

PYTANIE NR !:

W jakim zakresie Wykonawcę powinny obowiązywać wyżej wymienione akty prawne? Dalej, czy powołane przez Zamawiającego konkretne akty prawne odnoszą się do wszystkich Wykonawców i to w całości, czy może zastosowanie znajdą tylko niektóre postanowienia, np. tylko te istotne z punktu widzenia zasad doręczania pism? Czy dodatkowo Wykonawcę mają obowiązywać jeszcze inne akty prawne oprócz wyżej wskazanych? Jeżeli tak, to jakie? Prosimy o wskazanie konkretnych wymogów.
(kopia pytania w załączeniu do niniejszego pisma)

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający wyjaśnia, iż w SIWZ wskazał, że przedmiotem zamówienia jest świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na rzecz Zamawiającego w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych (obejmujących przesyłki rejestrowane i nierejestrowane w rozumieniu ustawy z dnia 16 czerwca 2003r. Prawo pocztowe) oraz ich zwrotów o masie m.in. powyżej 50g, świadczonych przez 5 dni w tygodniu od poniedziałku do piątku, zgodnie z Rozporządzeniem Ministra Infrastruktury z dnia 09 stycznia 2004r. w sprawie warunków wykonywania powszechnych usług pocztowych (Dz. U. nr 5, poz. 34 ze zm.).

Z uwagi na powyższe w SIWZ Zamawiający wskazał zakupu jakich przesyłek rejestrowanych i nierejestrowanych, dla których zastosowanie mają zasady określone ww. Rozporządzeniu zamierza dokonać.

Zgodnie z art. 6 ust. 1 ustawy z dnia 12 czerwca 2003r. Prawo pocztowe wykonywanie działalności pocztowej w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania w obrocie krajowym i zagranicznym przesyłek z korespondencją do 2.000g, z wyłączeniem przesyłek przyjmowanych, przemieszczanych i doręczanych w sposób inny niż określony dla powszechnych usług pocztowych, wymaga zezwolenia na wykonywanie działalności pocztowej.

Reasumując, Rozporządzeniem Ministra Infrastruktury z dnia 09 stycznia 2004r. w sprawie warunków wykonywania powszechnych usług pocztowych ma zastosowanie do zamówienia. Z rozporządzenia powyższego wynika, iż dotyczy ono publicznego operatora pocztowego, jeśli zatem do postępowania przystąpi (w oparciu o przepisy ustawy Prawo pocztowe) operator pocztowy świadczący usługi pocztowe nie mające charakteru powszechnego to musi on dysponować zezwoleniem na prowadzenie przedmiotowej działalności (art. 6 ust. 1 ustawy Prawo pocztowe) dlatego też na podstawie art. 22 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych Zamawiający wymaga aby Wykonawca posiadał uprawnienia do wykonywania określonej działalności lub czynności, tj. określone art. 6 ust. 1 ustawy Prawo pocztowe.

Wymienione w SIWZ przepisy należy traktować jako obowiązujące.

PYTANIE NR 2:

Zgodnie z treścią SIWZ – Zamawiający przewiduje realizację zamówienia na okres od 01.01.2013 r. do 31.12.2013 r. (przez 12 miesięcy).

Czy w świetle powyższego Zamawiający przyjmuje zapatrywanie Wykonawcy, że operatorzy pocztowi inni niż Poczta Polska S.A. mogą w tej sytuacji opisanej powyżej oraz wobec obowiązku Państwa Polskiego implementacji przepisów ww. Dyrektywy zaproponować konkurencyjną cenę na tę kategorię przesyłek, bez jej podnoszenia do 2,5 krotności opłaty za przyjęcie, przemieszczenie i doręczenie przesyłki listowej stanowiącej przesyłkę najniższego przedziału wagowego najszybszej kategorii określonej w cenniku powszechnych usług pocztowych operatora publicznego, o którym mowa w art. 51 ust. 4 prawa pocztowego, obowiązującego w danym czasie odpowiednio w obrocie krajowym i zagranicznym (art. 47 ust. 2 prawa pocztowego)?

(kopia pytania w załączeniu do niniejszego pisma)

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający przewiduje zawarcie umowy na okres 01.01.2013 do 31.12.2013r. Proszę o uwzględnienie w ofercie okresu obowiązywania umowy.

