

ODPOWIEDZI NA ZAPYTANIA WYKONAWCÓW

Dotyczy przetargu pn. „Świadczenie usług pocztowych”.

Zamawiający informuje, że w terminie określonym zgodnie z art. 284 ust. 2 ustawy z 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. poz. 2019 ze zm.) – dalej: ustawa Pzp, wykonawcy zwrócili się do zamawiającego z wnioskiem o wyjaśnienie treści SWZ.

W związku z powyższym, zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

Pytanie 1:

W formularzu cenowym Zamawiający wskazał usługę – przesyłka kurierska zagraniczna z gwarantowanym terminem doręczenia.

Czy Zamawiający przez przesyłki kurierskie rozumie przesyłki zagraniczne najszybszej kategorii nadane w dniu roboczym do godziny 15:00 doręczone w gwarantowanym terminie zgodnie z cennikiem usługi EMS. Przyjęte za potwierdzeniem nadania, doręczone za pokwitowaniem odbioru o wadze do 20 kg?

Odpowiedź: Tak, Zamawiający planował przedstawione w opisie przesyłki.

Pytanie 2:

Dotyczy zał. nr 7 Wzór Umowy w § 7 ust. 2, w którym Zamawiający określa że:

„Wynagrodzenie Wykonawcy będzie następowało z dołu za faktycznie wykonaną usługę przelewem na konto Wykonawcy nr na podstawie prawidłowo wystawionej faktury VAT w terminie do 30 dni od daty złożenia faktury.”

Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację treści niniejszego postanowienia w następujący sposób:

„Wynagrodzenie Wykonawcy będzie następowało z dołu za faktycznie wykonaną usługę przelewem na konto Wykonawcy nr ... na podstawie faktury VAT w terminie 14 dni od daty wystawienia przez Zamawiającego faktury.”

Wykonawca informuje, iż faktury 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 sporządzenia 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 środków oraz opóźnień w ich płatnościach.

Odpowiedź: Zamawiający dokonuje zmiany zapisu w Złączniku nr 7 do SWZ- Wzór umowy § 7 ust. 2, „Wynagrodzenie Wykonawcy będzie następowało z dołu za faktycznie wykonaną usługę przelewem na konto Wykonawcy nr ... na podstawie prawidłowo wystawionej faktury VAT w terminie do 14 dni od daty złożenia faktury”.

Pytanie 3

W załączniku nr 7 wzór umowy § 9 Zamawiający określa kary umowne.

Wykonawca nie neguje wprowadzenia kar umownych we wzorze umowy jako takich, lecz podkreśla, iż należy dążyć do zachowania równowagi stron stosunku umownego, która w jego ocenie nie stoi w sprzeczności z naturą stosunku prawnego, ustawą lub zasadami współżycia społecznego. Podkreślić

ZP.271.12.2021

należy, że ustanawianie w umowie rażąco wysokich kar umownych, bezwzględnie należy uznać, za naruszenie zasad zachowania uczciwej konkurencji. Wynika to zarówno z ograniczeń zasady swobody umów, jak i z innej podstawowej zasady prawa cywilnego, wyrażonej w art. 5 Kodeksu cywilnego.

Wskazujemy, iż zwłaszcza w odniesieniu do operatora wyznaczonego, takie określenie zasad odpowiedzialności nosi znamiona naruszenia przepisów bezwzględnie obowiązujących.

Wobec powyższego Wykonawca wnosi o zmniejszenie wysokości kar umownych bądź wykreślenie ich z zapisów zawartych w pkt. 7, 9,10 i 13 WZÓR UMOWY załącznik nr 7 do SWZ

Odpowiedź: Zamawiający nie dokonuje zmiany zapisów dotyczących kar umownych w Załączniku nr 7 do SWZ- wzór umowy § 9 dla pkt. 8, 9, 10.

Pytanie 4

W załączniku nr 7 do ogłoszenia WZÓR UMOWY Zamawiający określił przewidywane zmiany umowy, ich zakres, charakter oraz warunki dokonywania tych zmian.

Zamawiający przewiduje możliwość dokonywania zmian postanowień umowy w enumeratywnie wyliczonych przypadkach.

