

Ostrowiec Świętokrzyski, dnia 13 grudnia 2024 r.

Or.271.54.5.2024

Wykonawcy zainteresowani uczestnictwem
w postępowaniu

Działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2024 r. poz. 1320.) zwanej dalej Pzp Zamawiający: Gmina Ostrowiec Świętokrzyski, ul. Jana Głogowskiego 3/5, 27-400 Ostrowiec Świętokrzyski, przekazuje zapytania Wykonawcy, dotyczące treści specyfikacji warunków zamówienia i udziela wyjaśnień dotyczących postępowania pn: **Świadczenie usług pocztowych dla Gminy Ostrowiec Świętokrzyski – Urzędu Miasta, ul. Jana Głogowskiego 3/5 w 2025 roku** ogłoszonego w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 6 grudnia 2024 r. pod numerem 2024/BZP 00637585 i dokonuje zmian SZW na podstawie art. 286 ust 1 Pzp.

Pytania Wykonawcy i odpowiedzi Zamawiającego:

Pytanie 1

W treści SWZ Rozdział 2 pkt 1.4. oraz w Projekcie umowy § 4 ust. 1 Zamawiający wskazał że, Wykonawca zobowiązany jest do dostarczenia przesyłek do siedziby Zamawiającego w dniach jego pracy w godzinach 8.00-9.00. Przedmiotem zamówienia jest świadczenie usług pocztowych w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek. W definicji usługi pocztowej (art. 2 ust. 1 ustawy Prawo Pocztove) nie mieści się doręczanie przesyłek opłaconych przez nadawców i nadchodzących do Zamawiającego. Dodatkowo Zamawiający określa godziny doręczenia przesyłek, które nie uwzględniają procesów pocztowych zachodzących przed fazą doręczenia, jak np. przewóz do placówki oddawczej, rozdział materiału na rejony doręczeń, uzupełnianie odpowiedniej dokumentacji, etc. oraz samej fazy doręczenia do siedziby Zamawiającego, która będzie wynikała z obsługi rejonu doręczeń dla danych lokalizacji.

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o wykreślenie wskazanych zapisów o godzinie doręczenia przesyłek pocztowych, wskaźniki czasu przebiegu przesyłek pocztowych w obrocie krajowym regulowane są Rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego oraz w ustawie Prawo Pocztove.

Odpowiedź

Zamawiający zmienia zapis i wyraża zgodę na dostarczanie przesyłek do siedziby Zamawiającego w dniach jego pracy w godzinach dopołudniowych, nie później niż do godziny 12.00!

Pytanie 2

W Projekcie Umowy § 7 ust. 7 Zamawiający zastrzega, że ceny przedstawione w ofercie przetargowej (formularzu cenowym) nie ulegną podwyższeniu przez cały okres obowiązywania niemiejszej umowy, z zastrzeżeniem ust. 8-13. Wykonawca jako operator pocztowy i wyznaczony, zobowiązany jest do świadczenia usług pocztowych w tym także usług o charakterze powszechnym, nie może swobodnie ustalać cen zaświadczenie tego typu usług. Przepisy zamieszczone w rozdziale IV ustawy Prawo Pocztove 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 w przypadku gdy umowa wiąże strony w dłuższym okresie czasu, 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 ciążące na Wykonawcy jako operatorze wyznaczonym jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą której zakres trudno przewidzieć.

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o rozszerzenie wskazanego przepisu o kolejną przesłankę dotyczącą przypadku zmian ceny wprowadzonych przez Prezesa UKE lub w sposób dopuszczony przez ustawę Prawo pocztowe w trakcie trwania umowy od następnego okresu rozliczeniowego.

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany w zakresie obowiązywania umowy, czyli przez okres czasu jakim jest jeden rok.

Pytanie 3

W SWZ Rozdział 3 pkt 5 oraz w Projekcie Umowy § 8 ust. 2 Zamawiający wskazuje że zapłata wynagrodzenia Wykonawcy za faktycznie wykonaną usługę będzie następowała przelewem na rachunek wskazany na fakturze, w terminie 14 dni od daty otrzymania prawidłowo wystawionej Faktury VAT przez Wykonawcę.

