**WNIOSEK O WYJAŚNIENIE TREŚCI**

**SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA**

Działając imieniem Wykonawcy , na podstawie art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2014 r.-Prawo zamówień publicznych (tekst jedn.: t. j. Dz. U. z 2013r. poz. 907 z póź. Zm. Dalej zwana PZP), niniejszym wnoszę o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia (dalej zwanej SIWZ) :

**PYTANIE NR 1:**

I. Zamawiający wskazuje w rozdziale III SIWZ ,że wymaga , by w odniesieniu do przesyłek rejestrowanych nadanie przesyłki skutkowało zachowaniem terminu lub wniesieniem pisma do sądu, tj. skutkami określonymi m.in. w art. 57 kpa, art. 12 ordynacji podatkowej itp. Dodatkowo Zamawiający wymaga , by potwierdzenie nadania miało moc dokumentu urzędowego.

*„13. Zamawiający wymaga, aby potwierdzenie nadania przesyłki rejestrowanej miało moc dokumentu urzędowego w myśl art. . 17 ustawy Prawo pocztowe z dnia 23.11.2012 r. (Dz. U . z 2012r. poz. 1529).*

*17. Zamawiający wymaga, aby termin złożenia przesyłki w placówce był jednoczeń sie terminem jej nadania w myśl art.. 57 § 5 punkt 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 kodeks postępowania administracyjnego oraz art. 12§ 6 pkt. 2 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. Ordynacja podatkowa (tj. Dz. U. z 2012 r., poz.749 z późn. Zm. )”*

Należy podkreślić ,że wskazane wymogi spełnić może jedynie **operator wyznaczony** , jakim jest Poczta Polska S.A. Wymóg spełnienia powyższych skutków bezpośrednio przez nadanie w placówce wybranego operatora prowadzi w konsekwencji do naruszenia elementarnych zasad prawa zamówień publicznych tj. zachowania uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców (art. 7 ust. 1 PZP). Przepisy powszechnie obowiązującego prawa to okoliczność, na którą Wykonawca nie ma żadnego wpływu i nie jest w stanie w żaden sposób spełnić takiego warunku.

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

Tryby doręczania przesyłek w postępowaniach sądowych i **administracyjnych nadawanych przez organ administracji publicznej** są określone w aktach prawnych regulujących dane postępowanie.

***Art. 39 Kodeksu postępowania administracyjnego***

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

***Art. 144 Ordynacji podatkowej***

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

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

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

Odnośnie wymogu zapewnienia potwierdzeniu nadania mocy dokumentu urzędowego, Wykonawca zwraca uwagę ,że Krajowa Izba Odwoławcza w trzyosobowym składzie , któremu przewodniczył Prezes Krajowej Izby Odwoławczej Paweł Trojan , orzekł a 7 października 2013 r. (sygn. Akt: KIO 2184/13), że żaden sąd i prokuratura w Polsce **nie może się domagać by dowód nadania przesyłek poleconych** , nadawanych przez sąd lub prokuraturę , a **także organ administracji publicznej,** jak i podmiot wykonujący działania z zakresu administracji publicznej, **był wystawiony z mocą urzędową.**

II. Ponadto, Zamawiający m.in. w rozdziale IX pkt. 1. 3 wskazuje, że na potwierdzenie spełnienie warunków udziału w postępowaniu wymaga udokumentowania wykonania *co najmniej trzech powszechnych usług pocztowych.*

Wykonawca zwraca uwagę , że jedynym podmiotem świadczącym powszechne usługi pocztowe zgodnie z art.. 45 i 46 ustawy Prawo pocztowe jest operator wyznaczony, którym zgodnie z art. 178 ustawy jest do roku 2015 Poczta Polska S.A. i to tylko w ramach obowiązku nałożonego na niego przez ustawę. Inni Wykonawcy, jak również operator wyznaczony występujący jako jeden z podmiotów na konkurencyjnym rynku usług pocztowych świadczą usługi „wchodzące w zakres usług powszechnych” czyli, zgodnie z art.3 pkt.30. Prawa pocztowego, *usługi pocztowe obejmujące przesyłki listowe i paczki pocztowe, o wadze i wymiarach określonych dla usług powszechnych, oraz przesyłki dla ociemniałych, nieświadczone przez operatora wyznaczonego w ramach obowiązku świadczenia usług powszechnych.*