Wykonawca jako operator wyznaczony zobowiązany do świadczenia powszechnych usług pocztowych, które objęte są przedmiotem zamówienia (na co wskazuje sam Zamawiający w ogłoszeniu) nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Art. 53 i nast. ustawy Prawo pocztowe wyznaczają ścisły reżim ustalania opłat za świadczenie powszechnych usług pocztowych. Zatem w przypadku zmian cen w trakcie wykonywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, w świetle postanowień zawartych we wzorze umowy, Wykonawca zmuszony będzie do świadczenia powszechnych usług pocztowych z naruszeniem przepisów ustawowych, nie tylko z zakresu prawa pocztowego, ale także cywilnego, czy antymonopolowego. Taki stan rzeczy byłby niedopuszczalny, zarówno ze względu na ustawowe obowiązki ciążące na Wykonawcy jako operatorze wyznaczonym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

Ponadto zgodnie z art. 144 ustawy Prawo zamówień publicznych zakazuje się istotnych zmian postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru wykonawcy, chyba że zamawiający przewidział możliwość dokonania takiej zmiany w ogłoszeniu o zamówieniu lub w specyfikacji istotnych warunków zamówienia oraz określił warunki takiej zmiany. Zamawiający w ogłoszeniu przewidział możliwość zmiany umowy we wskazanych przypadkach, jednakże nie opisał warunków (sposobu wprowadzenia) zmian – co w świetle przepisów, jak również aktualnego orzecznictwa jest niewystarczające dla dokonania zmiany umowy, która nie zostanie uznana za nieważną.

Czy zatem Zamawiający uwzględni zmianę postanowień Załącznik nr 7 do ogłoszeniu poprzez dodanie do § 12 pkt 4 postanowień o następującym brzmieniu:

Zamawiający dopuszcza zmiany cen jednostkowych brutto w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w Formularzu cenowym, w sytuacji spowodowanej zmianami cen tych pozycji, zgodnie z przedłożonym przez Wykonawcę dokumentem zatwierdzającym te zmiany przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej lub w sposób dopuszczony przez Prawo pocztowe

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu i dopuszcza możliwość zmiany cen pod warunkiem zatwierdzeniu ich przez Prezesa UKE.

Pytanie 5:

W SWZ pkt VII ppk. 4 - Warunki udziału w postępowaniu oraz w § 4 pkt. 3 zał. nr 7 wzór umowy Zamawiający określił:

„Wykonawca zobowiązany będzie zatrudnić bezpośrednio przy realizacji przedmiotu zamówienia każdego pracownika na podstawie umowy o pracę w rozumieniu przepisów prawa pracy. Jednocześnie liczba osób zatrudnionych bezpośrednio przy realizacji przedmiotu zamówienia (listonoszy/doręczycieli i osób odbierających pocztę) powinna być stała w trakcie całego okresu wykonania zamówienia”.

Wykonawca wnosi o **wykreślenie** zapisu: „liczba osób zatrudnionych bezpośrednio przy realizacji przedmiotu zamówienia (listonoszy/doręczycieli i osób odbierających pocztę) powinna być stała w trakcie całego okresu wykonania zamówienia” bowiem jest to nieuprawniona/niezasadniona ingerencja Zamawiającego na politykę zatrudnienia Wykonawcy, której zmiany nie muszą mieć żadnego wpływu na prawidłowe wykonanie przedmiotu zamówienia.

Odpowiedź: Zamawiający dokonuje zmiany zapisu wykreślając go w całości.

Pytanie 6:

Zamawiający określił wymagania związane z realizacją zamówienia w zakresie zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia.

Wykonawca zwraca się o doprecyzowanie postawionego wymogu, bowiem na podstawie art. 95 ustawy Prawo zamówień publicznych obowiązkiem Zamawiającego jest określenie w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia na usługi lub roboty budowlane wymagań związanych z realizacją zamówienia w zakresie zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy.

W związku z powyższym Wykonawca zwraca się o doprecyzowanie postawionego wymogu w zakresie zatrudnienia na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane przez Zamawiającego czynności w zakresie realizacji niniejszego zamówienia, ale tylko w sytuacji, jeżeli wykonanie tych czynności **polega** na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy.

A contrario, Wykonawca wnosi o potwierdzenie słuszności twierdzenia, że wymóg postawiony przez Zamawiającego w niniejszym postępowaniu **nie dotyczy** sytuacji, jeżeli wykonanie określonych przez Zamawiającego czynności **nie polega** na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy.

