienia także pkt II Szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia w zakresie masy paczek pocztowych oraz (ust. 1 ppkt 3) oraz wymiarów przesyłek listowych i paczek pocztowych (ust. 2 ppkt 1):

„3) **paczka pocztowa** – przesyłka rejestrowana o wadze do 10 kg, przyjęta za pokwitowaniem przyjęcia i doręczana za pokwitowaniem odbioru, niebędąca przesyłką listową.

**Usługa dodatkowa (komplementarna) do paczki pocztowej – potwierdzenie odbioru paczki pocztowej** (jak dla przesyłki listowej poleconej). W przypadku braku możliwości doręczenia paczki lub odmowy jej przyjęcia, przesyłka zwracana będzie Zamawiającemu. W przypadku zwrotu paczki pocztowej z potwierdzeniem odbioru opłata za niewykonanie tej usługi dodatkowej będzie zwracana Zamawiającemu”.

## „2. Wymiary przesyłek:

### 1) listowych:

- MINIMUM – wymiary strony adresowej nie będą mniejsze niż 90 x 140 mm,
- MAKSIMUM:
  - a) dla przesyłek o masie do 500g – nie przekroczą: wysokości 20 mm, długości 230 mm, szerokości 160 mm,
  - b) dla przesyłek o masie >500g do 1000g – nie przekroczą: wysokości 20 mm, długości 325 mm, szerokości 230 mm,
  - c) dla przesyłek o masie > 1000g do 2000g – suma długości, szerokości i wysokości nie przekroczy 900 mm, przy czym długość nie przekroczy 600 mm.

### 2) paczek pocztowych:

- MINIMUM – wymiary strony adresowej nie będą mniejsze niż 90 x 140 mm,
- MAKSIMUM – suma długości i największego obwodu mierzonego w innym kierunku niż długość wyniesie 3000 mm, przy czym największy wymiar nie przekroczy 1500 mm:

Wszystkie wymiary przyjmuje się z tolerancją +/- 2 mm”.

## **Pytanie nr 10**

*W związku z zapisami Istotnych Postanowień Umowy pkt 6 i 7 dotyczący wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, Wykonawca informuje, iż warunek postawiony przez Zamawiającego jest nadmierny i nieracjonalny, gdyż żaden z wykonawców funkcjonujących na rynku usług pocztowych nie jest w stanie go spełnić, a tym samym zapewnić, przy obejmującym zasięgiem cały kraj zamówieniu, iż w realizacji zamówienia udział brać będą jedynie pracownicy zatrudnieni na umowę o pracę, tym bardziej, że Prawo Pocztove dopuszcza posiadanie sieci agencji pocztowych.*

*Żaden wykonawców funkcjonujących na rynku nie będzie w stanie złożyć oferty i podjąć się realizacji zamówienia na warunkach określonych w SIWZ.*

*W konsekwencji, opisując przedmiot zamówienia, w tym również obowiązek wynikający z art. 29 ust. 3a ustawy Pzp, Zamawiający nie może w sposób nieuzasadniony specyfiką przedmiotu zamówienia*

oraz swoimi obiektywnymi potrzebami ograniczać kręgu potencjalnych wykonawców, mogących ubiegać się o udzielenie zamówienia publicznego, a tym samym uniemożliwić złożenie oferty. Określenie przez Zamawiającego w postępowaniu niemożliwego do dotrzymania warunku, przy uwzględnieniu specyfiki przedmiotu zamówienia oraz obowiązujących na danym rynku regul związanych z realizacją tego typu zamówień, może w sposób bezpośredni prowadzić do naruszenia zasady uczciwej konkurencji i tym samym do naruszenia powyższych norm prawnych.