Wykonawca informuje, że faktury za usługi pocztowe wystawiane są za pomocą 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 terminem sporządzenia faktury. Termin płatności faktury VAT od daty wystawienia z tytułu świadczonych usług został wprowadzony ze względu na zapewnienie prawidłowego funkcjonowania systemu fakturowania Wykonawcy. Takie rozwiązanie daje możliwość oszacowania terminu wpływu środków oraz opóźnień w płatnościach.

Ponadto Ustawa o podatku od towarów i usług w art. 106e wymienia niezbędne elementy, która musi zawierać faktura. W przypadku błędów lub braków w fakturze podatnik zobowiązany jest zgodnie z art. 106j wystawić fakturę korygującą bądź notę korygującą – zgodnie z art. 106k.

Faktura korygująca/nota księgową nie dokumentuje odrębnego, niezależnego zdarzenia gospodarczego, lecz odnosi się ściśle do stanu zaistniałego w przeszłości. Punktem odniesienia do faktury korygującej/noty księgowej jest zatem faktura pierwotna. Faktura korygująca/nota księgową powinna bowiem oprócz elementów korygowanych odzwierciedlać stan, w którym była wystawiona faktura pierwotna. Powyższe potwierdza stanowisko Dyrektora Izby Skarbowej w Katowicach w interpretacji. W świetle powyższych uwag stwierdzić należy, że brak jest podstaw do wprowadzenia pojęcia prawidłowości faktury, a ewentualny błąd bądź brak w jej treści nie może mieć wpływu na umowny termin płatności.

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu w następujący sposób:

Zapłata wynagrodzenia Wykonawcy za faktycznie wykonaną usługę będzie następowała przelewem na wskazany rachunek na fakturze, w terminie 21 dni od daty wystawienia faktury VAT przez Wykonawcę.

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany w tym zakresie.

Pytanie 4

W Projekcie umowy § 8 ust. 3, 4 Zamawiający wskazuje:

3. za dzień zapłaty przyjmuje się dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego

4. w przypadku wystawienia przez Wykonawcę faktury niezgodnej z umową lub obowiązującymi przepisami prawa, Zamawiający ma prawo do wstrzymania płatności do czasu wyjaśnienia oraz otrzymania faktury korygującej, bez obowiązku płacenia odsetek z tytułu niedotrzymania terminu zapłaty.

Odnosnie ust. 3 pragniemy zwrócić uwagę na fakt, że określenie momentu zapłaty nie pozwala Wykonawcy swobodnie dysponować środkami za wykonane usługi – co jest niezgodne z orzecznictwem sądów w tej sprawie oraz uniemożliwia Wykonawcy monitorowanie terminowości płatności za świadczone usługi oraz naliczanie ewentualnych odsetek za zwłokę. Termin zapłaty należności cywilnoprawnych reguluje art. 454 Kodeksu cywilnego, który regulując miejsce wykonania zobowiązania traktuje także o chwili spełnienia świadczenia, co nie budzi wątpliwości chociażby ze względu na orzecznictwo Sądu Najwyższego. W przypadku zobowiązań cywilnoprawnych zasadą jest, że zapłata dokonana jest dopiero z chwilą uznania rachunku bankowego wierzyciela, co gwarantuje m.in. prawidłowe monitorowanie rozliczenia stron.

W przypadku ust. 4 w przypadku błędów lub braków w fakturze podatnik zobowiązany jest zgodnie z art. 106j wystawić fakturę korygującą bądź notę korygującą – zgodnie z art. 106k.

Faktura korygująca/nota księgową nie dokumentuje odrębnego, niezależnego zdarzenia gospodarczego, lecz odnosi się ściśle do stanu zaistniałego w przeszłości. Punktem odniesienia do faktury korygującej/noty księgowej

jest zatem faktura pierwotna. Zamawiający ma prawo do wyjaśnienia oraz otrzymania faktury korygującej. Nie jest to jednak przesłanka do wstrzymania płatności za zrealizowane przez Wykonawcę usługi.

