

Sicienko, 12.12.2024 r.

Zamawiający:
Gmina Sicienko
ul. Mrotecka 9
86-014 Sicienko

Dotyczy: **Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych, paczek oraz ich ewentualnych zwrotów w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. – Prawo Pocztowne (Dz. U. z 2023 r., poz. 1640 z późn. zm.) na rzecz Urzędu Gminy w Sicieniu w 2025-2026 roku**

Nr postępowania: **271.62.2024**

Odpowiedzi na zapytania dotyczące treści SWZ

Zamawiający informuje, że w terminie określonym w art. 284 ust. 2 ustawy z 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. 2024 r., poz. 1320) – dalej ustawa Pzp, wykonawca zwrócił się do zamawiającego z wnioskiem o wyjaśnienie treści SWZ.

W związku z powyższym, zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

Pytanie: „1. Zamawiający dopuszcza możliwość powierzenia wykonania części zamówienia podwykonawcy/om. W dokumentach zamówienia Zamawiający określił również, że postępowanie prowadzone jest w oparciu o przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych. Czy słusznie interpretujemy, że również w zakresie podwykonawstwa zastosowanie będą miały właściwe przepisy przedmiotowej ustawy? Podwykonawstwem w rozumieniu ustawy Prawo zamówień publicznych nie jest każda relacja między dwoma podmiotami, ale tylko taka, która bazuje na umowie zawartej między wykonawcą a podwykonawcą w formie pisemnej, o charakterze odpłatnym, na mocy której podwykonawca zobowiązuje się wykonać część zamówienia. Z powyższego wynika, że podwykonawstwo polega na bezpośredniej realizacji części zamówienia przez podmiot niebędący wykonawcą oraz, że można wyróżnić trzy charakterystyczne cechy umowy podwykonawstwa, tzn. pisemność, odpłatność i jej przedmiot – czyli świadczenie wykonania określonej części zamówienia publicznego.”

ODPOWIEDŹ:

W zakresie podwykonawstwa zastosowanie będą miały przepisy ustawy prawo zamówień publicznych. W przypadku powierzenia części zamówienia podwykonawcy, wykonawca winien zawrzeć umowę z podwykonawcą. Umowa o podwykonawstwo jest umową w formie pisemnej o charakterze odpłatnym.

Pytanie: „2. Czy Zamawiający uwzględni w treści dokumentów postępowania, wśród podstaw wykluczenia, o których mowa w art. 109 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, podstawę wskazaną w przepisie art. 109 ust. 1 pkt 8? Czy w razie stwierdzenia względem danego wykonawcy sytuacji opisanej art. 109 ust. 1 pkt 8, 10 ustawy Pzp Zamawiający oceni prawidłowość złożenia przez tego wykonawcę oferty pod kątem podstaw odrzucenia przewidzianych art. 226 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych?”

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający nie uwzględni w treści dokumentów postępowania, podstawy wskazanej w przepisie art. 109 ust. 1 pkt 8 ustawy Pzp.

Pytanie: „3. Czy Zamawiający dopuszcza sytuację, w której nadawcą korespondencji nie będzie sam Zamawiający, a podmiot działający na jego rzecz, co skutkować będzie tym, że zarówno na nadawanych przesyłkach oraz na dowodach nadania będzie widniał inny podmiot niż Zamawiający?”

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający nie dopuszcza sytuacji, w której nadawcą korespondencji będzie podmiot inny niż sam Zamawiający.

Pytanie: „4. Zamawiający w niniejszym postępowaniu w rozdziale III pkt 38 SWZ przewidział wymagania zatrudnienia na podstawie stosunku pracy i wskazał rodzaj czynności, których dotyczą wymagania zatrudnienia na podstawie stosunku pracy sformułowane w związku z art. 95 ustawy Pzp Wykonawca wnosi o modyfikację punktu 38 w następujący sposób:

„38. Zamawiający stawia wymóg w zakresie zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy osób wykonujących niżej wskazane czynności w zakresie realizacji zamówienia. Rodzaj czynności niezbędnych do realizacji zamówienia, których dotyczą wymagania zatrudnienia na podstawie stosunku pracy przez wykonawcę lub podwykonawcę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia: 1) prace osób, które wykonywać będą bezpośrednio czynności związane z realizacją przedmiotu zamówienia wykonujących czynności polegający na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks Pracy (Dz. U. z 2023 r. poz. 1465 z późn. zm.), przez co rozumie się pracowników punktu pocztowego oddawczego zajmujący się przyjmowaniem korespondencji Zamawiającego oraz pracowników administracyjnych bezpośrednio nadzorujących realizację umowy”.