PYTANIE NR 3:

Czy wobec powyższego do przetargu może przystąpić Wykonawca nielegitymujący się zezwoleniem Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej na wykonywanie działalności pocztowej, w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek w obrocie krajowym i zagranicznym zgodnie z art. 6 ust. 1 Prawa pocztowego, ale wpisany do rejestru operatorów pocztowych zgodnie z art. 6 ust. 2 Prawa pocztowego, co uprawnia do wykonywania usług będących przedmiotem zamówienia?

(kopia pytania w załączeniu do niniejszego pisma)

ODPOWIEDŹ:

Do niniejszego postępowania zgodnie z wymogami SIWZ w związku z art. 22 ust. 1 pkt 1 ustawy Prawo zamówień publicznych przystąpić może tylko i wyłącznie Wykonawca posiadający zezwolenie Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej na wykonywanie działalności pocztowej w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek w obrocie krajowym i zagranicznym zgodnie z ustawą z dnia 12 czerwca 2003r. Prawo pocztowe (Dz. U. z 2008r. nr 189, poz. 1159 ze zm.).

Zamawiający podkreśla, iż zgodnie z przyjętą doktryną, ale i orzecznictwem Krajowej Izby Odwoławczej (dalej: KIO) powyższy warunek należy do warunków normatywnych

wyznaczonych przez ustawodawcę. Ponadto jest to warunek obiektywny, który winien być spełniony na etapie prowadzonego postępowania, i który nie zmienia się w zależności od konkretnego przypadku – w odróżnieniu od warunków określanych przez Zamawiającego, zależnych od konkretnego postępowania. Zawsze bowiem w przypadku warunku normatywnego Wykonawca winien być uprawniony do prowadzenia danej działalności lub dokonywania danej czynności, jeżeli przepisy ustawowe nakazują posiadanie takich uprawnień. W tym miejscu podkreślenia wymaga, iż ustawodawca w art. 22 ust. 1 pkt 1 ustawy Prawo zamówień publicznych posłużył się sformułowaniem „przepisy prawa”. To przepis rangi ustawowej nakazuje obowiązek posiadania uprawnień, których odzwierciedleniem jest posiadanie zezwolenia Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej. Ustawa Prawo zamówień publicznych w art. 2 pkt 7a bardzo wyraźnie określa normy czasowe trwania postępowania o udzielenie zamówienia publicznego. Przepis ten mówiący, iż: ”postępowanie o udzielenie zamówienia – należy przez to rozumieć postępowanie wszczynane w drodze publicznego ogłoszenia o zamówieniu (...) w celu dokonania wyboru oferty wykonawcy, z którym zostanie zawarta umowa w sprawie zamówienia publicznego (...)”, jest przepisem podstawowym do interpretowania jakie przepisy obowiązywały i obowiązują Zamawiającego na etapie prowadzonego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego.

Zamawiający prowadzi postępowanie w czasie i w takim stanie prawnym, kiedy dla ważności i skuteczności prowadzonego postępowania zgodnie z art. 22 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp, w związku z art. 6 ust. 1 ustawy Prawo pocztowe wymagane jest zezwolenie Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej jako dokumentu podlegającego ocenie, czy złożona w postępowaniu oferta pochodzi od Wykonawcy, który zgodnie z obowiązującym stanem prawnym posiada uprawnienia do wykonywania określonej działalności lub czynności, jeżeli przepisy prawa nakładają obowiązek ich posiadania.

To właśnie proceduralny przepis art. 22 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp w nawiązaniu do przepisu art. 2 pkt 7a tej ustawy był decydującym o tym, iż w obecnym stanie prawnym Zamawiający miał prawo zweryfikować poprzez wymaganie stosownych dokumentów, uprawnienia Wykonawców do ubiegania się o udzielenie zamówienia.

To, co wydarzy się w zakresie objętym niniejszym postępowaniem po dacie 01.01.2013r. w przedmiocie prowadzonego postępowania, z uwagi na obowiązujące przepisy prawa (ustawę Prawo zamówień publicznych i ustawę Prawo pocztowe oraz przepisy wykonawcze do ww. ustaw) nie może być brane pod uwagę przez Zamawiającego, ponieważ z chwilą wszczęcia postępowania prowadzone jest ono zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa i wyłącznie na ich podstawie.

PYTANIE NR 4:

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?

(kopia pytania w załączeniu do niniejszego pisma)

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający nie przewiduje możliwości odstąpienia od zapisów SIWZ.

PYTANIE NR 5:

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:

Zamawiający nie dopuszcza korzystania przez podwykonawcę z usług dalszego podwykonawcy.

