Nakło n. Not., dnia 19.11.2024 r.

OWO.272.13.2024

**INFORMACJA**

Dotyczy postępowania pn.: *Świadczenie usług pocztowych na potrzeby Starostwa Powiatowego
w Nakle nad Notecią*

Zamawiający informuje, że wykonawca zwrócił się do niego z wnioskiem o wyjaśnienie treści SWZ. W związku z powyższym, działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2024 r. poz. 1320), dalej też: ustawa Pzp, zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

**Pytanie 1:**

Zamawiający w niniejszym postępowaniu w SWZ przewidział wymagania zatrudnienia na podstawie stosunku pracy, o czym świadczą następujące postanowienia: *Zamawiający wymaga, aby co najmniej jedna osoba pełniąca nadzór nad realizacją umowy ze strony wykonawcy lub podwykonawcy była zatrudniona na podstawie umowy o pracę (na czas nieokreślony lub na czas określony) przez cały okres trwania umowy, w rozumieniu art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks Pracy (t.j. Dz. U. z 2023 r. poz. 1465 z późn. zm.).* Zamawiający określił w Załączniku nr 5 do SWZ projektowanych postanowieniach umowy § 4 sposób dokumentowania zatrudnienia, a także przewidział sankcję
w postaci obowiązku zapłaty kary umownej za naruszenie powyższych wymagań w projektowanych postanowieniach umowy w sprawie zamówienia publicznego w § 4 ust. 11. **Czy słusznie interpretujemy, że wymagania zatrudnienia na podstawie stosunku pracy osób wykonujących w/w rodzaje czynności i sposób dokumentowania zatrudnienia pracowników przy tych czynnościach
w takim samym stopniu dotyczą umowy o podwykonawstwo? W przypadku odpowiedzi twierdzącej na powyższe pytanie, czy poprawnie wnioskujemy z SWZ, że postanowienia dotyczące kary umownej w umowie o podwykonawstwo nie mogą być mniej korzystne dla podwykonawcy niż dla wykonawcy w umowie zawartej z Zamawiającym?**

**Odpowiedź 1:**

Zamawiający wymagał, aby **co najmniej jedna osoba** pełniąca nadzór nad realizacją umowy ze strony wykonawcy **lub** podwykonawcy była zatrudniona na podstawie umowy o pracę (na czas nieokreślony lub na czas określony) przez cały okres trwania umowy, w rozumieniu art. 22 § 1 ustawy
z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks Pracy (t.j. Dz. U. z 2023 r. poz. 1465 z późn. zm.). Wymagania
i obowiązki dla wykonawcy i podwykonawcy w tym zakresie są takie same.

**Pytanie 2:**

Zamawiający, w części SWZ III rozdział ust. 6 oznaczonej jako Opis Przedmiotu Zamówienia, dopuścił możliwość powierzenia wykonania części zamówienia podwykonawcy/om. W dokumentach zamówienia 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? W przypadku odpowiedzi twierdzącej na powyższe pytanie, czy Zamawiający** **będzie wymagał dostarczenia kopii umowy
o podwykonawstwo ze wskazaniem, które części zamówienia wykonawca powierzył do wykonania podwykonawcy?**

**Odpowiedź 2:**

Zamawiający wymagał, aby w przypadku powierzenia części zamówienia podwykonawcom, wykonawca wskazał w ofercie części zamówienia, których wykonanie zamierza powierzyć podwykonawcom oraz podał (o ile są mu wiadome na tym etapie) nazwy (firmy) tych podwykonawców (patrz: roz. III SWZ pkt 6). Tym samym zamawiający nie będzie wymagał dostarczenia kopii umowy
o podwykonawstwo.