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

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

Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisów Istotnych Postanowień umowy ust 6 i 7 lub zmianę zapisów w następujący sposób:

6. Wykonawca zobowiązuje się zatrudniać do realizacji umowy – przez cały okres jej obowiązywania – co najmniej 20 osób na podstawie umowy o pracę na obszarze województwa małopolskiego biorących udział w realizacji przedmiotu zamówienia. Wykonawca zobowiązuje się ściśle przestrzegać w stosunku do tych osób przepisów prawa pracy i ubezpieczeń społecznych, szczególnie norm dotyczących czasu pracy, bezpieczeństwa i higieny pracy związanych z wykonywaniem przedmiotu umowy i obowiązku odprowadzania składek na ubezpieczenie społeczne i zdrowotne lub

6. Wykonawca zobowiązuje się zatrudniać do realizacji umowy – przez cały okres jej obowiązywania – co najmniej 80% osób na podstawie umowy o pracę (opcjonalnie-na obszarze województwa małopolskiego) biorących udział w realizacji przedmiotu zamówienia. Wykonawca zobowiązuje się ściśle przestrzegać w stosunku do tych osób przepisów prawa pracy i ubezpieczeń społecznych, szczególnie norm dotyczących czasu pracy, bezpieczeństwa i higieny pracy związanych z wykonywaniem przedmiotu umowy i obowiązku odprowadzania składek na ubezpieczenie społeczne i zdrowotne

oraz

7. W celu kontroli wywiązywania się z obowiązku, o którym mowa w ust. 6, Wykonawca jest zobowiązany na każde żądanie Zamawiającego i w terminie przez niego wskazanym, nie krótszym niż 7 dni, przedstawić dokumenty umożliwiające stwierdzenie wywiązywania się z tego obowiązku np. w postaci oświadczenia Wykonawcy, zaświadczenia właściwego oddziału ZUS, potwierdzającego opłacanie przez wykonawcę lub podwykonawcę składek na ubezpieczenia społeczne i zdrowotne z tytułu zatrudnienia na podstawie umów o pracę za ostatni okres rozliczeniowy lub poświadczoną za zgodność z oryginałem odpowiednio przez wykonawcę lub podwykonawcę kopii dowodu potwierdzającego zgłoszenie pracownika przez pracodawcę do ubezpieczeń. Nieprzedłożenie przez Wykonawcę dokumentów traktowane jest jako niewypelnienie obowiązku wynikającego z ust. 6

Pozostawienie zapisów w formie obecnej uniemożliwia wykonawcy złożenie oferty. Ze względu na skalę prowadzonej działalności oraz naturalną fluktuację kadrową, czy też okresowe zwiększenie zapotrzebowanie na pracowników, Wykonawca nie ma możliwości zagwarantować zatrudnienia na podstawie umowy o pracę 100% pracowników.



### **Odpowiedź na Pytanie nr 10**

Zamawiający wziął pod uwagę sugestie Pytającego i zmienił:

- 1) pkt I ust. 4 Szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia, stanowiącego załącznik nr 1 do Zapytania ofertowego,
- 2) pkt 3 Formularza ofertowego, stanowiącego załącznik nr 3 do Zapytania ofertowego oraz
- 3) ust. 6 i 7 Istotnych postanowień umowy, stanowiących załącznik nr 5 do Zapytania ofertowego,

w celu dostosowania oferty oraz zapisów przyszłej umowy do intencji wyrażonej w opisie przedmiotu zamówienia, tj. wykonania obowiązku ustawowego zatrudniania osób na podstawie umowy o pracę, jeśli czynności przez nie wykonywane w ramach realizacji zamówienia mają charakter pracy (wypełniają przesłanki określone w art. 22 § 1 Kodeksu pracy).

**Zamawiający opracował nowe załączniki do Zapytania ofertowego:**

- 1) załącznik nr 1 do Zapytania ofertowego – Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia,
- 2) załącznik nr 3 do Zapytania ofertowego – Formularz ofertowy,
- 3) załącznik nr 4 do Zapytania ofertowego – Formularz cenowy,
- 4) załącznik nr 5 do Zapytania ofertowego – Istotne postanowienia umowy.

W związku ze zmianami wprowadzonymi do Zapytania ofertowego, Zamawiający wyznacza nowy termin składania ofert na **19 grudnia 2019 r. (czwartek), godz. 14:00.**

ZASTĘPCA REGIONALNEGO DYREKTORA  
OCHRONY ŚRODOWISKA W KRAKOWIE  
REGIONALNY KONSERWATOR PRZYRODY

*mgr Małgorzata Monarska-Duda*

Starszy Specjalista

Sylwia Białogłowicz

17.12.2019.

*Sup-rado*

