

Wykonawcy uczestniczący z postępowaniu

Dotyczy zamówienia prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji na: **Świadczenie usług pocztowych na potrzeby Starostwa Powiatowego w Gorlicach.**

Wyjaśnienie oraz zmiana treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia

Starostwo Powiatowe w Gorlicach z siedzibą w Gorlicach przy ul. Biecka 3 informuje, iż w dniu 01.12.2023 r. potencjalny wykonawca wniósł do zamawiającego wniosek o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia.

Zamawiający działając na podstawie art.284 ust.2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (t.j. Dz. U. z 2023 r. poz.1605) dalej „ustawa PZP” udziela następujących wyjaśnień.

Pytanie nr 1

Zamawiający w Formularzu cenowym (załącznik nr 1 do SWZ) wskazał, że przedmiot zamówienia przesyłka kurierska. Wykonawca informuje, że, w związku ze zmianami w usługach kurierskich krajowych u Wykonawcy, przesyłki są klasyfikowane według formatów przedstawionych poniżej. Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację formularza cenowego w tym zakresie poprzez zastąpienie wag formatami przesyłek zgodnie z poniższą wskazówką.

Format	Wymiar max.: W x S x D [cm]	Masa max.	Odbiór:
S	9 x 40 x 65	20 kg	Kurier, Punkt, Automat
M	20 x 40 x 65	20 kg	Kurier, Punkt, Automat
L	42 x 40 x 65	20 kg	Kurier, Punkt, Automat
XL	60 x 60 x 70	20 kg	Kurier, Punkt
2XL	jeżeli którykolwiek z wymiarów lub masa przekroczy parametry z formatu XL Wymiar max.: Wys.+Szer.+Dł. ≤ 250 cm (max. Dł. = 120 cm)	30 kg <small>(z opcją rozszerzenia do 50 kg)</small>	Kurier

Nadawca jest zobowiązany do wskazywania właściwego formatu przesyłki

Nadanie przesyłki o masie powyżej 30 do 50 kg możliwe będzie po uiszczeniu opłaty za usługę dodatkową – Masa powyżej 30 do 50 kg.

Przesyłki o wadze do 1 kg. nadawane w opakowaniu firmowym nakładu Wykonawcy kwalifikowane będą do formatu S. Brak określenia przez Zamawiającego formatów przesyłek kurierskich, skutkować będzie koniecznością dokonania wyceny tych pozycji w formularzu wyceny w maksymalnym formacie przesyłek kurierskich, które skutkować będzie w znaczny sposób podwyższeniem wartości przygotowanej oferty.

Odpowiedź:

Zamawiający określił parametry przesyłek w formularzu ofertowym i odniesieniu do formularza składając ofertę należy je wycenić. W przypadku pojawienia się przesyłki/usługi nie przewidzianej przez Zamawiającego w formularzu – stosowany będzie aktualny cennik Wykonawcy.

Pytanie nr 2

Zamawiający w Formularzu cenowym (załącznik nr 1 do SWZ) wskazał, że przedmiotem zamówienia Paczka pocztowa krajowa – gabaryt B określając wymiary dla paczek pocztowych to gdy jeden z wymiarów przekroczy 600x500x300 mm

Wykonawca informuje że gabaryt B paczki powszechnej ma wymiary: GABARYT B to paczki o wymiarach:

MAKSIMUM- suma długości i największego obwodu mierzonego w innym kierunku niż długość- 3000 mm, przy czym największy wymiar nie może przekroczyć 1500 mm

Czy Zamawiający potwierdza że paczki pocztowe w gabarycie B nie przekroczy ww. wymiarów?

Odpowiedź:

Zamawiający określił parametry przesyłek w formularzu ofertowym i odniesieniu do formularza składając ofertę należy je wycenić. W przypadku pojawienia się przesyłki/usługi nie przewidzianej przez Zamawiającego w formularzu – stosowany będzie aktualny cennik Wykonawcy.

Pytanie nr 3

Zamawiający w Projekcie Umowie (załącznik nr 2 do SWZ) § 3 szczegółowy zakres umowy pkt. 7. Określił że Wykonawca zapewni opcję śledzenia online.

Wykonawca prosi o potwierdzenie, że wymóg dotyczy przesyłek krajowych. W przypadku przesyłek zagranicznych ilość i aktualność danych trackingowych uzależniona może być od operatora danego kraju docelowego, na co wykonawca nie ma wpływu. Jednocześnie wykonawca zapewnia dołożenie wszelkich starań do możliwie dokładnego ujawniania danych dla przesyłek zagranicznych.

