

Radom, 13 grudnia 2021 r.

Komisja Przetargowa

Znak pisma: ZP.TP.26.06.2021.JP

**Wszyscy Wykonawcy-Modyfikacja treści
SWZ**

Dot. postępowania nr ZP.TP.26.06.2021.JP pn „Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym n rzecz Powiatowego Urezedu Pracy w Radomiu ”- Wyjaśnienie treści SWZ i jej Modyfikacja

Do Zamawiającego tj Powiatowego Urzędu Pracy w Radomiu wpłynął wniosek o wyjaśnienie treści SWZ. Zgodnie z art. 284 ust 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 poz. 2019 z późn. zm.) zwanej dalej także ustawą, Zamawiający jest obowiązany udzielić wyjaśnień niezwłoczne, jednak nie później niż na dwa dni przed upływem terminu składania ofert, pod warunkiem, że wniosek o wyjaśnienie treści SWZ wpłynął do zamawiającego nie później niż na 4 dni przed upływem terminu składania ofert. Zgodnie z zapisami art. 284 ust. 6 treść zapytań wraz z wyjaśnieniami Zamawiający udostępnia , bez ujawniania źródła zapytania na stronie internetowej prowadzonego postępowania. Wobec powyższego Zamawiający udziela następujących odpowiedzi na zadane pytania ::

Pytanie1

W Rozdziale II pkt. 8 SWZ oraz § 2 załącznika nr 4 do SWZ - Projektowane postanowienia umowy, Zamawiający określił wymagania w zakresie zatrudnienia osób na podstawie stosunku pracy.

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 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 na pytanie nr 1

Zamawiający informuje, że wymóg zatrudnienia na podstawie stosunku pracy odnosi się tylko do osób, które wykonują czynności w zakresie przyjmowania i odbioru przesyłek pocztowych, na podstawie umowy o pracę, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy. Liczba zatrudnionych osób na $\frac{3}{4}$ etatu nie może być mniejsza niż 22. Na podstawie powyższego Zamawiający dokonuje modyfikacji SWZ rdz. II pkt 8 pdpkt 3 litera a, który po dokonanych zmianach będzie brzmiał :

„3.rodzaj czynności niezbędnych do realizacji zamówienia, których dotyczą wymagania zatrudnienia na podstawie stosunku pracy:

Zamawiający wymaga, aby wszystkie czynności związane z przyjmowaniem oraz usługi odbioru przesyłek z siedziby wykonywane były przez osoby zatrudnione przez Wykonawcę (lub podwykonawcę, jeżeli Wykonawca powierza wykonanie części zamówienia podwykonawcy) na podstawie stosunku pracy w rozumieniu ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy (t.j. Dz. U. z 2020 poz. 1320 z późn. zm.);

oraz § 2 ust 2 załącznik nr 4 do SWZ będzie brzmiał :

„Wykonawca oświadcza, że zgodnie z art. 95 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, zatrudnia w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. Kodeks Pracy (t. j.: Dz. U. z 2020 r., poz. 1320) osoby na co najmniej $\frac{3}{4}$ etatu wykonujących czynności związane z realizacją niniejszej umowy polegające na przyjmowaniu, oraz usługi odbioru przesyłek z siedziby”.

Pytanie 2

W załączniku nr 4 do SWZ -Projektowane postanowienia umowy, § 13 ust. 4 Zamawiający określa terminy rozpatrzenia reklamacji. Rozporządzenie Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 26 listopada 2013 r. w sprawie reklamacji usługi pocztowej określa sposób złożenia oraz terminy.

Wobec powyższego Wykonawca wnosi o zmianę zapisu na następujący:

4. Zamawiający może zgłosić Wykonawcy reklamację z tytułu niewykonania usługi po upływie 21 dni od dnia nadania przesyłki rejestrowanej, ale nie później niż 12 miesięcy od ich nadania. Termin udzielenia odpowiedzi na reklamację nie powinien przekroczyć 30 dni dla przesyłek krajowych i 90 dni dla przesyłek zagranicznych od dnia otrzymania przez Wykonawcę reklamacji zgodnie z Rozporządzenie Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 26 listopada 2013 r. w sprawie reklamacji usługi pocztowej

Odpowiedz na pytanie nr 2

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu wnioskowanego przez Wykonawcę wprowadzając w/w zapis do umowy w miejsce wykreślonego.

