

## **Wykonawcy uczestniczący z postępowaniu**

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

### **Wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia**

Starostwo Powiatowe w Gorlicach z siedzibą w Gorlicach przy ul. Biecka 3 informuje, iż w dniu 09.12.2022 r. potencjalny wykonawca wniósł do zamawiającego wniosek o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia. Zamawiający działając na podstawie art.284 ust.6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz.1710 ze zm.) 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.

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

#### **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.

#### **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 mierzonych 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 przekroczą ww. wymiarów?**

#### **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.**

#### **Pytanie nr 4**

Zamawiający w SWZ Dział 2. Opis przedmiotu zamówienia ust. 4 oraz w § 4 Projektu umowy określił wymagania w zakresie zatrudniania przez wykonawcę osób na podstawie stosunku pracy. Jednocześnie nie została określona jaka liczba zatrudnionych jest „odpowiednia”, co może sugerować konieczność realizacji zamówienia wyłącznie przez pracowników zatrudnionych na umowę o pracę. Zamawiający określił, że wymaga zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących bezpośrednio czynności polegające na przyjmowaniu, przemieszczaniu i doręczaniu przesyłek pocztowych wyekspediowanych przez Zamawiającego. Tak określony katalog czynności określony przez Zamawiającego sugeruje, że Zamawiający wymaga zatrudnienia na podstawie umowy o pracę wszystkich pracowników Wykonawcy, niezależnie od tego, czy doręczenie przesyłki następuje na terenie powiatu gorlickiego, czy też np. w Warszawie.

Wykonawca rozumie, że przedmiotowy zapis ma na celu zabezpieczenie społecznego aspektu zawartej umowy i zapewnienie wysokiego standardu realizacji praw pracowniczych. Ścisłe określenie wymogu zatrudnienia wszystkich pracowników na podstawie umowy w ocenie wykonawcy ingeruje w prawo pracowników do samodzielnego kształtowania stosunku pracy, w związku z czym może uniemożliwić złożenie oferty przez potencjalnych wykonawców.

**W związku z powyższym Wykonawca zwraca się o doprecyzowanie postawionego wymogu w zakresie zatrudnienia. Wykonawca w celu uniknięcia zobowiązania do zatrudnienia wszystkich pracowników w jednej formie, co ingeruje w wolność stosunku prawnego, sugeruje wprowadzenie procentowego udziału pracowników, których stosunek pracy uregulowany jest w formie umowy o pracę np. 70% w danej kategorii pracowniczej. Wykonawca sugeruje również ograniczenie terytorialne wymogu np. do placówki nadawczej Zamawiającego. Taka forma pozwoli zabezpieczyć interes społeczny realizowany postępowaniem przez Zamawiającego.**

#### **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 zlecanych 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 ciężące na Wykonawcy jako operatorze 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.**

## **Odpowiedzi:**

### **Ad.1**

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.

### **Ad.2**

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.

### **Ad.3**

Tak, Zamawiający potwierdza, że wymóg dotyczy przesyłek krajowych.

### **Ad.4**

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 obowiązkowej 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.

### **Ad.5**

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***