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o modyfikację zapisów w następujący sposób:

§ 8 ust. 3 Za dzień zapłaty przyjmuje się dzień obciążenia rachunku bankowego Wykonawcy oraz wykreślenie zapisu w § 8 pkt. 4 lub jego modyfikację w taki sposób aby był zgodny z przepisami o rachunkowości., np. „W przypadku wystawienia przez Wykonawcę faktury niezgodnej z umową lub obowiązującymi przepisami prawa, Zamawiający ma prawo do wyjaśnienia oraz otrzymania faktury korygującej.”

Odpowiedź

Zamawiający nie zmienia zapisu w § 8 ust. 3 „Za dzień zapłaty przyjmuje się dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego, natomiast dokonuje modyfikacji zapisu w § 8 pkt. 4 „ W przypadku wystawienia przez Wykonawcę faktury niezgodnej z umową lub obowiązującymi przepisami prawa, Zamawiający ma prawo do wyjaśnienia oraz otrzymania faktury korygującej”

Pytanie 5

W Projekcie Umowy § 11 ust. 4, 5 Zamawiający określił kwestie dotyczące kar umownych i sposobu ich naliczania w następujący sposób:

§ 11 ust. 4

naliczenie przez Zamawiającego kary umownej następuje przez sporządzenie noty księgowej wraz z pisemnym uzasadnieniem. Wykonawca zobowiązany jest w terminie 5 dni od daty otrzymania w/w dokumentów do zapłaty naliczonej kary umownej. Brak zapłaty w powyższym terminie uprawnia Zamawiającego do potrącenia kary umownej z wynagrodzenia Wykonawcy lub innych wierzytelności przysługujących Wykonawcy w stosunku do Zamawiającego.

§ 11 ust. 5

Łączna wysokość kar umownych nie może przekroczyć 30% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 7 ust. 1. Odnosząc się do zapisu § 11 ust. 4 Wykonawca nie neguje naliczania kar jednak zapłata noty w terminie 5-ciu dni jest terminem zdecydowanie za krótkim zwłaszcza, że jest ono poprzedzone postępowaniem wyjaśniającym. Ponadto Zamawiający umieszczając zapis „Brak zapłaty w powyższym terminie uprawnia Zamawiającego do potrącenia kary umownej z wynagrodzenia Wykonawcy lub innych wierzytelności przysługujących Wykonawcy w stosunku do Zamawiającego” daje sobie niczym nieograniczone jednostronne prawo naliczenia kar umownych i potrącenia ich przez Zamawiającego z należnego Wykonawcy wynagrodzenia, godzi to nie tylko w interes Wykonawcy, ale także uniemożliwia mu podjęcie próby zbadania, czy naliczona kara umowna potrącona została prawidłowo i w odpowiedniej wysokości. Pozbawienie Wykonawcy 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 odniesieniu do ust. 5, w którym Zamawiający określa łączną wysokość kar umownych na poziomie 30% . W ocenie potencjalnego wykonawcy kara umowna jest niewspółmiernie wysoka do wartości zamówienia zwłaszcza, że przedmiotem zamówienia jest świadczenie usług pocztowych .

W związku z powyższym wnosimy o modyfikację zapisów następująco:

§ 11 ust. 4

naliczenie przez Zamawiającego kary umownej następuje przez sporządzenie noty księgowej wraz z pisemnym uzasadnieniem. Wykonawca zobowiązany jest w terminie 14 dni od daty otrzymania w/w dokumentów do zapłaty naliczonej kary umownej po przeprowadzonym postępowaniu wyjaśniającym potwierdzającym zasadność i wysokość naliczonej kary umownej .

§ 11 ust. 5

Łączna wysokość kar umownych nie może przekroczyć 10% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 7 ust. 1.