**Pytanie 3:**

Zamawiający w niniejszym postępowaniu w Załączniku nr 5 do SWZ, w projektowanych postanowieniach umowy w sprawie zamówienia publicznego w § 8 przewidział postanowienia dotyczące zasad wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy w przypadku zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia. **Czy poprawnie wnioskujemy z SWZ, że wykonawca, którego wynagrodzenie zostanie zmienione zgodnie z powyższymi postanowieniami, będzie zobowiązany w ramach umowy o podwykonawstwo do zmiany wynagrodzenia przysługującego podwykonawcy, jeśli spełnione będą warunki przewidziane art. 439 ust. 5 ustawy Pzp? W przypadku odpowiedzi twierdzącej na powyższe pytanie, czy słusznie intepretujemy, że postanowienia dotyczące warunków wypłaty wynagrodzenia w umowie
o podwykonawstwo w powyższym zakresie nie mogą być mniej korzystne dla podwykonawcy niż dla wykonawcy w umowie zawartej z Zamawiającym?**

**Odpowiedź 3:**

Interpretacja pytającego jest słuszna. Zgodnie z art. 439 ust. 5 ustawy Pzp, wykonawca, którego wynagrodzenie zostało zmienione zgodnie z art. 439 ust. 1-3, zobowiązany jest do zmiany wynagrodzenia przysługującego podwykonawcy, z którym zawarł umowę, w zakresie odpowiadającym zmianom cen materiałów lub kosztów dotyczących zobowiązania podwykonawcy, jeżeli łącznie spełnione są następujące warunki:

1) przedmiotem umowy są roboty budowlane, dostawy lub usługi;

2) okres obowiązywania umowy przekracza 6 miesięcy.

**Pytanie 4:**

Zamawiający, w części SWZ VI rozdział oznaczonej jako Podstawy wykluczenia wykonawców, wskazał wyłącznie część spośród dopuszczonych ustawą Prawo zamówień publicznych podstaw wykluczenia
z postępowania. **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 4:**

Zamawiający nie przewiduje wprowadzenia fakultatywnych przesłanek wykluczenia wykonawcy.

**Pytanie 5:**

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 5:**

Zamawiający nie dopuszcza takiej sytuacji.

**Pytanie 6:**

W Załączniku nr 5 do SWZ projektowanych postanowieniach umowy § 5 ust. 6 Zamawiający nie przewiduje zmiany wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy w przypadkach zmiany m.in. Cennika Powszechnych Usług Pocztowych wprowadzonej w sposób przewidziany w ustawie Prawo pocztowe. W paragrafie 1 punkt 24 projektowanych zapisów umowy Zamawiający zawarł zapis, że Usługi pocztowe będą świadczone zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa, a w szczególności zgodnie z ustawą z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe. Wykonawca wnosi o uwzględnienie
w treści projektowanej umowy dopuszczalność zmiany wysokości cen jednostkowych brutto podanych przez Wykonawcę w ofercie w przypadku: zmiany cennika na usługi pocztowe, zatwierdzonego przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej lub w sposób dopuszczony przez obowiązujące przepisy prawa pocztowego, bowiem świadczenie powszechnych usług pocztowych z pominięciem zmiany cen zatwierdzonych przez Prezesa UKE stanowiłoby naruszenie prawa przez Wykonawcę jako operatora pocztowego. Mając na uwadze, że wynagrodzenie jest zależne od poziomu opłat wprowadzanych decyzją Prezesa UKE, zgodnie z przywołaną wyżej ustawą, Wykonawca wnosi o rezygnację
z przywołanych zapisów lub ich modyfikację, uwzględniającą w przypadku zmiany cen jednostkowych, w sposób przewidziany Prawem pocztowym, ich wprowadzenie do umowy z momentem ogłoszenia tej zmiany, do czego nie będzie wymagane sporządzenie aneksu i zgoda na tę zmianę Zamawiającego. Wykonawca wnosi także o uwzględnienie zamiany ceny wynikającej ze zmiany przez ustawodawcę wysokości należnego podatku VAT i przewidzenie w tej sytuacji w umowie, że wysokość podatku VAT powinna być aktualna na dzień wystawienia faktury a nadto, że do zmiany wysokości podatku VAT nie będzie potrzeby sporządzania odrębnego aneksu.