Odpowiedź: Tak, Zamawiający potwierdza, że wymóg dotyczy przesyłek krajowych.

Pytanie nr 4

Zamawiający w SWZ Dział 2. Opis przedmiotu zamówienia ust. 4 oraz w § 4 Projektu umowy określił że Zamawiający na podstawie art.95 ust. 1 ustawy pzp, wymaga, aby osoby bezpośrednio uczestniczące w realizacji przedmiotu zamówienia, w zakresie dotyczącym przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych wyekspediowanych przez Zamawiającego, zatrudnione były przez Wykonawcę na podstawie umowy o pracę w rozumieniu art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy (t.j. Dz. U. z 2020 r., poz. 1320 z późn. zm.).

W świetle przywołanego art. 95 ustawy Pzp, Wykonawca wnosi o dokonanie modyfikacji przedmiotowego zapisu na postanowienia o brzmieniu:

„Stosownie do treści art. 95 ustawy Pzp, Zamawiający wymaga zatrudnienia na podstawie stosunku pracy przez Wykonawcę lub Podwykonawcę osób wykonujących wskazane przez Zamawiającego czynności związane z realizacją przedmiotu zamówienia, jeżeli wykonywanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1* ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy (t.j. Dz. U. z 2023 r. poz. 1465 ze zm.) - wykonujących czynności związane z wykonywaniem czynności przyjmowania, przemieszczania, doręczania i zwrotu przesyłek pocztowych”.

Biorąc pod uwagę rozbudowaną strukturę Wykonawcy, skalę prowadzonej działalności, liczbę pracowników zatrudnionych na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę (ponad 65 000), a równocześnie określenie przez Zamawiającego wielu czynności, które muszą być wykonywane w ramach stosunku pracy, a w praktyce wszystkich czynności składających się na realizację przedmiotu zamówienia, a które realizowane są przez liczny personel Wykonawcy oraz uwzględniając fakt, iż pozyskanie dokumentów/oświadczeń określonych przez Zamawiającego wobec potencjalnie znacznej grupy osób jest fizycznie niemożliwe (w szczególności dostarczenie umów o pracę potencjalnie dla 40 000 pracowników), a jednocześnie obciążone dużym ryzykiem naliczenia kary umownej, **Wykonawca wnosi o dokonanie modyfikacji warunków określonych w treści umowy/SWZ – poprzez ograniczenie wszystkich dowodów do oświadczenia Wykonawcy zawierającego: dokładne określenie podmiotu składającego oświadczenie, datę złożenia oświadczenia, wskazanie, że objęte wezwaniem czynności wykonują osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę wraz ze wskazaniem liczby tych osób oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia. W przypadku braku zgody Zamawiającego na urealnienie wymogu z art. 95 ustawy Prawo zamówień publicznych, Wykonawca zwraca się z wnioskiem o ograniczenie każdorazowego wniosku o przedstawienie żądanych dowodów zatrudnienia w ramach stosunku pracy, w formie żądanej przez Zamawiającego, do maksymalnie 20 osób.**

Odpowiedź:

Zamawiający zwraca uwagę, że przedmiotowe wymaganie dotyczące zatrudnienia osób których czynności polegają na świadczeniu pracy został nałożony przepisem rangi ustawowej (art. 95 ustawy Pzp). Przepis ten wymaga określenia przez Zamawiającego czynności, które polegają na świadczeniu pracy w rozumieniu Kodeksu pracy, co też Zamawiający uczynił. Wskazana norma prawna nie przewiduje możliwości ograniczenia procentowego personelu zatrudnionego w oparciu o stosunek pracy; pozwala jedynie określić wymaganie zatrudnienia jedynie w kontekście konkretnych czynności. Koniecznym jest również wskazać, iż obowiązek nie dotyczy całego personelu Wykonawcy, lecz tych osób, które zostaną skierowane do realizacji zamówienia publicznego (tego konkretnego). Przewidując

określone wymagania względem wykonawcy, nie może jednocześnie zrezygnować z obligatoryjnej weryfikacji postawionego obowiązku, o czym świadczy zapis art. 95 ust. 2 pkt 2 tej ustawy. Natomiast zgodnie z art. 438 ust. 2 tej ustawy przewidziane zostały możliwości dla zamawiających odnośnie ustalenia sposobu sprawdzenia zatrudnienia tych osób i Zamawiający w niniejszym postępowaniu z tych podstaw skorzystał. Mając powyższe na uwadze, celem wypełnienia nałożonego obowiązku, Zamawiający podtrzymuje wskazane wymagania.