Odpowiedź

Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację zapisów następująco:

w § 11 ust. 4 naliczenie przez Zamawiającego kary umownej następuje przez sporządzenie noty księgowej

wraz z pisemnym uzasadnieniem. Wykonawca zobowiązany jest w terminie 14 dni od daty otrzymania w/w dokumentów do zapłaty naliczonej kary umownej po przeprowadzonym postępowaniu wyjaśniającym potwierdzającym zasadność i wysokość naliczonej kary umownej.

w § 11 ust. 5 łączna wysokość kar umownych nie może przekroczyć 20% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 7 ust. 1.

Pytanie 6

Zamawiający w Projektowanych postanowieniach umowy w § 2 ust.1 wymaga zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności w zakresie realizacji zamówienia, w placówce pocztowej na terenie miasta Ostrowca bezpośrednio obsługującej Zamawiającego. W związku z powyższym wymaganiem Zamawiający w kolejnych **ust. 2-8** nakłada na Wykonawcę szereg nieadekwatnych do przedmiotu zamówienia obowiązków oraz sankcji za brak realizacji tych obowiązków. Określone wymogi ze względu na złożoną strukturę organizacyjną Wykonawcy są bardzo pracochłonne i kosztochłonne po stronie Wykonawcy. Dodatkowo Wykonawca informuje, że ze względu na złożoną strukturę organizacyjną nie ma możliwości bieżącego monitorowania zmiany zatrudnienia w placówce Wykonawcy, ponieważ czynności związane z zatrudnieniem realizuje odrębna jednostka Wykonawcy. Obowiązek każdorazowego przedstawienia na żądanie Zamawiającego do wglądu poświadczonych za zgodność kopii umów zawartych z pracownikami świadczącymi usługi i zakresów obowiązków pracowników w terminie nie krótszym niż 3 dni robocze oraz każdorazowo w przypadku zmian obejmujących nowozatrudnione osoby przekazywanie wykazu zmian Zamawiającemu w terminie 5 dni od zaistnienia zmiany jest nieakceptowalne ponieważ jego realizacja nie ma wpływu na jakość wykonywanych zadań i tym samym nie będzie negatywnie wpływać na realizację przedmiotu zamówienia. Dla zamawiającego nie jest bowiem istotne kto konkretnie zatrudniony jest u Wykonawcy na podstawie umowy o pracę, a jedynie sam fakt zatrudnienia osób w takiej formie.

Należy także zaznaczyć, że wysokość kar umownych za niedopełnienie wymogu zatrudnienia na poziomie wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie przepisów o minimalnym wynagrodzeniu za pracę obowiązujących w chwili stwierdzenia niedopełnienia obowiązku jest nie współmierna do wartości przedmiotu zamówienia.

Mając na uwadze powyższe Wykonawca informuje, że zgodnie z zasadami obowiązującego porządku prawnego uprawnienie Zamawiającego do ustalenia warunków umowy nie ma charakteru absolutnego, gdyż Zamawiający nie może swego prawa podmiotowego nadużywać. Wynika to zarówno z ograniczeń zasady swobody umów, jak i z innej podstawowej zasady prawa cywilnego, wyrażonej w art. 5 Kodeksu cywilnego. Dla ustalenia granic swobody umów z punktu widzenia zasad współzycia społecznego istotne znaczenie mają te zasady, które służą ochronie wolności. Wykonawca bynajmniej nie neguje wprowadzenia do umowy zapisów o karach umownych, niemniej jednak podkreśla, iż należy dążyć do zachowania równowagi stron stosunku umownego, który nie może pozostawać w sprzeczności z naturą stosunku prawnego, ustawą lub zasadami współzycia społecznego. Taki sposób kształtowania umowy zwiększa bezpodstawnie ryzyka po stronie Wykonawców i zmusza ich do skalkulowania tego elementu w cenie oferty.