**Odpowiedź 6:**

Zamawiający wprowadza do §8 projektu umowy ust. 14 o następującej treści:

1. Strony zobowiązują się do zmiany wysokości opłat pocztowych także w przypadku wystąpienia jednej z następujących okoliczności:
2. zmiany ceny jednostkowej usługi pocztowej w przypadku zmiany Cennika Powszechnych Usług Pocztowych, wprowadzonej w sposób przewidziany w ustawie Prawo pocztowe, przy czym zmiany obowiązywać będą od dnia ich wprowadzenia i nie wymagają sporządzania aneksu do umowy,
3. ustawowej zmiany stawek podatkowych (VAT) w okresie obowiązywania umowy, jeżeli
w trakcie obowiązywania umowy nastąpi zmiana w zakresie podatku od towarów i usług. Zamawiający będzie zobowiązany do uiszczenia opłaty w kwocie netto powiększonej
o podatek od towarów i usług według stawki obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT. W takiej sytuacji nie wymaga się sporządzania aneksu do umowy.

Zmodyfikowany projekt umowy stanowi załącznik nr 1 do niniejszego pisma.

**Pytanie 7:**

Wykonawca wnosi o zmianę zapisu dotyczącą częstotliwości składania dokumentów potwierdzających spełnienie wymogów dotyczących zatrudnienia z zapisu „Każdorazowo na żądanie Zamawiającego,
w terminie wskazanym przez Zamawiającego, nie krótszym niż 5 dni roboczych” na „w trakcie realizacji zamówienia na każde wezwanie Zamawiającego, jednak nie częściej niż raz na kwartał, przy czym jednorazowo będzie to nie więcej niż 10 osób do weryfikacji.”

**Odpowiedź 7:**

Zamawiający wyraża zgodę na zaproponowaną zmianę, z tym że zastosowania nie znajduje zapis: *przy czym jednorazowo będzie to nie więcej niż 10 osób do weryfikacji*, gdyż wymóg dotyczy zatrudnienia jednej osoby. Zmodyfikowany projekt umowy stanowi załącznik nr 1 do niniejszego pisma.

**Pytanie 8:**

W Załączniku nr 5 do SWZ projektowanych postanowieniach umowy § 7 ust. 1 Zamawiający wskazuje, że reklamacje z tytułu niewykonania usługi Zamawiający może zgłosić do Wykonawcy po upływie
14-go dnia od dnia nadania przesyłki rejestrowanej, nie później jednak niż 12 miesięcy od jej nadania. Termin udzielenia odpowiedzi na reklamacje nie może przekroczyć 30 dni od dnia otrzymania reklamacji. Zgodnie z Rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z 26.11.2013 r. w sprawie reklamacji powszechnej usługi pocztowej (Dz. U. z 2019 r. poz.474) postanowienie to może dotyczyć wyłącznie reklamacji przesyłek nadanych w obrocie krajowym. W obrocie zagranicznym bowiem obowiązują inne terminy. Wykonawca wnosi więc o modyfikację zapisu ust. 1 lub zrezygnowanie (wykreślenie) z postanowień dotyczących zasad składania reklamacji i jej rozpatrywania we wszystkich dokumentach niniejszego postępowania w szczególności ust. 3, gdyż regulują to przepisy powszechnie obowiązujące odrębnie dla obrotu pocztowego krajowego i zagranicznego.

**Odpowiedź 8:**

Zamawiający wykreśla §7 ust. 1 projektu umowy. Zmodyfikowany projekt umowy stanowi załącznik
nr 1 do niniejszego pisma.

**Pytanie 9:**

Wykonawca wnosi o wykreślenie lub modyfikację zapisów Załącznika nr 5 do SWZ § 7 ust. 7 projektowanych postanowień umowy dotyczącego kar umownych na następujący:

„7. Maksymalna wysokość kar umownych należnych:

1) od Wykonawcy wynosi: 10 000,00 zł;

2) od Zamawiającego wynosi: 10 000,00 zł.”

**Odpowiedź 9:**

Patrz odpowiedź na pytanie nr 13.

**Pytanie 10:**

Wykonawca wnioskuje o dopuszczenie możliwości dołączenia do umowy zawieranej z wybranym Wykonawcą załącznika (wzór Wykonawcy w załączeniu) dot. klauzuli antykorupcyjnej.

**Odpowiedź 10:**

Zamawiający zgadza się na dołączenie do umowy klauzuli antykorupcyjnej, która docelowo będzie stanowiła załącznik nr 1 do umowy. Treść klauzuli antykorupcyjnej stanowi załącznik nr 2 do niniejszego pisma.