PYTANIE NR 6, 7:

Zgodnie z wyżej wskazaną treścią SIWZ usługi pocztowe, które są przedmiotem zamówienia mają być realizowane zgodnie z przepisami ustawy Kodeks postępowania administracyjnego (KPA)

Czy przez wymogi wynikające z powyższej procedury Zamawiający rozumie również niżej wskazane przepisy odnoszące się do składania pisma do organu?

Art. 57 § 5 pkt. 2 KPA:

Art. 57. § 5. Termin uważa się za zachowany, jeżeli przed jego upływem pismo zostało:

2) nadane w polskiej placówce pocztowej operatora publicznego,

Z uwagi na to, że Zamawiający przewiduje konieczność nadawania części przesyłek za pośrednictwem operatora publicznego:

- 1) czy dopuszcza możliwość wyłączenia takich przesyłek z zakresu przedmiotu zamówienia i niniejszego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego lub

- 2) dopuszcza możliwość sporządzenia odrębnego wykazu przesyłek wymagających nadania u operatora publicznego lub ich oznakowania w określony sposób - w celu wydzielenia i nadania przez Wykonawcę u operatora publicznego w dniu odbioru przesyłek od Zamawiającego?

(kopia pytania w załączeniu do niniejszego pisma)

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający jako jednostka administracji zespolonej zobligowana jest do stosowania przepisów Kodeksu postępowania administracyjnego.

Przepis ten bardzo wyraźnie opisuje sposób nadania pisma i tym samym zachowanie terminu do jego wniesienia, podkreślając, iż termin *„uważa się za zachowany, jeżeli przed jego upływem pismo zostało (...) nadane w polskiej placówce pocztowej operatora publicznego (...)”* – art. 57 § 5 pkt 2 ustawy Kodeks postępowania administracyjnego.

Ponadto Zamawiający wyraźnie podkreśla, iż Wykonawcę obowiązują i obowiązywać będą wszystkie regulacje proceduralne m.in. Kodeks postępowania administracyjnego w zakresie dotyczących terminów i doręczeń.

Ww. regulacje dotyczące terminów określone zostały w przepisach Kodeks postępowania administracyjnego oraz przepisach art. 39, art. 44 § 1 pkt 1, art. 44 § 2 i 3 oraz art. 46 § 1 ustawy Kodeks postępowania administracyjnego.

Z uwagi na powyższe regulacje, szczególnie te dotyczące terminów, zwrotne potwierdzenie odbioru stosowane przy nadawanej korespondencji ma dla Zamawiającego przymiot dokumentu urzędowego istotnego w prowadzonych przez niego czynnościach związanych z wykonywaniem zadań statutowych.

Obowiązujące przepisy Kodeksu postępowania administracyjnego są na dzień rozpisania niniejszego postępowania ważne i nie zostały zakwestionowane przez Trybunał Konstytucyjny, ani też nie zmienione przez ustawodawcę.

Wykonawca ma prawo je kwestionować na równi z tym, jak Zamawiający ma obowiązek je stosować.

Z uwagi na zasadę legalizmu organ administracji zespolonej jakim jest Zamawiający ma obowiązek tej zasady przestrzegać na każdym etapie. Tym samym stosuje przepisy prawa w ich treści zgodnie z obowiązującym na dany moment brzmieniem, poza wyjątkami w przepisach określonymi.

Zacytowane przez Wykonawcę przepisy są obowiązujące, jasne i precyzyjne. Tym samym Zamawiający zobligowany jest je stosować i dlatego też nie zamierza w tym zakresie zmieniać zapisów SIWZ.

Zamawiający nie dopuszcza możliwości wyłączenia żadnych przesyłek z zakresu przedmiotu zamówienia.

Zamawiający nie dopuszcza sporządzania odrębnego wykazu ww. przesyłek.

PYTANIE NR 8: (kopia pytania w załączeniu do niniejszego pisma)

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający udzielił odpowiedzi na zapytania Wykonawcy, które zostały opatrzone datą wpływu 13.12.2012r.

Zamawiający zgadza się, iż zapytania powinny wpływać do dnia 12.12.2012r.

Zamawiający wziął pod uwagę zapisy art. 57 § 5 Kodeksu postępowania administracyjnego – nadanie e-maila z zapytaniem

DYREKTOR

Powiatowego Urzędu Pracy dla Miasta Torunia

/-/

Adam Horbulewicz