W związku z powyższym, z uwagi na nierówne ukształtowanie praw stron umowy, prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmodyfikowania zapisów Umowy w § 2 na następującej treści:

§2

1. „Zamawiający wymaga zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę lub Podwykonawcę osób wykonujących wskazane przez Zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia, w placówce pocztowej znajdującej się na terenie miasta Ostrowca Świętokrzyskiego bezpośrednio obsługującej Zamawiającego. Czynności do wykonania, których wymagane jest zatrudnienie na podstawie umowy o pracę w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. –Kodeks pracy (Dz.U. z 2022 r. poz. 1510 z późn. zm.) to: doręczenie i odbiór przesyłek z siedziby Zamawiającego.
2. W celu weryfikacji zatrudnienia przez Wykonawcę (i Podwykonawcę) na podstawie umowy o pracę osób świadczących usługi, najpóźniej w dniu podpisania niniejszej umowy, Wykonawca jest zobowiązany

- do przedłożenia Zamawiającemu dokumentu – oświadczenia Wykonawcy lub Podwykonawcy o zatrudnieniu pracownika na podstawie umowy o pracę.
3. W przypadku zmiany osób wykonujących czynności, o których mowa w ust. 1, Wykonawca na żądanie Zamawiającego zobowiązuje się do przedstawienia Zamawiającemu oświadczenia o zatrudnieniu pracownika na podstawie umowy o pracę.
 4. W trakcie realizacji zamówienia Zamawiający uprawniony jest do wykonywania czynności kontrolnych wobec Wykonawcy (i Podwykonawcy) odnośnie spełniania przez Wykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności, o których mowa w ust. 1. W ramach czynności kontrolnych, Zamawiający uprawniony jest w szczególności do:
 - a) żądania oświadczenia, o którym mowa w ust. 2
 - b) żądania wyjaśnień w przypadku wątpliwości w zakresie potwierdzenia spełnienia ww. wymogów.
 5. W przypadku niedostępności/ nieobecności/zmiany osoby, o której mowa w ust. 1, Wykonawca zobowiązany jest zapewnić zastępstwo takiej osoby.
 6. Zamawiający zastrzega sobie prawo przeprowadzenia kontroli na miejscu wykonywania zamówienia, w celu weryfikacji wykonywania przez Wykonawcę lub Podwykonawcę obowiązków wskazanych w niniejszym paragrafie. Wykonawca zobowiązany jest umożliwić Zamawiającemu przeprowadzenie takiej kontroli, w tym udzielić niezbędnych wyjaśnień, informacji oraz przedstawić dokumenty pozwalające na sprawdzenie realizacji przez Wykonawcę tych obowiązków.
 7. Wykonawca ponosi odpowiedzialność za wszelkie działania i zaniechania osób, przy pomocy których realizuje przedmiot umowy.”

Odpowiedź

Zamawiający modyfikuje zapisy umowy w § 2 następująco:

1. „Zamawiający wymaga zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę lub Podwykonawcę osób wykonujących wskazane przez Zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia, w placówce pocztowej znajdującej się na terenie miasta Ostrowca Świętokrzyskiego bezpośrednio obsługującej Zamawiającego. Czynności do wykonania, których wymagane jest zatrudnienie na podstawie umowy o pracę w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. –Kodeks pracy (Dz.U. z 2022 r. poz. 1510z późn. zm.) to: doręczenie i odbiór przesyłek z siedziby Zamawiającego.
 2. W celu weryfikacji zatrudnienia przez Wykonawcę (i Podwykonawcę) na podstawie umowy o pracę osób świadczących usługi, najpóźniej w dniu podpisania niniejszej umowy, Wykonawca jest zobowiązany do przedłożenia Zamawiającemu dokumentu – oświadczenia Wykonawcy lub Podwykonawcy o zatrudnieniu pracownika na podstawie umowy o pracę.
 3. W przypadku zmiany osób wykonujących czynności, o których mowa w ust. 1, Wykonawca na żądanie Zamawiającego zobowiązuje się do przedstawienia Zamawiającemu oświadczenia o zatrudnieniu pracownika na podstawie umowy o pracę.
 4. W trakcie realizacji zamówienia Zamawiający uprawniony jest do wykonywania czynności kontrolnych wobec Wykonawcy (i Podwykonawcy) odnośnie spełniania przez Wykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności, o których mowa w ust. 1. W ramach czynności kontrolnych, Zamawiający uprawniony jest w szczególności do:
 - a) żądania oświadczenia, o którym mowa w ust. 2
 - b) żądania wyjaśnień w przypadku wątpliwości w zakresie potwierdzenia spełnienia ww. wymogów
 5. W przypadku niedostępności/ nieobecności/zmiany osoby, o której mowa w ust. 1, Wykonawca zobowiązany jest zapewnić zastępstwo takiej osoby.
 6. Zamawiający zastrzega sobie prawo przeprowadzenia kontroli na miejscu wykonywania zamówienia, w celu weryfikacji wykonywania przez Wykonawcę lub Podwykonawcę obowiązków wskazanych w niniejszym paragrafie. Wykonawca zobowiązany jest umożliwić Zamawiającemu przeprowadzenie takiej kontroli, w tym udzielić niezbędnych wyjaśnień, informacji oraz przedstawić dokumenty pozwalające na sprawdzenie realizacji przez Wykonawcę tych obowiązków.
- Wykonawca ponosi odpowiedzialność za wszelkie działania i zaniechania osób, przy pomocy których realizuje przedmiot umowy.

Pytanie 7

Zamawiający w Projektowanych postanowieniach umowy w § 4 ust.10 określił, że Wykonawca będzie doręczał do siedziby Zamawiającego pokwitowane przez adresata „potwierdzenie odbioru” niezwłocznie po dokonaniu doręczenia przesyłki, nie później jednak niż w ciągu 7 dni od dnia doręczenia.

Wykonawca jako operator wyznaczony zobowiązany jest do świadczenia usług pocztowych, polegających na nadaniu, przemieszczaniu i doręczaniu przesyłek pocztowych.

Deklaruje doręczanie przesyłek mając na uwadze wskaźniki jakościowe określone w Rozporządzeniu Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego.

Mając na uwadze powyższe Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu następująco:

Wykonawca będzie doręczał do siedziby Zamawiającego pokwitowane przez adresata „potwierdzenie odbioru” niezwłocznie po dokonaniu doręczenia.

Odpowiedź

Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację zapisu następująco:

Wykonawca będzie doręczał do siedziby Zamawiającego pokwitowane przez adresata „potwierdzenie odbioru” niezwłocznie po dokonaniu doręczenia.

Pytanie 8

Zamawiający w SWZ rozdział 10 pkt 1 dopuszcza powierzenie wykonania części zamówienia podwykonawcom.

Czy słusznie Czy słusznie interpretujemy, że w zakresie podwykonawstwa zastosowanie będą miały właściwe przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych?

Podwykonawstwem w rozumieniu ustawy Prawo zamówień publicznych nie jest każda relacja między dwoma podmiotami, ale tylko taka, która bazuje na umowie zawartej między wykonawcą a podwykonawcą w formie pisemnej, o charakterze odpłatnym, na mocy której podwykonawca zobowiązuje się wykonać część zamówienia.

Z powyższego wynika, że podwykonawstwo polega na bezpośredniej realizacji części zamówienia przez podmiot niebędący wykonawcą oraz, że można wyróżnić trzy charakterystyczne cechy umowy podwykonawstwa, tzn. pisemność, odpłatność i jej przedmiot – czyli świadczenie wykonania określonej części zamówienia publicznego.

Jednocześnie Wykonawca informuje, że w przypadku przesyłek nadawanych w ramach umowy z podwykonawcą na przesyłkach oprócz danych Zamawiającego znajdują się dane podwykonawcy. Czy Zamawiający akceptuje taki sposób oznaczenia przesyłek ?

Odpowiedź

Tak mają zdecydowanie zastosowanie przepisy ustawy Prawo Zamówień Publicznych.

