

**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 przedstawić w opisie przesyłki.**

**Pytanie 2:**

Zamawiający w Opisie przedmiotu zamówienia pkt 4 określił:

„Przesyłki pocztowe przygotowane do dystrybucji będą odbierane przez Wykonawcę z siedziby Zamawiającego w dni robocze: od poniedziałku do czwartku w godz. 14.30 - 15.30, w piątek w godz. 14:00 – 14:30, z siedziby Zamawiającego.”

W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o dopisanie pozycji **odbioru przesyłek** (opłata miesięczna) do załącznika nr 1 - formularz ofertowy gdyż w/w usługa jest usługą płatną u Wykonawcy lub w przypadku dostarczania przesyłek do placówki Wykonawcy przez Zamawiającego o zmianę zapisu na zapis z SWZ:

„Przesyłki pocztowe przygotowane do dystrybucji będą dostarczane przez Zamawiającego w dni robocze od poniedziałku do czwartku w godz. 13.00 – 14.00, w piątek w godz. 12:00-13:00”.

**Odpowiedź: Zamawiający dokonał omyłki pisarskiej. Nie jest zainteresowany odbiorem przesyłek przez Wykonawcę. Zamawiający dokonuje zmiany zapisu w Opisie przedmiotu zamówienia pkt. 4- Załącznik nr 3 do SWZ na „Przesyłki pocztowe przygotowane do dystrybucji będą dostarczane przez Zamawiającego w dni robocze od poniedziałku do czwartku w godz. 13.00 – 14.00, w piątek w godz. 12:00-13:00”.**

**Pytanie 3:**

Zamawiający w Opisie przedmiotu zamówienia pkt 5 dokonał omyłki pisarskiej. Wykonawca wnosi o zmianę zapisu na poprawny.

**Odpowiedź: Zamawiający dokonał omyłki pisarskiej. Zamawiający dokonuje zmiany zapisu w Opisie przedmiotu zamówienia pkt. - Załącznik nr 3 do SWZ na „Usługa będzie realizowana na rzecz Urzędu Gminy w Magnuszewie”.**

**Pytanie 4:**

Zamawiający w pkt. 13 Opisu przedmiotu zamówienia określił:

## ZP.271.7.2021

„Wykonawca będzie doręczał do siedziby Zamawiającego, o której mowa w pkt 5 pokwitowane przez adresata „potwierdzenie odbioru” niezwłocznie po dokonaniu doręczenia przesyłki, nie później jednak, niż w ciągu 7 dni od dnia doręczenia.”

Na podstawie art. 47 ustawy Prawo pocztowe Minister właściwy do spraw łączności określił warunki wykonywania usług powszechnych, obejmujące m. in. wskaźniki czasu przebiegu przesyłek w obrocie krajowym (Rozporządzenie Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013r w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz. U. z 2013r, poz. 545). W załączniku nr 1 do wymienionego Rozporządzenia określony został czas przebiegu przesyłek listowych niebędących przesyłkami listowymi najszybszej kategorii (m. in. potwierdzenie odbioru) na poziomie D+5 (97% przesyłek) oraz D+3 (85% przesyłek), gdzie D+X oznacza liczbę dni od dnia nadania przesyłki do dnia jej doręczenia. W załączniku wskazano również udział liczby przesyłek pocztowych doręczonych w określonym terminie do ogólnej liczby nadanych przesyłek pocztowych, wyrażony w procentach.

Ze względu na wskaźniki procentowe, zgodnie z którymi Wykonawca, będący operatorem wyznaczonym, zobowiązany do stosowania wymienionego Rozporządzenia, nie jest zobligowany do zachowania terminu 7-dniowego w 100%, Wykonawca wnioskuję, aby Zamawiający zmodyfikował zapis dotyczący terminu doręczania potwierdzeń odbioru oraz uwzględnił przepisy Rozporządzenia.

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę zapisu na:

„Wykonawca będzie zwracał Zamawiającemu pokwitowane przez adresata „potwierdzenie odbioru” niezwłocznie po dokonaniu doręczenia przesyłki”.

***Odpowiedź: Zamawiający dokonuje zmiany zapisu zgodnie z Rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz.U. z 2020 r. poz. 1026), w Opisie przedmiotu zamówienia pkt. 13 - Załącznik nr 3 do SWZ na „Wykonawca będzie zwracał Zamawiającemu pokwitowane przez adresata „potwierdzenie odbioru” niezwłocznie po dokonaniu doręczenia przesyłki”.***

### ***Pytanie 5:***

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 Załączniku 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 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 Wykonawcą 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 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

## ZP.271.7.2021

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.”

### **Pytanie 7**

Dotyczy zał. nr 7 Wzór Umowy w § 9 ust. 7, w którym Zamawiający określa że:

„W przypadku nieterminowego odbioru przesyłek przygotowanych do wyekspediowania z siedziby Zamawiającego danego dnia, Zamawiającemu przysługuje prawo naliczania kary umownej w wysokości 200% opłaty za jeden odbiór. Kara umowna, o której mowa powyżej nie ma zastosowania w przypadku wystąpienia siły wyższej oraz innych zakłóceń w pracy Wykonawcy o charakterze stałym, a zatem okoliczności uniemożliwiających wykonanie usługi w całości lub jakiegokolwiek części, przykładowo: władcze działania organów państwowych, samorządowych oraz organizacji międzynarodowych, zmianę przepisów prawa, działania wojenne i inne operacje wojskowe, rozruchy, niepokoje społeczne, strajki, ograniczenia i zakazy wydane przez właściwe władze, stany nadzwyczajne, w tym stan wojenny lub wyjątkowy na całości lub na jakiegokolwiek części terytorium Polski, konflikty zbrojne, ataki terrorystyczne, działalność przestępczą osób trzecich, lokauty, powodzie, pożary, awarie energetyczne oraz działanie innych sił przyrody.”

Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisu z uwagi na fakt, iż zapis ten dotyczy odbioru korespondencji w ramach usługi płatnej Poczta Firmowa która nie jest wskazana oraz wyceniana w formularzu.

**Odpowiedź: Zamawiający dokonuje zmiany zapisu w Załączniku nr 7 do SWZ – wzór umowy § 9 ust. 7, wykreślając go w całości.**

### **Pytanie 8**

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 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.

ZP.271.7.2021

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 9**

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 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.**

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.

Z up. WÓJTA GMINY  
mgr Barbara Sobota  
SEKRETARZ GMINY