

## **Wszyscy Wykonawcy**

Na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2024r., poz. 1320) Powiat Bełchatowski udziela odpowiedzi na złożone pytania do Specyfikacji Warunków Zamówienia w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonym w trybie podstawowym bez negocjacji na:

**Zadanie 1** - „Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym na rzecz Starostwa Powiatowego w Bełchatowie w 2025 roku na terenie kodu pocztowego 97-400 i 97-300”

**Zadanie 2** - „Świadczenie usług pocztowych i kurierskich w obrocie krajowym i zagranicznym na rzecz Starostwa Powiatowego w Bełchatowie w 2025 roku poza terenem kodu pocztowego 97-400 i 97-300” , informuję:

### **Pytanie 1.**

Zamawiający określił przedmiot zamówienia jako: „Zadanie 1: „Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym na rzecz Starostwa Powiatowego w Bełchatowie w 2025 roku na terenie kodu pocztowego 97-400 i 97-300.” I Zadanie 2: „Świadczenie usług pocztowych i kurierskich w obrocie krajowym i zagranicznym na rzecz Starostwa Powiatowego w Bełchatowie w 2025 roku poza terenem kodu pocztowego 97-400 i 97-300.”

Jednocześnie w komparycji WZORU UMOWY projektowanych postanowień stanowiących załącznik nr 7 do SWZ Zamawiający zobowiązał wykonawcę do świadczenia usług na podstawie ustawy z dnia 23 listopada 2021 r. Prawo pocztowe (dalej Ustawa), czyli także zgodnie z przepisami wykonawczymi do Ustawy.

W związku z powyższym wykonawca zwraca się o wyjaśnienie, czy poprzez usługę pocztową Zamawiający rozumie usługę pocztową określoną w art. 2 ust. 1 pkt 1 Ustawy, zdefiniowaną ustawowo w następujący sposób: Usługę pocztową stanowi, wykonywane w obrocie krajowym lub zagranicznym, zarobkowe: realizowane łącznie lub rozdzielnie przyjmowanie, sortowanie, doręczanie przesyłek pocztowych oraz druków bezadresowych ?

Jeżeli, jak wskazał Zamawiający, przedmiotem zamówienia są usługi pocztowe określone w Ustawie, a ich świadczenie powinno być realizowane na podstawie przepisów Ustawy, czy Zamawiający potwierdza, że podstawą prawną, zgodnie z art. 14 Ustawy, świadczenia usług pocztowych są:

- a umowy o świadczenie usług pocztowych zawierane między nadawcami a operatorami pocztowymi,
- b umowy o współpracę zawierane między operatorami pocztowymi?

Wykonawca wskazuje, że zgodnie z ustawową definicją zawartą w art. 3 pkt. 10) Ustawy, nadawcą jest podmiot, który zawarł z operatorem pocztowym umowę o świadczenie usługi pocztowej. Przekładając to na przedmiotowe zamówienie Wykonawca wnosi o potwierdzenie, czy w wyniku rozstrzygnięcia niniejszego postępowania i wyboru najkorzystniejszej oferty, nadawcą przesyłek będzie Zamawiający, tj. POWIAT BEŁCHATOWSKI, który wybierze jednego operatora pocztowego i zawrze z tym operatorem umowę o świadczenie usług pocztowych?

### **Odpowiedź:**

Zamawiający poprzez usługę pocztową rozumie usługę pocztową określoną w art. 2 ust.1 pkt 1 Ustawy Prawo pocztowe.

Zamawiający potwierdza, że podstawą prawną, zgodnie z art. 14 Ustawy, świadczenia usług pocztowych są:

- 1) umowy o świadczenie usług pocztowych zawierane między nadawcami a operatorami pocztowymi,
- 2) umowy o współpracę zawierane między operatorami pocztowymi.

Natomiast okoliczność, że zgodnie z ustawową definicją zawartą w art. 3 pkt. 10) Ustawy, **nadawcą** jest podmiot, który zawarł z operatorem pocztowym umowę o świadczenie usługi pocztowej została wyraźnie przewidziana w § 1 ust 7 wzoru umowy stanowiącego załącznik nr 6 do Specyfikacji Warunków Zamówienia.

Zamawiający potwierdza, że w wyniku rozstrzygnięcia niniejszego postępowania i wyboru najkorzystniejszej oferty, nadawcą przesyłek będzie Zamawiający, tj. POWIAT BEŁCHATOWSKI, który wybierze operatora pocztowego i zawrze z tym operatorem umowę o świadczenie usług pocztowych.

### **Pytanie 2.**

Zamawiający w załączniku nr 6 do SWZ we Wzorze Umowy w § 5 ust. 2 zastrzega, że „W przypadku nieodebrania przesyłek pocztowych lub zwłoki przekraczającej 30 minut w odebraniu przesyłek pocztowych przez Operatora, w stosunku do terminu określonego w § 2 ust. 3, Nadawca może naliczyć Operatorowi karę umowną w wysokości 100 zł za każdy przypadek nieodebrania przesyłek pocztowych lub przekroczenia 30 minutowej zwłoki w odebraniu przesyłek pocztowych (...).”

