

Zainteresowani Wykonawcy

Dotyczy: odpowiedzi na pytania w postępowaniu prowadzonym w trybie podstawowym bez negocjacji na świadczenie usług pocztowych w 2021r.

Uprzejmie informuję, że dnia 6 lipca 2021r. do Zamawiającego wpłynęły pytania Wykonawcy. Poniżej przedstawiam treść pytań wraz z odpowiedziami:

Pytanie nr 1

„W § 6 ust. 2 wzoru Umowy Zamawiający określa warunki płatności dla przedmiotu zamówienia, wskazując niestosowany u Wykonawcy termin płatności faktury jako 14 dni kalendarzowych od daty jej wystawienia, za zapłatę uznając obciążenie rachunku bankowego Zamawiającego. Natomiast w SWZ pkt.10 ust.3) (str.7-8 SWZ) Zamawiający wskazuje, że płatności będą dokonywane przelewem na rachunek bankowy wykonawcy wskazany w fakturze VAT, w ciągu 30 dni licząc od dnia złożenia u zamawiającego prawidłowo wystawionej faktury. Wykonawca wnosi więc o usunięcie tej ewidentnej sprzeczności w postanowieniach SIWZ, co do terminu płatności faktur.

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. Zatem ustalenie przez Zamawiającego momentu wystawienia faktury jako początku terminu płatności we wzorze Umowy jest zasadne. Również przyjęty we wzorze Umowy termin 14 dni kalendarzowych jako standardowo obowiązujący termin płatności daje w pełni zarówno Zamawiającemu jak i Wykonawcy możliwość prawidłowego zarządzania płatnościami wynikającymi z zawartych umów, uznać należy za prawidłowy. Zatem Wykonawca proponuje przyjęcie terminu płatności określonego we wzorze umowy jako obowiązującego w niniejszym postępowaniu, co skutkowało zmianą pkt 10 ust. 3 SIWZ. Ewentualnie wobec dużej rozpiętości terminów płatności w dokumentach postępowania Wykonawca proponuje rozważanie przyjęcia przez Zamawiającego terminu płatności wynoszącego 21 dni kalendarzowych od daty wystawienia faktury VAT, pozwalającego również terminowo dokonać płatności za wykonane usługi w ramach przedmiotu Zamówienia, a za dzień zapłaty w takim przypadku strony przyjęłyby dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy”.

Odpowiedź nr 1

W odpowiedzi na pytanie Zamawiający, działając na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych, wprowadza modyfikację treści SWZ w:

- §6 ust 2 projektu umowy otrzymuje brzmienie:

„Rozliczenia finansowe za wykonane usługi będą dokonywane z dołu w okresach miesięcznych, na podstawie specyfikacji wykonywanych usług pocztowych sporządzonej przez Wykonawcę, zawierającej w szczególności sumę opłat za przesyłki faktycznie nadane i zwrócone w okresie rozliczeniowym, stwierdzone na podstawie dokumentów zdawczo-odbiorczych podpisanych przez upoważnionych przedstawicieli Stron.

Wykonawca wystawi fakturę VAT za faktycznie wykonane usługi. Należność wynikającą z faktury, Zamawiający zapłaci przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy w terminie 21 dni kalendarzowych od daty wystawienia faktury. Datą zapłaty jest dzień obciążenia rachunku bankowego Wykonawcy. Jeśli termin obciążenia będzie późniejszy niż wyżej wskazany, Wykonawca będzie miał prawo do żądania od Zamawiającego odsetek ustawowych za zwłokę”.

- Dział II pkt. 10 ppkt 3 otrzymuje brzmienie:

„Płatności będą dokonywane przelewem na rachunek bankowy wykonawcy wskazany w fakturze VAT, w ciągu 21 dni licząc od dnia wystawienia faktury.”