Wykonawca wskazuje, że Zamawiający powinien precyzyjnie wskazać rodzaj czynności, których wykonywanie musi nastąpić przez osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę. Takiego precyzyjnego wskazania nie można zastąpić ogólną klauzulą, np. odsyłającą do obowiązku zatrudnienia na podstawie stosunku pracy osób, które wykonują czynności związane z realizacją przedmiotu zamówienia.”

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający wyraża zgodę.

Zamawiający informuje, że dokonuje treści zmiany SWZ w pkt 38 Rozdziału III w ten sposób, że otrzymuje on nowe, następujące brzmienie:

„38. Zamawiający stawia wymóg w zakresie zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy osób wykonujących niżej wskazane czynności w zakresie realizacji zamówienia. Rodzaj czynności niezbędnych do realizacji zamówienia, których dotyczą wymagania zatrudnienia na podstawie stosunku pracy przez wykonawcę lub podwykonawcę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia: 1) prace osób, które wykonywać będą bezpośrednio czynności związane z realizacją przedmiotu zamówienia wykonujących czynności polegający na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks Pracy (Dz. U. z 2023 r. poz. 1465 z późn. zm.) przez co rozumie się pracowników punktu pocztowego oddawczego zajmujący się przyjmowaniem korespondencji Zamawiającego oraz pracowników administracyjnych bezpośrednio nadzorujących realizację umowy”.

Pytanie: „5. Zamawiający w § 6 projektu umowy ust. 2 umowy oraz w pkt 39 rozdział II SWZ określił w sposób dokumentowania zatrudnienia. Wykonawca wnosi o doprecyzowanie w projekcie umowy zapisu dotyczącego częstotliwości składania dokumentów potwierdzających spełnienie wymogów dotyczących zatrudnienia poprzez dopisanie : „każdorazowo, nie częściej niż raz na kwartał”.

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający wyraża zgodę.

Zamawiający informuje, że dokonuje zmiany treści SWZ poprzez dodanie do SWZ pkt. 39a w Rozdziale III o następującej treści: „Wykonawca zobowiązany jest do przedłożenia dokumentów o których mowa w pkt. 39 na każde wezwanie Zamawiającego, co może nastąpić nie wcześniej niż raz na kwartał”.

Zamawiający informuje, że dokonuje zmiany projektu umowy poprzez dodanie w projekcie umowy § 6 ust. 2a o następującej treści: „Wykonawca zobowiązany jest do przedłożenia dokumentów o których mowa w ust. 2 na każde wezwanie Zamawiającego, co może nastąpić nie wcześniej niż raz na kwartał”.

Pytanie: „6. Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu punktu 39 rozdziału III SWZ, w którym Zamawiający wskazuje dokumenty, jakie zobowiązany jest przedłożyć Wykonawca w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę lub podwykonawcę pracowników poprzez obowiązek przedłożenia alternatywnie : oświadczenia zatrudnionego pracownika lub poświadczoną za zgodność z oryginałem odpowiednio przez Wykonawcę lub podwykonawcę kopii umowy/umów o pracę pracowników, z uwagi na to, że dane zawarte w tych dokumentach są faktycznie zdublowaniem dowodów danych na tę samą okoliczność . Wykonawca wskazuje ponadto, że pracownicy Wykonawcy lub podwykonawcy nie są stroną umowy zawartej z Zamawiającym i z umowy tej nie mogą wynikać obowiązki nałożone na osoby trzecie.”

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający nie zgadza się na wprowadzenie zaproponowanych zmian. Zamawiający wyjaśnia, że zgodnie z art. 438 ust. 2 ustawy prawo zamówień publicznych:

„W celu weryfikacji zatrudniania, przez wykonawcę lub podwykonawcę, na podstawie umowy o pracę, osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia, umowa przewiduje możliwość żądania przez zamawiającego w szczególności:

- 1) oświadczenia zatrudnionego pracownika,
- 2) oświadczenia wykonawcy lub podwykonawcy o zatrudnieniu pracownika na podstawie umowy o pracę,
- 3) poświadczoną 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.”