Zamawiający nie akceptuje umieszczania na przesyłkach danych podwykonawcy!

Pytanie 9

Zamawiający w Projektowanych postanowieniach umowy w § 4 ust.12 określił, wymaga, aby Wykonawca dysponował w okresie realizacji zamówienia.* placówkami pocztowymi na terenie Ostrowca Świętokrzyskiego, czynnymi co najmniej od poniedziałku do piątku, z wyjątkiem dni ustawowo wolnych od pracy, minimum 8 godzin dziennie, oznakowanymi w sposób widoczny „nazwą” lub „logo” Wykonawcy

Należy zauważyć, że w odniesieniu do godzin otwarcia tych punktów wymagania zawarte w SWZ są zdecydowanie wyższe, niż w przypadku wymogów nałożonych na operatora wyznaczonego – a w konsekwencji zdecydowanie nadmierne i oderwane od warunków rynkowych.

Rozporządzenie Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz. U. 2013 r., poz. 545 – dalej „Rozporządzenie”) zawiera jedynie wskazanie dotyczące gęstości sieci placówek oraz określa zdecydowanie niższe niż SWZ wymagania dotyczące okresów, w których placówki mają pozostać otwarte (par. 25 Rozporządzenia). Co prawda samo Rozporządzenie nie jest wiążące dla Zamawiających, jeśli chodzi o ustalenie warunków, jakim odpowiadać ma sieć wykonawcy, pozwala jednak na ustalenie, jakie wymogi uznawane są za proporcjonalne przez samego ustawodawcę. Zgodnie zaś z regulacją europejską ustanowienie operatora wyznaczonego służy zagwarantowaniu,

by potencjalni „użytkownicy korzystali z prawa do usług powszechnych obejmujących ciągłe świadczenia usług pocztowych o określonej jakości we wszystkich punktach na swoich obszarach” (art. 3 ust. 1 dyrektywy 97/67/WE Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 15 grudnia 1997 r. w sprawie wspólnych zasad rozwoju rynku wewnętrznego usług pocztowych Wspólnoty oraz poprawy jakości usług, Dz. U. L 015, 21 stycznia 1998 r., p. 14 ze zm. – dalej „Dyrektywa Pocztaowa”).

Krajowy ustawodawca określając wymogi dotyczące operatora wyznaczonego wskazuje jednocześnie warunki świadczenia usług pocztowych, które zapewniają określoną jakość. W niniejszym postępowaniu Zamawiający formułuje warunki zdecydowanie surowsze od warunków przewidzianych w Rozporządzeniu wobec operatora wyznaczonego, co narusza zasadę proporcjonalności warunków postępowania. Określone warunki są na tyle surowe, iż zdecydowanie ograniczają konkurencję w postępowaniu, a tym samym stanowią warunek nadmierny i nieproporcjonalny.

Co więcej, Zamawiający postawił surowsze wymogi dot. godzin otwarcia punktów odbioru, niż Sąd Apelacyjny w Warszawie w ogłoszonym postępowaniu na doręczanie korespondencji sądowej w całym kraju. Należy zwrócić uwagę, że wolumen przesyłek sądowych jest kilka razy wyższy niż przesyłek objętych niniejszym postępowaniem, a mimo to Sąd Apelacyjny postawił jedynie wymóg, aby na terenie każdej gminy wykonawca dysponował co najmniej jedną stałą placówką pocztową czynną 6 godzin dziennie przez 5 dni w tygodniu (w dni robocze) przy czym co najmniej w jeden dzień roboczy do godziny 20:00 lub w soboty przez co najmniej 3 godziny. Sąd Apelacyjny zadbał również o gęstość placówek odbiorczych, która odnosi się do liczby mieszkańców oraz powierzchni, nie nakładając jednak wymogów wyższych niż obowiązujące operatora wyznaczonego i nie naruszających uczciwej konkurencji.

Wykonawca zwraca uwagę, że każde dodatkowe, niewystępujące dotychczas, wymogi dot. godzin otwarcia placówek powodują konieczność dostosowania całej sieci placówek danego operatora, są kosztowne i w rezultacie wpływają niekorzystnie na cenę oferty.