Pytanie nr 2

„Zamawiający w pkt 6 SWZ (str.7SWZ) i w § 9 – Projekt umowy stawia wymóg aby osoby wykonujące czynności w zakresie wykonywania działalności operacyjnej – doręczyciele, byli zatrudnieni przez Wykonawcę i podwykonawców na podstawie stosunku pracy. W § 9 ust. 1 Zamawiający uzupełnia klauzulę zatrudnienia o nieznaną np. 95 Pzp wymóg otrzymywania przez tych pracowników wynagrodzenia za pracę równego lub przekraczającego równowartość wysokości wynagrodzenia minimalnego i w dalszych postanowieniach tego paragrafu określa sposób weryfikacji zatrudnienia tych osób wymagając stosownych oświadczeń, które należy złożyć w terminie 5 dni roboczych od dnia zawarcia umowy a w trakcie jej trwania na każde żądanie Zamawiającego. Dalej Zamawiający zastrzega karę umowną za niezłożenie oświadczeń w terminie, w § 10 ust. 3 wzoru umowy. Wykonawca wskazuje że tak sprecyzowana klauzula zatrudnienia nie uwzględnia specyfiki świadczenia usług pocztowych będących przedmiotem zamówienia a polegającej na powszechności tych usług i stąd ogromnej ilości przyjmowanych i doręczanych przesyłek, które wymagają zatrudnienia tysięcy osób do realizacji tych czynności. Wykonawca sam zatrudnia blisko 80000 osób z czego większość zatrudniona jest w tzw. eksploatacji czyli właśnie przy wykonywaniu czynności operacyjnych w tym oczywiście doręczycieli. Tak ogólne określenie czynności, które mają być wykonywane przez osoby zatrudnione na podstawie stosunku pracy oraz postawienie wymogu aby wszystkie osoby wykonujące te czynności doręczyciela, były związane z wykonawcą stosunkiem pracy narusza ewidentnie przepis np. 95 PZP, który wymaga od każdego Zamawiającego przeprowadzenia analizy czy faktycznie przy wykonywaniu danych czynności konieczne jest zatrudnienie osób, nadto Zamawiający musi wziąć pod uwagę czynności wykonywane tylko dla Zamawiającego, czego w niniejszym postępowaniu nie da się wyodrębnić, bowiem czynności doręczania przesyłek wskazane przez Zamawiającego, wykonują również dla innych nadawców przesyłek. W tym miejscu warto przytoczyć opinię UZP dotyczącą wprowadzenia wykładni przepisu np. 29 ust. 3a dawnego PZP, która jednak w pełni zachowała swoją aktualność, gdzie UZP uznał za niedopuszczalne i sprzeczne z prawem następujące działania Zamawiającego: *„Niezgodne z treścią np. 29 ust. 3a ustawy Pzp byłoby wskazanie tylko niektórych czynności, choćby miały znaczenie doniosłe dla zamawiającego i pominięcie innych mających np. znaczenie drugorzędne. Niedopuszczalne będzie zarówno scedowanie tego obowiązku na wykonawcę, np. w formie zapisu, że jeśli wykonawca ujawni po swojej stronie czynności o takim charakterze zobowiązany będzie zawrzeć z pracownikami je wykonującymi umowy o pracę, jak też nadmiernie ogólne ich wskazanie, np. w formie zapisu, że zamawiający wymaga zatrudnienia na podstawie umowy o pracę wszystkich osób wykonujących czynności o takim charakterze podczas realizacji, etc. Oba opisane powyżej przypadki nie tylko mogą skutkować złożeniem przez wykonawców nieporównywalnych cenowo ofert (wykonawcy mogą różnie oceniać charakter tego samego stosunku, którego ocena należy do zamawiającego), ale też są niezgodne z treścią np. 29 ust. 1 ustawy Pzp, który w odniesieniu do precyzji opisu przedmiotu zamówienia zachowuje swoją moc.”* Wykonawca podkreśla, iż świadczy usługi pocztowe dla wielu podmiotów i nie ma możliwości wydzielenia i tym samym wskazania pracowników uczestniczących w doręczaniu przesyłek nadanych przez konkretnego Zamawiającego. Wykonawca wskazuje, że Zamawiający zgodnie z np. 95 Pzp nie jest obowiązany bezwzględnie do wprowadzania klauzuli zatrudnienia, bowiem tak jak w poprzednim stanie prawnym jest najpierw zobowiązany dokonać prawidłowej, dogłębnej analizy czynności objętych przedmiotem zamówienia i dopiero gdy Zamawiający dojdzie do przekonania, iż przy realizacji zamówienia publicznego na usługi, wykonanie określonych czynności dla Zamawiającego będzie zawierało cechy stosunku pracy to wówczas jedynie do tych czynności może stawiać wymogi zatrudnienia na podstawie stosunku pracy. Jeżeli zamawiający dojdzie do przekonania, że wykonywanie czynności objętych zamawianą usługą nie noszą znamion, cech stosunku pracy to wówczas nie ma taki zamawiający obowiązku stawiania wymogu wynikającego z powołanego przepisu. Dokonując natomiast analizy czynności objętych zamawianą usługą Zamawiający musi określić dokładnie czynności, których wykonywanie jego zdaniem nosi cechy stosunku pracy a nadto co należy podkreślić, Zamawiający musi wziąć pod uwagę czynności stricte wykonywane w ramach usługi zamówionej wyłącznie na jego rzecz. W przypadku zamówienia obejmującego usługi pocztowe, co jeszcze raz należy podkreślić – nie jest możliwe wyodrębnienie grupy pracowników wykonujących opisane przez Zamawiającego czynności, którzy dedykowani są tylko i wyłącznie realizacji usługi pocztowej na rzecz Zamawiającego. Osoby zatrudnione przez operatorów pocztowych wykonują czynności związane z wykonaniem usługi, nie tylko co do przesyłek nadanych przez Zamawiającego ale przez miliony innych nadawców, wobec powszechności usług pocztowych i nie jest możliwe ustalenie pracowników zajmujących się wyłącznie nadanymi przez Zamawiającego w ramach realizacji