W związku z powyższym taka konstrukcja zapisów SIWZ sprawia ,że tylko jeden podmiot jest w stanie udokumentować wykonanie powszechnych usług pocztowych, a co za tym idzie- spełnić warunek udziału w postępowaniu. Jak już wskazywał Wykonawca we wniosku, prowadzi to do naruszenia podstawowych zasad Prawa zamówień publicznych, tj. zasady równego traktowania wykonawców i zasad uczciwej konkurencji. Takie ukształtowanie zapisów jest zaskakujące, gdyż ograniczenie konkurencyjności postępowania nie leży przede wszystkim w interesie Zamawiającego. Poza oczywistymi konsekwencjami w postaci możliwości złożenia odwołania od treści SIWZ czy wszczęcia kontroli doraźnej przez Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych , takie ukształtowanie zapisów SIWZ spowoduje, że faworyzowany operator wyznaczony, świadomy braku jakiejkolwiek konkurencji w niniejszym postępowaniu ,złoży ofertę zdecydowanie mniej korzystnie cenowo.

**Dlatego też Wykonawca zwraca się o usunięcie z SIWZ wszelkich nawiązań do konieczności zapewnienia mocy urzędowej dla potwierdzenia nadania, zapewnienia skutków zachowania terminu czy powszechnych usług pocztowych.**

**PYTANIE NR 2:**

**Jeśli jednak Zamawiający przewiduje nadawanie niektórych przesyłek** [**www.trybach**](http://www.trybach)**, tj. art. 57 k.p.a. czy art. 12 Ordynacji podatkowej, jak również pism sądowych ( apelacje, odwołania) , to Wykonawca zwraca się o wyjaśnienie:**

1. Czy dopuszcza możliwość wyłączenie takich przesyłek z zakresu przedmiotu zamówień i niniejszego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego?

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

1. **Ewentualnie, czy Zamawiający dopuszcza możliwość sporządzenia odrębnego wykazu przesyłek wymagających nadaniu u operatora wyznaczonego lub ich oznakowania w określony sposób- w celu wydzielenia i nadania przez Wykonawcę u operatora wyznaczonego w dniu odbioru przesyłek od Zamawiającego?!**

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

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

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

**PYTANIE NR 3:**

**Jeżeli Zamawiający przewiduje konieczność nadawania przesyłek wymagających pośrednictwa operatora wyznaczonego, czy Zamawiający może wskazać szacunkowe wolumeny wszystkich przesyłek , które mają być nadawane w ten sposób?**

Informacje, o których mowa powyżej będą niezwykle pomocne Wykonawcy w skalkulowaniu ceny oferty.

**PYTANIE NR 4:**

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość by na kopercie oprócz danych wskazanych przez Zamawiającego znajdowały się informacje o opłacie za usługę pocztową związane ze świadczeniem części zamówienia przez podwykonawców, ewentualnie inne informacje związane z obiegiem przesyłek pocztowych?

Wykonawca jednocześnie zaznacza, że informacje te nie będą zakrywać nadruku adresu firmowego Zamawiającego oraz nie będą naruszać innych wymagań wskazanych w Zaproszeniu.

**PYTANIE NR 5:**

Zgodnie z SIWZ ( Rozdział III pkt. 20 ) Zamawiający wskazuje ,że w przypadku zgłaszania reklamacji zastosowanie mają unormowania zawarte w rozporządzeniu w sprawie reklamacji powszechnej usługi pocztowej w zakresie przesyłki rejestrowej i przekazu pocztowego.

Wykonawca wskazuje, że rozporządzenie to już nie obowiązuje i zostało zastało zastąpione przez Rozporządzenie Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 26 listopada 2013 r. w sprawie reklamacji usługi pocztowej. W związku z powyższym Wykonawca zwraca się o modyfikację SIWZ i uwzględnienie aktualnego stanu prawnego.

**PYTANIE NR 6:**

Wykonawca zwraca uwagę, że w kwestii terminu płatności faktury, zapisy SIWZ i Załączników nie są ze sobą zgodne – w treści Specyfikacji Zamawiający wskazuje , że termin ten wynosi 14 dni od daty wystawienia faktury, zaś we wzorze umowy- od dnia jej doręczenia. Wykonawca zwraca się o ujednolicenie tych zapisów.