Pytanie nr 3

Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację zapisu § 3 ust 4 załącznik nr 4 do SWZ - Projektowane postanowienia umowy i nadanie mu treści o następującym brzmieniu:

Dostarczania bezpłatnie Zamawiającemu druków zwrotnego potwierdzenia odbioru dla przesyłek krajowych (żółte zwrotki) oraz zagranicznych (pomarańczowe zwrotki) z zastrzeżeniem, że w odniesieniu do przesyłek nadawanych i doręczanych w trybach specjalnych wskazanym przez Zamawiającego, Zamawiający będzie wykorzystywał własne druki zwrotnego potwierdzenia odbioru, które [REDAKTOWANE] dopuszcza do stosowania przez klientów, formularze własnego nakładu, bez konieczności ich zatwierdzenia, pod warunkiem, że będą one zgodne z ogólnie obowiązującymi przepisami w tym KPC, KPA oraz regulaminem wykonawcy

Odpowiedz na pytanie nr 3

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu wnioskowanego przez Wykonawcę, który po dokonanych zmianach będzie brzmiał (wykreśla się pkt 4 wprowadzając nowy) ;

„Wykonawca zobowiązany jest bezpłatnie dostarczyć Zamawiającemu druki zwrotnego potwierdzenia odbioru dla przesyłek krajowych oraz zagranicznych z zastrzeżeniem, że w odniesieniu do przesyłek nadawanych i doręczanych w trybach specjalnych wskazanym przez Zamawiającego, Zamawiający będzie wykorzystywał własne druki zwrotnego potwierdzenia odbioru, które Wykonawca dopuszcza do stosowania przez klientów, formularze własnego nakładu, bez konieczności ich zatwierdzenia, pod warunkiem, że będą one zgodne z ogólnie obowiązującymi przepisami w tym KPC, KPA oraz regulaminem Wykonawcy”.

Pytanie nr 4

Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację zapisu § 3 ust 5 załącznika nr 4 do SWZ - Projektowane postanowienia umowy na następujący:

W przypadku nie doręczenia Zamawiającemu w ciągu 14 dni roboczych od dnia doręczenia do adresata formularza zwrotnego potwierdzenia odbioru Zamawiający może złożyć reklamację i żądać otrzymania duplikatu zgodnie z zasadami określonymi w Rozporządzenie Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 26 listopada 2013 r. w sprawie reklamacji usługi pocztowej.

Odpowiedz na pytanie nr 4

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu w § 3 ust 5 załącznika nr 4 do SWZ natomiast wprowadza zmianę w ust 6 § 3 projektu umowy, uwzględniającą prośbę Wykonawcy.

Pytanie nr 5

Dotyczy załącznika nr 1 do SWZ - pozycja ZWROT

W celu prawidłowej wyceny Wykonawca prosi o potwierdzenie, że pozycja zwrot w załączniku nr 1 formularz ofertowy dotyczy przesyłek poleconych (rejestrowanych)

Odpowiedz na pytanie nr 5

Zamawiający potwierdza, że pozycja zwrot w załączniku nr 1 formularza ofertowego dotyczy przesyłek poleconych (rejestrowanych)

Pytanie nr 6

Wykonawca zwraca się z prośbą o dopisanie do załącznika nr 4 do SWZ - Projektowane postanowienia umowy w § 16 ust 4 zapisu o następującej treści :

„Każda ze Stron może rozwiązać Umowę z zachowaniem 2 miesięcznego okresu wypowiedzenia, ze skutkiem na koniec miesiąca kalendarzowego”

Odpowiedz na pytanie nr 6

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zapisu wnioskowanego przez Wykonawcę. Umowa zawierana jest na czas określony lub do maksymalnej wartości umowy, proponowany zapis zaś kłóci się z powyższą zasadą, w szczególności, iż nie przewiduje wskazywania przyczyn przedterminowego rozwiązania umowy.

Pytanie nr 7

Należy zwrócić uwagę, iż w przedmiocie zamówienia Zamawiający wskazał 12-miesięczny okres obowiązywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, natomiast Wykonawca jako operator wyznaczony, zobowiązany do świadczenia powszechnych usług pocztowych, które objęte są przedmiotem zamówienia, nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Zgodnie z art. 57 ustawy Prawo pocztowe operator wyznaczony jest zobligowany do przedłożenia Prezesowi UKE projektu cennika usług powszechnych, który co do zasady nie może przekroczyć maksymalnych rocznych poziomów opłat za usługi powszechne

określonych w decyzji, o której mowa w art. 55 ust. 1 Prawa pocztowego, dotyczącym przystępności cenowej tych usług. Natomiast przepisy art. 53 i 54 ustawy Prawo pocztowe wyznaczają ścisły reżim ustalania opłat za świadczenie powszechnych usług pocztowych.