zamówienia, Ta cecha zamówienia na usługi pocztowe powoduje zdaniem Wykonawcy, że nie jest możliwe stawianie wymogu zatrudnienia na podstawie przepisów kodeksu pracy, w przypadku zamówienia obejmującego usługi pocztowe i dlatego Wykonawca wnosi przede wszystkim o wykreślenie tak sprecyzowanej klauzuli zatrudnienia oraz postanowień dotyczących kar umownych. W przypadku natomiast woli pozostawienia przez Zamawiającego klauzuli zatrudnienia Wykonawca wnosi o rozważenie możliwości jej modyfikacji i uznanie za spełnienie wymogów zamawiającego podanie liczby wszystkich pracowników zatrudnionych u Wykonawcy w grupie doręczycieli na umowę o pracę, w etatach, na ostatni dzień miesiąca i zobowiązanie Wykonawcy aby przynajmniej 50% pracowników było zatrudnionych na umowę o pracę. Ze względu na bardzo dużą ilość zatrudnionych pracowników Wykonawca prosi o wprowadzenie zapisu określającego ilość kopii umów osób zatrudnionych na umowę o pracę, przedłożonych Zamawiającemu i poświadczonych za zgodność z oryginałem do np. 20 szt., na każde wezwanie Zamawiającego, jednak nie częściej niż raz na kwartał. Ponieważ Wykonawca nie jest w stanie wskazać imiennie, którzy pracownicy będą fizycznie świadczyć czynności na rzecz Zamawiającego, Wykonawca proponuje przyjęcie tylko jednej formy dokumentowania zatrudnienia tj. wyłącznie w postaci oświadczenia Wykonawcy lub Podwykonawcy ewentualnie proponuje losowo dokonać wyboru pracowników z grupy doręczycieli ze wszystkich pracowników zatrudnionych w wskazanej grupie zawodowej w liczbie 20 albo ograniczenie wymogu do doręczycieli zatrudnionych w nadawczej placówce pocztowej, do której Zamawiający ma dostarczać nadawane przesyłki. Wykonawca wskazuje że przekazywanie zamawiającemu kopii umów o pracę osób zatrudnionych jest równoznaczne z udostępnieniem szerokiego zakresu danych osobowych, które nie są zamawiającemu niezbędne z punktu widzenia celu, jakim jest kontrola spełniania przez wykonawcę wymagań w zakresie zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia na usługi. Dostęp do informacji stanowiących dane osobowe nie jest bowiem niezbędny dla weryfikacji spełnienia określonych warunków przez wykonawcę. Dla realizacji celu wystarczające byłoby przedstawienie przez wykonawcę stosownych oświadczeń czy zaświadczeń. Dla zamawiającego nie jest bowiem istotne kto konkretnie zatrudniony jest u wykonawcy na podstawie umowy o pracę, a jedynie sam fakt zatrudniania osób w takiej formie – dla potwierdzenia którego nie jest konieczna zamawiającemu znajomość imion, nazwisk i adresów pracowników czy wysokości ich wynagrodzeń i daty zatrudnienia, i dlatego też Wykonawca wnosi w pierwszej kolejności o wykreślenie klauzuli zatrudnienia a ewentualnie o jej konkretyzację i modyfikację przy uwzględnieniu propozycji Wykonawcy”.