**Pytanie 11:**

W paragrafie 5 ust. 8 projektowanych zapisów umowy Zamawiający deklaruje złożenie zamówienia opiewającego na min. 60% wartości wynagrodzenia brutto. Wykonawca wnosi o modyfikacje tego zapisu i nadanie mu treści: Zamawiający gwarantuje zlecenie usług w zakresie minimum 60% wartości wynagrodzenia brutto. Zgodnie z art. 433 pkt 4 ustawy Pzp projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać możliwości ograniczenia zakresu zamówienia przez zamawiającego bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron. Minimalna wartość lub wielkość świadczenia stron musi zatem być od początku znana, ponieważ tego rodzaju informacja w istotny sposób wpływa na decyzję wykonawcy o starcie w postępowaniu, a także o cenie oferty. Zamawiający powinien albo zrezygnować w ogóle z kwestionowanych zapisów wzoru umowy, albo określić je w taki sposób, aby ryzyko wykonawcy związane ze zmniejszeniem zakresu przedmiotu zamówienia możliwe było do wyceny.

**Odpowiedź 11:**

Zamawiający zmienia §5 ust. 8 projektu umowy poprzez nadanie mu następującego brzmienia:

1. Zamawiający gwarantuje zlecenie usług w zakresie minimum 60% wartości wynagrodzenia brutto. Ewentualne zmiany w zakresie ilości nadanych przesyłek mogą wynikać z wymogu korzystania
z usługi doręczania elektronicznego.

Zmodyfikowany projekt umowy stanowi załącznik nr 1 do niniejszego pisma.

**Pytanie 12:**

Wykonawca wnosi o modyfikację zapisów paragrafu 7 ust. 4 projektowanych zapisów umowy poprzez nadanie mu brzmienia „Zamawiającemu przysługuje kara umowna za niezgłoszenie się po odbiór przesyłek w oznaczonym dniu, w wysokości 100% opłaty za jeden odbiór miesięczny.”

**Odpowiedź 12:**

Zamawiający wyraża zgodę na zaproponowaną zmianę. Zmodyfikowany projekt umowy stanowi załącznik nr 1 do niniejszego pisma.

**Pytanie 13:**

W celu zagwarantowania równości stron Wykonawca wnosi o modyfikację zapisów paragrafu 7 ust 7. Maksymalna wysokość kar umownych należnych:

1. od Wykonawcy wynosi: 20 000,00 zł;
2. od Zamawiającego wynosi: 20 000,00 zł.

**Odpowiedź 13:**

Zamawiający zmienia §7 ust. 7 projektu umowy poprzez nadanie mu następującego brzmienia:

7. Maksymalna wysokość kar umownych należnych:

1. od Wykonawcy wynosi: 20 000,00 zł;
2. od Zamawiającego wynosi: 20 000,00 zł.

Zmodyfikowany projekt umowy stanowi załącznik nr 1 do niniejszego pisma.

**Pytanie 14:**

Wykonawca wnosi o modyfikację zapisów Paragrafu 8 ust 6 projektowanych zapisów umowy poprzez nadanie mu brzemienia „Maksymalna wartość zmiany poszczególnych cen jednostkowych na podstawie paragrafu 8 ust. 1-3 może wynieść łącznie 10% wartości pierwotnej ceny określonej
w formularzu ofertowym”. Wykonawca wskazuje, ze strony nie są w stanie przewidzieć zakresu wzrostu stawki podatku VAT lub też zakresu zmiany wynikającej ze zmian Cennika Powszechnych Usług Pocztowych wprowadzonej w sposób przewidziany w ustawie Prawo pocztowe.

**Odpowiedź 14:**

Zamawiający wyraża zgodę na zaproponowaną zmianę. Zmodyfikowany projekt umowy stanowi załącznik nr 1 do niniejszego pisma.

Powyższa treść staje się integralną częścią specyfikacji i zostaje zamieszczona na stronie internetowej prowadzonego postępowania.

 STAROSTA NAKIELSKI

 Krzysztof Błoński

Załączniki:

1. Projekt umowy po modyfikacji;
2. Klauzula antykorupcyjna.