Specyfika świadczenia usług pocztowych nie uzasadnia realizacji czynności w ramach tych usług tylko i wyłącznie przez osoby zatrudnione w ramach stosunku pracy, a uzasadnieniem wniosku Wykonawcy o doprecyzowanie wymogu w treści SWZ jest m. in. świadczenie usług pocztowych przez agentów pocztowych. Na podstawie umowy agencyjnej, zawartej z operatorem pocztowym, agenci pocztowi prowadzą działalność jako przedsiębiorcy pośredniczący na rzecz operatora pocztowego w zawieraniu z nadawcami umów o świadczenie usług pocztowych lub zawierający je w imieniu operatora pocztowego (art. 3 pkt 3 ustawy Prawo pocztowe). Ponadto, placówką pocztową jest jednostka organizacyjna operatora pocztowego lub agenta pocztowego, w której można zawrzeć umowę o świadczenie usługi pocztowej lub która doręcza adresatom przesyłki pocztowe lub kwoty pieniężne określone w przekazach pocztowych, albo inne wyodrębnione i oznaczone przez operatora pocztowego miejsce, w którym można zawrzeć umowę o świadczenie usługi pocztowej lub odebrać przesyłkę pocztową lub kwotę pieniężną określoną w przekazie pocztowym (art. 3 pkt 15 ustawy Prawo pocztowe). Ustawodawca dopuścił tym samym świadczenie usług pocztowych przez osoby, z którymi operator pocztowy zawiera umowy cywilnoprawne. W obliczu specyfiki działalności agentów pocztowych, wykonujących czynności składające się na świadczenie usług pocztowych, stawianie bezwzględnego wymogu realizacji wszystkich czynności w zakresie realizacji niniejszego zamówienia (czyli także czynności, których wykonywanie **nie polega** na wykonywaniu pracy w sposób określony

ZP.271.12.2021

w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy) przez osoby zatrudnione w ramach stosunku pracy jest zdaniem Wykonawcy nieuzasadnione.

W związku z wnioskiem o doprecyzowanie określonych przez Zamawiającego wymagań związanych z realizacją zamówienia w zakresie zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy, Wykonawca zwraca się o doprecyzowanie i uwzględnienie w treści umowy, stanowiącej załącznik nr 7 do Specyfikacji Warunków Zamówienia, wymagań w oparciu o pełne brzmienie przepisu art. 95 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Zgodnie z powyższym, treść umowy powinna wskazywać, że Wykonawca jest zobowiązany do realizacji określonych czynności w zakresie realizacji zamówienia, przez osoby zatrudnione na podstawie stosunku pracy, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy.

Jednocześnie, na podstawie art. 438 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, treść umowy powinna zawierać postanowienia dotyczące sposobu dokumentowania zatrudnienia oraz kontroli spełniania przez wykonawcę lub podwykonawcę wymagań dotyczących zatrudnienia na podstawie umowy o pracę.

Odpowiedź: Zamawiający dokonuje zmiany zapisu w Załączniku nr 7 do SWZ- Wzór umowy Wykonawca jest zobowiązany do realizacji określonych czynności w zakresie realizacji zamówienia, przez osoby zatrudnione na podstawie stosunku pracy, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy. Ponadto wprowadza do załącznika nr 7 do SWZ w §8 pkt.7

„W celu weryfikacji zatrudniania, przez Wykonawcę lub podwykonawcę, na podstawie umowy o pracę, osób wykonujących wskazane przez Zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia, wprowadza się możliwość żądania przez Zamawiającego:

- 1) oświadczenia zatrudnionego pracownika,***
 - 2) oświadczenia Wykonawcy lub podwykonawcy o zatrudnieniu pracownika na podstawie umowy o pracę,***
 - 3) poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o pracę zatrudnionego pracownika,***
 - 4) innych dokumentów,***
- zawierających informacje, w tym dane osobowe, niezbędne do weryfikacji zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, w szczególności imię i nazwisko zatrudnionego pracownika, datę zawarcia umowy o pracę, rodzaj umowy o pracę i zakres obowiązków pracownika.”***

Mając na uwadze treść udzielonych wyjaśnień, oraz potrzebę usunięcia rozbieżności pomiędzy ich treścią a treścią dokumentu zamówienia, Zamawiający, działając na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy Pzp, zmienia zapisy SWZ, naniesione zmiany oraz stanowisko Zamawiającego stają się obowiązujące.

Zamawiający informuje, że zmianie ulega termin składania ofert.

Termin składania ofert: 01.07.2021r. godz. 10.00;

Termin otwarcia ofert: 01.07.2021r. godz. 12.00.


WÓJT GMINY
mgr inż. Marek Drapała