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o dokonanie zmiany w projekcie umowy § 4 ust.12 poprzez modyfikację wymogów dotyczącą godzin otwarcia placówki pocztowej na :

Zamawiający wymaga, aby Wykonawca dysponował w okresie realizacji zamówienia.....*(liczba placówek zaoferowanych w ofercie przetargowej) placówkami pocztowymi na terenie Ostrowca Świętokrzyskiego, czynnymi co najmniej od poniedziałku do piątku, z wyjątkiem dni ustawowo wolnych od pracy, oznakowanymi w sposób widoczny „nazwą” lub „logo” Wykonawcy.

Odpowiedź

Zamawiający dokonuje modyfikacji zapisu w projekcie umowy § 4 ust. 12 i wprowadza następującą treść „Zamawiający wymaga, aby Wykonawca dysponował w okresie realizacji zamówienia.....* (liczba placówek zaoferowanych w ofercie przetargowej) placówkami pocztowymi na terenie Ostrowca Świętokrzyskiego, czynnymi co najmniej od poniedziałku do piątku, z wyjątkiem dni ustawowo wolnych od pracy, gdzie przynajmniej jedna placówka będzie czynna 8 godzin dziennie, oznakowanymi w sposób widoczny ”nazwą” lub „logo” Wykonawcy.

Pytanie 10

Zamawiający w SWZ Rozdział 2 – Opis Przedmiotu zamówienia ust.1 pkt 1.8 wymaga, aby przesyłki nadawane przez Zamawiającego dostarczane były przez Wykonawcę do każdego miejsca w kraju i zagranicą, zgodnie z zapotrzebowaniem Zamawiającego.

Wykonawca informuje, iż zgodnie z ustawą Prawo Pocztove jako operator wyznaczony zobowiązany jest do świadczenia usług pocztowych na terenie całego kraju. Z tego też tytułu możemy wziąć odpowiedzialność za dostarczanie przesyłek na podany adres bądź wskazany adres skrytki pocztowej na terenie kraju. Natomiast dostarczanie przesyłek za granicą odbywa się przy udziale operatorów międzynarodowych i w oparciu o przepisy międzynarodowe.

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o zmianę zapisu zgodnie z poniższą treścią :

Przesyłki nadawane przez Zamawiającego dostarczone będą przez Wykonawcę do każdego miejsca w kraju i zagranicą w oparciu o międzynarodowe przepisy pocztowe.

Odpowiedź

Zamawiający wykonując swoje zadania musi docierać do adresatów zagranicznych i w związku z tym wymaga dostarczania przesyłek za granicę zgodnie z międzynarodowymi przepisami.

Pytanie 11

Czy po ewentualnym wyborze Wykonawcy Zamawiający wyrazi zgodę na dołączenie do umowy załączników, regulujących świadczenie usług

Odpowiedź

Zamawiający wyraża zgodę na zastosowanie załączników regulujących zasady prawidłowego świadczenia usług po przeanalizowaniu zasadności ich stosowania w realizacji przedmiotu zamówienia.

W związku z dokonanymi zmianami zapisów SWZ, Zamawiający dokonuje zmiany terminów składania i otwarcia ofert oraz terminu związania ofertą.

Aktualne terminy są następujące:

Termin składania ofert – 19 grudnia 2024 r. godz. 13.00,

Termin otwarcia ofert – 19 grudnia 2024 r. godz. 14.00,

Termin związania ofertą – do 17 stycznia 2025 r.

Na stronie internetowej prowadzonego postępowania zamieszczono ogłoszenie o zmianie ogłoszenia o zamówieniu

Pytania zadane przez Wykonawcę oraz odpowiedzi Zamawiającego stanowią integralną część Specyfikacji Warunków Zamówienia.

Z up. Prezydenta Miasta
Katarzyna Piętos
Wiceprezydent Miasta
Ostrowca Świętokrzyskiego