

Piła, 07 grudnia 2022 r.

WZP.272.88.2022.III

**Do wszystkich Wykonawców
w postępowaniu o nr WZP.272.88.2022.III**

dotyczy postępowania p.n.: „**Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym**”

Informuję, że w przedmiotowym postępowaniu od jednego z Wykonawców wpłynęły następujące pytania:

Pytanie nr 1:

SWZ 3.5, Załącznik nr 5 do SWZ IV pkt. 2, 3, 4 i 5

Zamawiający określił wymagania związane z realizacją zamówienia w zakresie zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane przez Zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia.

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 Wykonawca 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.

Jednocześnie mając na uwadze skalę zatrudnienia występującą u Wykonawcy we wskazanych przez Zamawiającego obszarach zwracamy się z prośbą o zmianę przywołanych w treści pytania zapisów i zastąpienie ich w całości zapisami o następującej treści:

Odnośnie do **pkt IV Obowiązki Wykonawcy ust. 2, 3, 4 i 5** zastąpienie obecnych zapisów następującymi:

2. „Zamawiający (zgodnie z art. 95 ustawy Pzp) wymaga, aby osoby biorące udział w realizacji przedmiotu zamówienia w sposób bezpośredni. tj.

a) wykonujące czynności odbierania oraz doręczania przesyłek pocztowych od Zamawiającego zatrudnionych na terenie powiatu pilskiego

oraz

b) osobę pełniącą funkcję „Opiekuna” Zamawiającego (osoba ta będzie wykonywała następujące czynności: reprezentowanie Wykonawcy przed Zamawiającym przy realizacji umowy, pomoc w realizacji sytuacji problemowych, udzielanie informacji o wysyłkach realizowanych w trakcie umowy, w przypadku skorzystania przez zamawiającego z usług pocztowych nieujętych w formularzu cenowym dostarczanie cennika)

były w trakcie realizacji przedmiotu zamówienia zatrudnione na podstawie stosunku pracy, 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 ze zm.) jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy

3. Wykonawca zobowiązany jest do przedłożenia Zamawiającemu, w dniu podpisania umowy, oświadczenia,

które powinno zawierać w szczególności:

a) imię i nazwisko pracownika wyznaczonego przez Wykonawcę jako „Opiekun” Zamawiającego,

b) na każde wezwanie Zamawiającego jednak nie częściej niż raz na kwartał wskazanie, że objęte oświadczeniem czynności, o których mowa w ust. 2 litera b wykonuje osoba zatrudniona na podstawie stosunku pracy zgodnie z art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy (t.j. Dz. U. z 2020 r., poz. 1320 ze zm.) jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy

4. W przypadku zmiany osoby realizujących czynności, o których mowa w ust. 2 litera b, Wykonawca zobowiązany jest do bieżącego aktualizowania, w toku realizacji umowy, oświadczenia, określonego w ust. 3. Wykonawca zobligowany jest do przedłożenia zaktualizowanych danych w terminie 7 dni od momentu wystąpienia zmiany.

5. W trakcie realizacji zamówienia nie częściej niż jeden raz na kwartał Zamawiający ma prawo wykonać czynności kontrolne odnośnie spełniania przez Wykonawcę wymogu zatrudniania na podstawie umowy o pracę osób wykonującej czynności, o których mowa w ust. 2. Zamawiający uprawniony jest w szczególności do żądania, w wyznaczonym przez siebie terminie, nie krótszym niż 14 dni przedstawienia przez Wykonawcę poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy osób wykonujących w trakcie realizacji zamówienia czynności, o których mowa w ust. 1, nie więcej niż 5 osób (wraz z dokumentem regulującym zakres obowiązków, jeżeli został sporządzony). Kopia umowy powinna zostać zanonimizowana w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników, zgodnie z przepisami ustawy z dnia 10 maja 2018r. o ochronie danych osobowych (tj. w szczególności bez adresu zamieszkania pracownika, bez nr PESEL pracownika, bez kwoty

wynagrodzenia). Imię i nazwisko pracownika nie podlega anonimizacji. Informacje takie jak data zawarcia umowy, rodzaj umowy o pracę i wymiar etatu powinny być możliwe do zidentyfikowania.”

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę. W załączeniu zmieniona treść załącznika nr 5 do SWZ.

Pytanie nr 2:

Załącznik nr 5 do SWZ IV pkt. 7

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o wykreślenie z Załącznika nr 5, IV Obowiązki Wykonawcy punktu 7 w celu dostosowania do powszechnie obowiązujących przepisów dotyczących realizacji usług pocztowych zawartych w ustawie Prawo pocztowe, które ma zastosowanie do ww. postępowania na świadczenie usług pocztowych oraz do ustawy Prawo zamówień publicznych. Pozostawienie zapisów w niezmienionej formie uniemożliwia Wykonawcy przystąpienie, albowiem Wymóg Zamawiającego uznający świadczenie usług pocztowych za zadania publiczne zlecone przez Zamawiającego i wykonywane w tym przetargu przez Wykonawcę na podstawie wskazywanych przez Starostwo Powiatowe w Pile przepisów ustawy z dnia 11 stycznia 2018r. o elektromobilności i paliwach alternatywnych (Dz.U. z 2021r., poz.110 ze zm.) jest sprzeczny z ustawą Prawo pocztowe i Prawo zamówień publicznych. Usługi pocztowe i zasady ich świadczenia są uregulowane w ustawie Prawo pocztowe, a nie we wskazywanych przez Zamawiającego przepisach a nadto nie są to zadania publiczne, które wykonuje lub może zlecić do wykonania jednostka jaką jest Starostwo Powiatowe w Pile.