Zatem w przypadku zmiany cen w trakcie wykonywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, zwłaszcza wiążącej strony w dłuższym okresie czasu, w świetle istotnych postanowień zawartych w ogłoszeniu w tym załączniku nr 1, 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 publicznym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

Wykonawca wnioskuję aby Zamawiający uwzględnił zmianę cen jednostkowych w Załączniku Nr 4 do SWZ - Projektowane postanowienia umowy, poprzez dodanie do § 4 ust 7 następującej treści:

Ceny jednostkowe podane w formularzu cenowy zał. nr 1 mogą ulec zmianie pod warunkiem zatwierdzenia ich przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej lub w sposób dopuszczony przez Prawo Pocztowe bez konieczności składania wniosku wraz ze szczegółową kalkulacją a jedynie po złożeniu oświadczenia, że podwyżka cen świadczonych usług obejmuje nie tylko jednostki sektora finansów publicznych.

Odpowiedz na pytanie nr 7

Zamawiający informuje, że przewidział zmiany umów, o które wnioskuję Wykonawca w pkt § 16 ust 2 pkt 2 umowy. Nie ma potrzeby dokonywania zmian.

Pytanie nr 8

Dot. Załącznika Nr 4 do SWZ - Projektowane postanowienia umowy § 10 ust. 4.

Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę zapisu na :

4. Należności wynikające z faktur VAT, Zamawiający regulować będzie przelewem na konto wskazane na fakturze w terminie 14 dni od daty jej wystawienia. Data zapłaty jest dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy nr

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 sporządzania 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.

Odpowiedz na pytanie nr 8

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu o które wnioskuje Wykonawca. Podyktowane jest to czasem jaki musi zabezpieczyć Zamawiający na zweryfikowanie danych ujętych w fakturze oraz obiegiem dokumentów w jednostce.

Pytanie nr 9

Zamawiający w załączniku nr 4 do SWZ - Projektowane postanowienia umowy, określa załączniki do projektu umowy:

Nr 4 -Informacja w sprawie przetwarzania danych osobowych.

Wykonawca zwraca się z prośbą o wyjaśnienie jakie zapisy konkretnie będzie zawierał w/w załącznik lub jego wykreślenie.

Odpowiedz na pytanie nr 9

Zamawiający informuje, że do umowy zostanie dołączona klauzula RODO zgodna z treścią określoną w rdz XVI SWZ pkt 5.

Pytanie 10

W treści ogłoszenia załącznik nr 4 do SWZ - Projektowane postanowienia umowy, § 14 ust 1 i ust 7 Zamawiający określa wysokość kary umownej:

To postanowienie jest zdaniem wykonawcy tożsame z zastrzeżeniem oderwanej od szkody, rażąco wygórowanej kary umownej, niedostosowanej do potencjalnej szkody i prowadzącej do nieuzasadnionego wzbogacenia Zamawiającego. Zdaniem wykonawcy odstąpienie od umowy niekoniecznie musi prowadzić do powstania po stronie Zamawiającego szkody, a to w kontekście postanowień projektu umowy oznacza, że obowiązek jej uiszczenia powstawałby niezależnie od faktu powstania szkody. Wobec powyższego Wykonawca wnioskuje o wykreślenie kary lub zmniejszenie do 0,05%.

Odpowiedz na pytanie nr 10

Zamawiający nie wyraża zgody na zmniejszenie kar umownych określonych w § 14 ust 1 projektowanych postanowieniach umowy, gdyż zaktywowana wysokość kar umownych przez Zamawiającego jest w pełni adekwatna do uchybienia, o którym mowa w w/w ustępie, natomiast

wyraża zgodę na zmniejszenie kar umownych w § 14 ust 7 projektowanych postanowieniach umowy do wysokości 0,05 %.

Z uwagi, że pytania złożone przez Wykonawcę w przeważającej mierze dotyczyły projektu umowy Zamawiający w załączniku przedstawia jej pełną treść po dokonanych modyfikacjach.

Powyzsze wyjaśnienia SWZ są wiążące dla Wykonawców i należy je uwzględnić w złożonej ofercie. Termin złożenia ofert nie ulega zmianie.

Sprawę prowadzi: Jolanta Popiel, tel.(48) 384-22-24, e-mail: jpopiel@pupradom.pl