Użycie przez ustawodawcę w art. 438 ust. 2 ustawy prawo zamówień publicznych zwrotu "w szczególności" oznacza, że są to przykładowe dokumenty, których może żądać zamawiający od wykonawcy. W ślad za tym, Zamawiający w SWZ wskazuje również przykładowe dokumenty, których może żądać od wykonawcy na potwierdzenie weryfikacji zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę osób na podstawie stosunku pracy. Zamawiający wskazuje, że nie będzie wobec tego wymagał przedłożenia wszystkich tych dokumentów równocześnie.

Zamawiający podkreśla ponadto, że obowiązek żądania oświadczenia zatrudnionego pracownika wynika z przytoczonego wyżej art. 438 ust. 2 ustawy prawo zamówień publicznych.

Ponadto, Zamawiający informuje, że dokonuje modyfikacji treści postanowień umownych w § 6 ust. 2 w ten sposób, że otrzymuje on nowe, następujące brzmienie:

„ 2. Operator zobowiązuje się do skierowania do realizacji Umowy osób o których mowa w Rozdziale III pkt. 38 SWZ. Sposób weryfikacji zatrudnienia tych osób został opisany w Rozdziale III pkt. 39 i 39a SWZ”

Pytanie: „7. Wykonawca wnosi o modyfikację ust. 2 w § 8 projektu umowy zapisu dotyczącego kary umownej za niedopełnienie wymogu zatrudnienia osób wskazanych w umowie na podstawie umowy o pracę . Wykonawca wnosi o zmniejszenie kary do kwoty 50 zł. za każdy stwierdzony przypadek.”

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający wyraża zgodę.

Zamawiający informuje, że § 8 ust. 2 projektu umowy otrzymuje nowe, następujące brzmienie: „W przypadku niezatrudniania przez cały okres wykonywania czynności, wskazanych w § 6 ust. 2, osób do ich wykonywania na podstawie umowy o pracę w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy (Dz. U. z 2023 r., poz. 1465), Operator zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 50 zł (słownie: pięćdziesiąt złotych) za każdy rozpoczęty dzień niezatrudniania tych osób.”

Pytanie: „8. Wykonawca wnosi o wykreślenia ust. a w § 8 projektu umowy zapisu dotyczącego kary umownej w przypadku braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom z tytułu zmiany wysokości wynagrodzenia, bowiem w przypadku braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom z tytułu zmiany wysokości wynagrodzenia Wykonawca zobowiązany będzie do zapłaty odsetek ustawowych z tytułu opóźnienia na rzecz Podwykonawców, zaś kwestionowany zapis umowy spowoduje dwukrotne obciążenie Wykonawcy z tego samego tytułu.”

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający nie może zgodzić się na zmianę wskazanego postanowienia, ponieważ obowiązek jego zawarcia w umowie wynika wprost z ustawy prawo zamówień publicznych. Zgodnie z art. 436 ust. pkt 4 lit a) ustawy prawo zamówień publicznych: „Umowa zawiera postanowienia określające w szczególności: 4) w przypadku umów zawieranych na okres dłuższy niż 12 miesięcy: a) wysokości kar umownych naliczanych wykonawcy z tytułu braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom z tytułu zmiany wysokości wynagrodzenia, o której mowa w art. 439 ust. 5”. Jest to zatem obligatoryjne postanowienie umowy zawartej na okres dłuższy niż 12 miesięcy. W przedmiotowym postępowaniu Zamawiający określił natomiast termin obowiązywania Umowy na okres 24 miesięcy.

Pytanie: „9. Wykonawca wnioskuję o dopuszczenie możliwości dołączenia do umowy zawieranej z wybranym Wykonawcą załącznika (wzór Wykonawcy w załączeniu) dot. klauzuli antykorupcyjnej.”

ODPOWIEDŹ:

Wykonawca nie załączył treści załącznika nr 1 o którym mowa w pytaniu.