Czy Zamawiający zamierza dopuścić katalog wyjątków, w których brak odebrania przesyłek nie narazi Wykonawcę na konieczność zapłaty wygórowanej kary nieadekwatnej do dokonanego przewinienia? Do wyjątków należy zaliczyć z pewnością działanie siły wyższej oraz innych

zakłóceń w pracy Wykonawcy o charakterze stałym, a zatem okoliczności uniemożliwiających wykonanie usługi w całości lub w jakiegokolwiek części, przykładowo: władcze działania organów państwowych, samorządowych oraz organizacji międzynarodowych, zmianę przepisów prawa, działania wojenne i inne operacje wojskowe, rozruchy, niepokoje społeczne, strajki, ograniczenia i zakazy wydane przez właściwe władze, stany nadzwyczajne, w tym stan wojenny lub wyjątkowy na całości lub na jakiegokolwiek części terytorium Polski, konflikty zbrojne, ataki terrorystyczne, działalność przestępczą osób trzecich, lokauty, powodzie, pożary, awarie energetyczne oraz działanie innych sił przyrody.

### **Odpowiedź:**

Zamawiający nie przewiduje dopuszczenia katalogu wyjątków, w przypadku zaistnienia sytuacji przewidzianej w § 5 ust 2 wzoru umowy będącej załącznikiem nr 6 do SWZ. W pierwszej kolejności należy zwrócić uwagę na użyty zwrot „Nadawca może naliczyć Operatorowi karę umowną”, po drugie – kara umowna będzie naliczana za zwłokę a nie opóźnienie, po trzecie – kara umowna należy się wierzycielowi wtedy, gdy niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania jest następstwem okoliczności, za które dłużnik nie ponosi odpowiedzialności (art. 471 KC).

### **Pytanie 3.**

Zamawiający w załączniku nr 6 do SWZ we Wzorze Umowy w § 5 ust. 3, określił: „Nadawca zastrzega sobie prawo potrącania naliczanych kar umownych z wynagrodzenia umownego”.

Wykonawca wnosi iż, niczym nieograniczone jednostronne prawo naliczenia kar umownych i potrącania ich przez Zamawiającego z należnego Wykonawcy wynagrodzenia godzi nie tylko w interes Wykonawcy, ale także uniemożliwia mu podjęcie próby zbadania, czy naliczona kara umowna potrącona została prawidłowo i w odpowiedniej wysokości. Nadto stwarzając możliwość pozbawienia Wykonawcy efektywnego wynagrodzenia za spełnione świadczenie bez żadnej kontroli, czy to Wykonawcy, czy sądu, może być uznane za nadużycie prawa, skutkujące nieważnością tegoż postanowienia na podstawie art. 58 § 2 kodeksu cywilnego w zw. z art. 139 ust. 1 Prawo zamówień publicznych.

W związku z powyższym, z uwagi na nierówne ukształtowanie praw stron umowy, prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmodyfikowania zapisów Umowy poprzez modyfikację zapisu i dodanie do treści w § 5 w ust. 3 zwrotu: „po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej”?

### **Odpowiedź:**

Zamawiający nie dopuszcza możliwości zmodyfikowania zapisów § 5 ust. 3 wzoru umowy będącej załącznikiem Nr 6 do SWZ o zapis „po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej”.

Zapis § 5 ust. 3 wzoru umowy jest standardowo powoływany w umowach zawieranych przez Zamawiającego. Zamawiający jako profesjonalna jednostka sektora finansów publicznych nie zakłada, aby kara umowna miała być naliczona lub potrącona nieprawidłowo lub w nieodpowiedniej wysokości, przez co interes Wykonawcy nie jest zagrożony.

#### **Pytanie 4.**

Zamawiający, w SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA, w tym w załączniku nr 6 do SWZ - WZÓR UMOWY, określił przedmiot zamówienia jako świadczenie usług pocztowych. Zamawiający określił również, że postępowanie prowadzone jest w oparciu o przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych. Dodatkowo, w dokumentach zamówienia Zamawiający przewidział, że przy realizacji zamówienia zastosowanie znajduje ustawa z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe – Zamawiający wskazał na to w następującym miejscu komparycji wzoru umowy w ust. 3 lit. a). Czy Zamawiający zamierza nabyć usługę pocztową polegającą na przyjmowaniu, przemieszczaniu i doręczaniu przesyłek przez operatora pocztowego? Jeśli Zamawiający zamierza nabyć inną usługę niż tak rozumiana usługa pocztowa, to w którym miejscu w dokumentach zamówienia taka usługa i warunki jej realizacji zostały opisane?