Odpowiedź nr 2

W odpowiedzi na pytanie Zamawiający, działając na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych, wprowadza modyfikację treści SWZ w:

- Dział III pkt 6 otrzymuje brzmienie:

„Wymagania w zakresie zatrudniania przez Wykonawcę lub Podwykonawcę osób na podstawie stosunku pracy:

Zamawiający nie wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy”.

- §9 projektu umowy skreśla się dotychczasowe brzmienie §9. Zmienia się numerację dotychczasowego §10 na §9, §11 na §10, §12 na §11.

- §10 projektu umowy skreśla się ust. 3. Zmienia się numerację kolejnych ustępów.

Pytanie nr 3

„Wykonawca wnosi o modyfikację Projektu Umowy § 7 ust. 1 poprzez rozwinięcie dotychczasowych zapisów dotyczących zmian cen i podatku VAT oraz wykreślenie w projekcie umowy w § 6 ust. 5:

„Zamawiający dopuszcza możliwość dokonania zmiany postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru Wykonawcy, w przypadku:

a) ustawowej zmiany stawek podatkowych (VAT) w okresie obowiązywania umowy; jeżeli w trakcie obowiązywania umowy nastąpi zmiana w zakresie podatku od towarów i usług, Zamawiający, po uprzednim pisemnym zawiadomieniu ze strony Wykonawcy o zaistnieniu tego zdarzenia, zobowiązuje się do uiszczenia opłaty powiększonej o podatek od towarów i usług według stawki obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT;

b) zmiany „cen jednostkowych brutto” w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w Formularzu cenowym (stanowiącym załącznik do umowy) 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.”

Odpowiedź nr 3

W odpowiedzi na pytanie Zamawiający, działając na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych, wprowadza modyfikację treści SWZ w:

- §6 ust. 5 otrzymuje brzmienie:

„Ceny określone w formularzu ofertowym nie będą podlegać zmianie przez okres trwania umowy, z wyjątkiem §7 ust. 1”.

- §7 ust. 1 i 2. otrzymują brzmienie:

„1. Zamawiający dopuszcza możliwość dokonania zmiany postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru Wykonawcy, w przypadku ustawowej zmiany stawek podatkowych (VAT) w okresie obowiązywania umowy.

2. Jeżeli w trakcie obowiązywania umowy nastąpi zmiana w zakresie podatku od towarów i usług, Zamawiający, po uprzednim pisemnym zawiadomieniu ze strony Wykonawcy o zaistnieniu tego zdarzenia, zobowiązuje się do uiszczenia opłaty powiększonej o podatek od towarów i usług według stawki obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT”.

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zapisów punktu b z pytania Wykonawcy.

Zgodnie z art. 54 ustawy Prawo Pocztowe operator wyznaczony może stosować taryfy specjalne dla nadawców nadających znaczną liczbę przesyłek w ustalonym z operatorem okresie. Naszym zdaniem Gmina Nakło nad Notecią jest nadawcą w rozumieniu wskazanego wyżej przepisu, więc nie ma przeciwwskazań do utrzymania poziomu cen jednostkowych przez okres trwania umowy.

Pytanie nr 4

„Wykonawca wnosi o wyjaśnienie i stosowną modyfikację istotnej sprzeczności jaka pojawia się pomiędzy opisanymi na str. 5 SWZ -Szczegóły i warunkami realizacji zamówienia w tirecie 2 a kryterium oceny ofert opisanym w Rozdziale XIII SWZ w pkt 1 ppkt. 2 jako -Odbiór korespondencji do wysłania z siedziby Zamawiającego. Jednocześnie z tiretu 2 (str, 5 SWZ) wynika że Zamawiający będzie dostarczał do wykonawcy w godzinach urzędowania placówki pocztowej przesyłki do nadania poprzez pracownika, Zamawiającego. W żadnym postanowieniu warunków realizacji przedmiotu zamówienia Zamawiający nie określa możliwości alternatywnego sposobu dostarczania przesyłek. Zatem zasadnie należy wnioskować iż wyznaczenie jako kryterium oceny ofert - odbioru przesyłek od Zamawiającego, pozostaje w sprzeczności z wskazanymi warunkami realizacji przedmiotu zamówienia. Wyznaczenie takiego kryterium oceny ofert jest przejawem nierównego traktowania Wykonawców przez Zamawiającego bowiem Zamawiający preferuje wyłącznie Wykonawców, którzy będą odbierać przesyłki bezpośrednio od Zamawiającego, czyli najczęściej nie posiadających placówek pocztowych w danym mieście i tym samym nie ponoszących kosztów ich działania. Dalej Zamawiający w SWZ w rozdziale XIII (Opis kryteriów oceny ofert) wskazuje, że Wykonawca zobowiązany jest zaznaczyć w formularzu ofertowym TAK lub NIE odnośnie