Natomiast z uwagi na potencjalne rozbieżności wynikające z zapisów SWZ i postanowień umownych (we wzorze umowy doprecyzowano jedynie jedną z form weryfikacji personelu) Zamawiający działając na podstawie art.286 ust.1 ustawy Pzp dokonuje zmiany treści SWZ poprzez ujednoczenie zapisów dokumentów zamówienia i tym samym modyfikuje SWZ w ten sposób że:

- a) dotychczasowy zapis Działu 2 ust. 4 pkt 2 przyjmuje brzmienie:
„W celu wykonania obowiązku weryfikacyjnego Wykonawca któremu udzielono zamówienia, w terminie 10 dni od dnia podpisania umowy, przedstawi Zamawiającemu pisemne oświadczenie własne Wykonawcy (pod rygorem odpowiedzialności karnej za złożenie fałszywego oświadczenia) potwierdzające zatrudnianie osób bezpośrednio uczestniczących w realizacji przedmiotu zamówienia”
- b) dotychczasowy zapis Działu 2 ust. 4 pkt 3 otrzymuje brzmienie:
„Zamawiający dopuszcza możliwość wzywania Wykonawcy (nie częściej niż raz na pół roku) do przedkładania oświadczenia potwierdzającego zatrudnienie na umowę o pracę osób, o których mowa w pkt 2”,
- c) zapis Działu 2 ust. 4 pkt 4 skreśla się.

Jednocześnie zmianie ulega treść § 4 ust. 4 wzoru umowy poprzez nadanie mu brzmienia:

„Zamawiający dopuszcza możliwość wzywania Wykonawcy (nie częściej niż raz na pół roku) do przedkładania oświadczenia potwierdzającego zatrudnienie na umowę o pracę osób, o których mowa w ust. 1”.

Pytanie nr 5

Zamawiający w Projekcie Umowie (załącznik nr 2 do SWZ) w § 6 określa klauzulę waloryzacyjną umożliwiającą zmianę cen w stosunku do złożonej oferty, wskazując iż zmiana taka jest możliwa w sytuacji, gdy poziom zmiany ceny materiałów użytych przez Wykonawcę do realizacji zleczonych usług lub kosztów związanych z ich wykonaniem przekroczy poziom 20% w stosunku do cen materiałów i kosztów bazowych stanowiących podstawę do sporządzenia oferty Wykonawcy.

Wykonawca jako operator pocztowy i wyznaczony, zobowiązany do świadczenia usług pocztowych, w tym także usług o charakterze powszechnym, nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Przepisy zamieszczone w rozdziale IV 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, zwłaszcza wiążącej strony w dłuższym okresie czasu, w świetle istotnych postanowień zawartych w treści zaproszenia, Wykonawca realizując zamówienia w cenach wynikających z formularza, 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 operaterze wyznaczonym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

W związku z powyższym Wykonawca wnioskuje o dodanie w § 6 Projektu umowy ust. 7 o brzmieniu:
7. Zamawiający dopuszcza zmianę cen jednostkowych brutto w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w Formularzu cenowym w sytuacji spowodowanej zmianami tych cen w sposób dopuszczony przez Prawo pocztowe; jeżeli w trakcie obowiązywania umowy nastąpi zmiana w zakresie cen jednostkowych poszczególnych usług, Zamawiający, po uprzednim pisemnym zawiadomieniu ze strony Wykonawcy o zaistnieniu tego zdarzenia, zobowiązuje się do uiszczenia opłaty za świadczone usługi w wysokości obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT. Przedmiotowa zmiana nie może nastąpić wcześniej niż po upływie okresu 6 miesięcy od dnia obowiązywania umowy.

Odpowiedź:

Zgodnie z treścią art. 439 ustawy Prawo zamówień publicznych, Zamawiający zobligowany jest do ujęcia w umowach m.in. o świadczenie usług zawieranych na okres przekraczający 6 miesięcy klauzul waloryzacyjnych umożliwiających zmianę wartości usług w przypadku zmiany cen materiałów czy kosztów związanych z realizacją zamówienia. Takiemu obowiązkowi Zamawiający we wzorze umowy sprostął. Jednocześnie należy wskazać, iż operator pocztowy może stosować odmienne taryfy w stosunku do cen powszechnie stosowanych. W związku z powyższym Zamawiający podtrzymuje zapisy umowne.

Podpisał:

Kierownik Referatu zamówień publicznych

Jarosław Górski