Pytanie: „10. Zamawiający wskazuje, że Określone rodzaje oraz ilości przesyłek pocztowych mają charakter szacunkowy i nie stanowią ze strony Zamawiającego zobowiązania do nadania w podanych ilościach i rodzajach Wykonawca wnosi o dodanie w punkcie 8 Rozdziału III SWZ oraz w § 7 ust. 3 projektu umowy zapisu:

Zamawiający gwarantuje zlecenia w zakresie co najmniej 70 % wartości brutto Umowy

Wykonawca wskazuje, że proponowany zapis nie gwarantujący wykonanie umowy w żadnym zakresie nie wypełnia dyspozycji art. 433 pkt 4 ustawy Pzp zgodnie z którym projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać możliwości ograniczenia zakresu zamówienia przez zamawiającego bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron. Minimalna gwarantowana wartość lub wielkość świadczenia stron musi zatem być od początku znana, i nie może rażąco odbiegać od wskazanej wartości brutto umowy, ponieważ tego rodzaju informacja w istotny sposób wpływa na decyzję wykonawcy o starcie w postępowaniu, a także o cenie oferty.”

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający informuje, że dokonuje zmiany SWZ w pkt 8 Rozdziału III poprzez dodanie następującego zdania: „Zamawiający gwarantuje Wykonawcy świadczenie Usług w zakresie co najmniej 50 % maksymalnej wartości brutto Umowy, wskazanej w § 7 ust. 1 Umowy.”

Zamawiający informuje, że dokonuje zmiany projektowanych postanowień umowy poprzez dodanie do umowy § 7 ust. 3a o następującej treści: „Zamawiający gwarantuje Wykonawcy świadczenie Usług w zakresie co najmniej 50 % maksymalnej wartości brutto Umowy, wskazanej w § 7 ust. 1 Umowy.”

Pytanie: „11. Zamawiający w § 10. ust 1 pkt 1) projektowanych warunków umowy przewiduje możliwość zmiany wysokości wynagrodzenia Operatora – cen jednostkowych zawartych w załączniku nr 1 do Umowy, w przypadku zmian zaistniałych w trakcie obowiązywania Umowy, które będą dotyczyły stawki podatku od towarów i usług oraz podatku akcyzowego. Wykonawca wskazuje, że możliwość zmiany cen jednostkowych w przypadku zmiany stawki podatku od towarów i usług przewiduje zapis § 7 Ust 5 projektowanych zapisów umowy (zmiana stawki podatku od towarów i usług na usługi pocztowe), w którym to przypadku zgodnie z postanowieniami umowy nie ma konieczności zmiany warunków umowy aneksem. Czy Wykonawca dobrze rozumie, że zapis § 10. ust 1 pkt 1) projektowanych warunków umowy dotyczy zmiany podatku VAT i podatku akcyzowego na

czynności związane z wykonywaniem umowy wpływające na koszt jej wykonania, bowiem zmiany podatku VAT i podatku akcyzowego na usługi pocztowe objęte są zapisem § 7 Ust 5 projektowanych zapisów umowy ?”

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający informuje, że w § 10 projektu umowy dokonuje wykreślenie ust. 1 pkt 1) tego paragrafu.

Pytanie: „12. Wykonawca wnosi o dopisanie w § 10 ust. 10 projektu umowy poniższej treści:

„10. Powyższe zapisy nie mają zastosowania w przypadku zmiany cen jednostkowych na zasadach opisanych w ustawie Prawo Pocztowne

Wykonawca prosi o udzielenie odpowiedzi”

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający informuje, że w § 10 projektu umowy dokonuje dodania ust. 11 o następującej treści:

„11. Do zmian wysokości Operatora – cen jednostkowych zawartych w załączniku nr 1 do Umowy, w przypadku zmian zaistniałych w trakcie obowiązywania Umowy, które będą dotyczyć:

- 1) Stawki podatku od towarów i usług
- 2) Zmiany cennika usług powszechnych w sposób przewidziany w Prawie pocztowym tj. po ogłoszeniu zatwierdzonego cennika przez Prezesa UKE nie mają zastosowania ust. 1-10 a do wprowadzenia ich zmiany nie wymaga się sporządzenia aneksu do umowy. Zamawiający zastrzega, że w przypadku ww zmian skutkujących podwyższeniem wynagrodzenia Wykonawcy, może wypowiedzieć Umowę z zachowaniem co najmniej 1-miesięcznego terminu wypowiedzenia.”

Zamawiający informuje, że załącza do niniejszego pisma– załącznik nr 5 do SWZ projekt umowy uwzględniający dokonane wyżej zmiany.

.....
Kierownik zamawiającego