świadczenia usługi odbiór korespondencji od Zamawiającego. W świetle powyższego wykonawca wnosi o wykreślenie kryterium – odbiór korespondencji do wysłania z siedziby Zamawiającego i stosowną korektę dokumentów tego postępowania w tym zakresie a w przypadku pozostawienia tego kryterium Wykonawca wnosi o modyfikację formularza cenowego i wprowadzenie pozycji usługi odbioru korespondencji do formularza cenowego. Jednocześnie. Zamawiający wnosi o zmianę zapisu § 10 ust.2 na następujący: „Zamawiającemu przysługuje prawo do naliczenia kary umownej w wysokości 200 % opłaty za jeden odbiór w przypadku niezgłoszenia się Wykonawcy po odbiór przesyłek w oznaczonym dniu”.

Odpowiedź nr 4

W odpowiedzi na pytanie Zamawiający, działając na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych, wprowadza modyfikację treści SWZ w:

- Dziale III Opis przedmiotu zamówienia oraz termin wykonania zamówienia, punkt Szczegóły i Warunki Realizacji przedmiotu zamówienia, tiret 2 otrzymuje brzmienie:

„Nadanie przesyłek następować będzie w dniu ich dostarczenia przez Zamawiającego do Wykonawcy w godzinach urzędowania placówki pocztowej. Dostarczenie przesyłek do nadania Wykonawcy przez Zamawiającego następować będzie przez pracownika Urzędu Miasta i Gminy Nakło nad Notecią do miejsca wskazanego przez Wykonawcę na terenie miasta Nakło nad Notecią. Potwierdzeniem wykonania usługi będzie podbite zestawienie dzienne, którego jeden egzemplarz Wykonawca zwróci Zamawiającemu

lub w przypadku zaferowania dodatkowej usługi odbioru korespondencji od Zamawiającego:

Nadanie przesyłek następować będzie w dniu ich odbioru od zamawiającego przez pracownika Wykonawcy, codziennie od poniedziałku do piątku w godzinach 14:00-14:30 Potwierdzeniem wykonania usługi będzie podbite zestawienie dzienne, którego jeden egzemplarz Wykonawca zwróci Zamawiającemu”.

- §10 ust. 2 otrzymuje brzmienie:

„Zamawiającemu przysługuje prawo do naliczenia kary umownej w wysokości 200 % opłaty za jeden odbiór w przypadku niezgłoszenia się Wykonawcy po odbiór przesyłek w oznaczonym dniu”.

W zakresie wniosku o zmianę kryterium oceny ofert Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na zmianę kryterium. Zgodnie z zapisami SWZ Wykonawca otrzyma punkty w ramach kryterium za dodatkową usługę odbioru korespondencji z siedziby Zamawiającego. Zamawiający nie przewiduje możliwości pobierania dodatkowej opłaty za odbiór korespondencji. Decyzja czy Wykonawca zapewni taki sposób realizacji zamówienia należy wyłącznie do wykonawcy, nie ma obowiązku zapewnienia odbioru i możliwe jest dostarczanie korespondencji do nadania do placówki Wykonawcy przez pracownika Zamawiającego.

W związku z wprowadzoną modyfikacją SWZ, na podstawie art. 286 ust. 3 ustawy Prawo zamówień publicznych zmienia się termin składania i otwarcia ofert, określony w dziale X pkt 1 i 2 SWZ na dzień 20 lipca 2021r. oraz termin związania ofertą, wskazany w Dziale XI SWZ na dzień 18 sierpnia 2021r.

Niniejsza modyfikacja staje się integralną częścią SWZ.

W załączeniu przekazuje ujednoliconą wersję SWZ, po modyfikacji.

BURMISTRZ
Sławomir Napierała