Dodatkowo, czy słusznie interpretujemy, że w przypadku przesyłek mających być doręczonymi w ramach realizacji zamówienia to Zamawiający samodzielnie opakuje przesyłkę i opatrzy przesyłkę oznaczeniem adresata, jako odbiorcy danej przesyłki pocztowej w rozumieniu art. 3 pkt 2) ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe, a opakowanie przesyłki i opatrzenie przesyłki oznaczeniem jej adresata nie ma być dokonywane przez Wykonawcę? Jeśli Zamawiający przewiduje lub dopuszcza inne warunki w tym względzie, to w którym miejscu w dokumentach zamówienia zostało to opisane?

W przypadku powzięcia przez Zamawiającego wątpliwości (czy to na podstawie zadawanych pytań czy wynikających z innych źródeł) co do możliwego sposobu realizacji umowy Wykonawca zwraca uwagę, że zgodnie z przepisem art. 136 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych Zamawiający może zwołać zebranie wszystkich wykonawców w celu wyjaśnienia treści SWZ. W przypadku skorzystania z tego ustawowego uprawnienia wykonawca deklaruje gotowość do udziału w takim zebraniu i dostarczenia wszelkich informacji niezbędnych dla precyzyjnego opisanie przedmiotu zamówienia oraz zagwarantowania realizacji zasady zachowania uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców, o której mowa w przepisie art. 16 pkt 1 ww. ustawy.

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający poprzez usługę pocztową rozumie usługę pocztową określoną w art. 2 ust.1 pkt 1 Ustawy Prawo pocztowe.

Zamawiający zamierza nabyć usługę pocztową polegającą na przyjmowaniu, przemieszczaniu i doręczaniu przesyłek przez operatora pocztowego.

Przesyłki mające być doręczonymi w ramach realizacji zamówienia Zamawiający samodzielnie opakuje przesyłkę i opatrzy przesyłkę oznaczeniem adresata, jako odbiorcy danej przesyłki pocztowej w rozumieniu art. 3 pkt 2) ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe.

#### **Pytanie 5.**

Zamawiający, w Rozdziale VI SWZ oznaczonej jako Warunki udziału w postępowaniu – ust. 3, 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:**

W Rozdziale VI SWZ oznaczonej jako Warunki udziału w postępowaniu – ust. 3, Zamawiający przewidział udział innych podmiotów w realizacji zamówienia udostępniających zasoby w postaci zdolności technicznych lub zawodowych lub sytuacji finansowej lub ekonomicznej. Kwestie podwykonawstwa wprost regulują przepisy ustawy – Prawo zamówień publicznych. Obowiązek przedłożenia kopii zawartej umowy o podwykonawstwo dotyczy umowy o roboty budowlane (art. 437 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp), natomiast w przedmiotowej sprawie mamy do czynienia z umową o świadczenie usług.

#### **Pytanie 6.**

Zamawiający w SWZ przewidział wymagania zatrudnienia na podstawie stosunku pracy, o czym świadczą następujące postanowienia: SWZ Rozdział IV Opis przedmiotu zamówienia – ust. 25 i 26 oraz we WZORZE UMOWY stanowiącym załącznik nr 6. Zamawiający w SWZ wymienił rodzaje czynności, których dotyczą wymagania zatrudnienia na podstawie stosunku pracy sformułowane w związku z art. 95 ustawy, określił w WZORZE UMOWY 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 § 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:**

Z ust. 25 i 26 Rozdziału IV SWZ wprost wynika, że wymogi dotyczące zatrudnienia Zamawiający w taki sam sposób przewidział dla Wykonawcy jak i podwykonawcy. Zamawiający nie przewidział sankcji w postaci kary umownej, natomiast z art. 463 ustawy – Prawo zamówień publicznych wprost wynika, że *„Umowa o podwykonawstwo nie może zawierać postanowień kształtujących prawa i obowiązki podwykonawcy, w zakresie kar umownych oraz postanowień dotyczących warunków wypłaty wynagrodzenia, w sposób dla niego mniej korzystny niż prawa i obowiązki wykonawcy, ukształtowane postanowieniami umowy zawartej między zamawiającym a wykonawcą.”*

### **Pytanie 7.**

Zamawiający We WZORZE UMOWY do SWZ, w projektowanych postanowieniach umowy w sprawie zamówienia publicznego w § 4 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 Prawo zamówień publicznych? W przypadku odpowiedzi twierdzącej na powyższe pytanie, czy słusznie interpretujemy, 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:**

Odpowiedź na Państwa pytanie wprost wynika z przepisów art. 439 ust. 5 i art. 463 ustawy - Prawo zamówień publicznych. Przepis art. 439 ust. 5 wyraźnie stanowi że *„Wykonawca, którego wynagrodzenie zostało zmienione zgodnie z 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”*, natomiast treść art. 463 została już zacytowana w odpowiedzi na pytanie 6.