Biorąc pod uwagę powyższe wnosimy o dostosowanie warunków postępowania do przepisów powszechnie obowiązujących oraz nienaruszających ustawę Prawo zamówień publicznych i umożliwienie tym samym Wykonawcy, będącym operatorem wyznaczonym, przystąpienie do ogłoszonego przez Starostwo Powiatowe w Pile postępowania na świadczenie usług pocztowych.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę. W załączeniu zmieniona treść załącznika nr 5 do SWZ.

Pytanie nr 3:

Załącznik nr 5 do SWZ IX Kary umowne

Rozumiejąc potrzebę zabezpieczenia interesu Zamawiającego Wykonawca podkreśla, że wysokość kar umownych nie powinna godzić w interesy Wykonawców narażając ich na straty, a jedynie stanowić zabezpieczenie jakości realizowanych usług na rzecz Zamawiającego.

W brzmieniu obecnym kary określone w Załączniku nr 5 -IX ust .1 pkt 4 i ust.3 są w odczuciu Wykonawcy zbyt restrykcyjne , wobec czego Wykonawca wnosi o modyfikację zapisów proponując następujące ich brzmienie:

„4) z tytułu odstąpienia od umowy z przyczyn zależnych od Wykonawcy – w wysokości 5 000 zł.”

Uwzględniając zasadę równego traktowania stron umowy Wykonawca proponuje analogiczne obniżenie kary za odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego:

„3. Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną z tytułu odstąpienia od umowy z przyczyn zależnych od Zamawiającego – w wysokości 5 000 zł.”

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 4:

Odnosnie do **Załącznika nr 5 do SWZ IX Kary umowne ust. 1, punkt 3), Wykonawca wnioskuje o zastąpienie obecnych zapisów następującymi – odnoszącymi się do propozycji zapisu umownego przedstawionego w pytaniu nr 1:**

„3). Zamawiający obciążą Wykonawcę karą umowną:

- a) 20,00 zł za każdy dzień realizowania umowy, w przypadku wykonywania czynności, o których mowa w ust. 2 litera b) umowy, przez osobę niezatrudnioną na podstawie stosunku pracy,**
- b) 20,00 zł za każdy dzień liczony od dnia następnego po terminie wskazanym przez Zamawiającego, za brak aktualizacji oświadczenia, określonego w ust. 3 litera b) umowy.”**

W interesie każdej ze stron umowy jest wyjaśnienie ewentualnych wątpliwości odnośnie wypełniania przez Wykonawcę warunku dotyczącego zatrudnienia na podstawie o pracę , natomiast obwarowanie tego sankcjami w postaci wygórowanych kar umownych Wykonawca uznaje za nieuzasadnione. Ewentualna zwłoka w przedstawieniu dokumentów w żaden sposób nie godzi w interes Zamawiającego, może natomiast wynikać z przyczyn organizacyjnych, czasowych absencji służb kadrowych i tym podobnych czynników.

Zapis winien mieć na celu zdyscyplinowanie Wykonawcy do przestrzegania warunków umowy w tym obszarze i terminowego przedstawiania dokumentów na wezwanie Zamawiającego

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę.

W załączeniu zmieniona treść załącznika nr 5 do SWZ.

Ponadto pkt 3.5 SWZ otrzymuje brzmienie:

- „3.5. Zamawiający określa wymagania, o których mowa w art. 95 ustawy Pzp.
Zamawiający na podstawie art. 95 ustawy Pzp wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy osób wykonujących następujące czynności w zakresie realizacji zamówienia: 1) wykonujące czynności odbierania oraz doręczenia przesyłek pocztowych od Zamawiającego zatrudnionych na terenie powiatu pińskiego 2) osobę pełniącą funkcję „Opiekuna” Zamawiającego (osoba ta będzie wykonywała następujące czynności: reprezentowanie Wykonawcy przed Zamawiającym przy realizacji umowy, pomoc w realizacji sytuacji problemowych, udzielanie informacji o wysyłkach realizowanych w trakcie umowy, w przypadku skorzystania przez zamawiającego z usług pocztowych nieujętych w formularzu cenowym dostarczanie cennika).

Powyższy wymóg dotyczy tylko realizacji zawartej umowy z Wykonawcą.

Sposób weryfikacji zatrudnienia tych osób oraz uprawnienia Zamawiającego w zakresie kontroli spełniania przez Wykonawcę powyższych wymagań oraz sankcje z tytułu niespełnienia tych wymagań określone zostały w Załączniku nr 5 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy w sprawie zamówienia publicznego, które zostaną wprowadzone do treści tej umowy.”