

Krapkowice, dnia 28 listopada 2023 r.

ZP.272.16.2023

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji pn. „Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym, w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych oraz zwrotu przesyłek niedoręczonych na rzecz Starostwa Powiatowego w Krapkowicach”.

ODPOWIEDZI NA ZAPYTANIA WYKONAWCÓW

Stosownie do art. 284 ust. 2 w związku z ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2023 r. poz. 1605 z późn. zm.) Zamawiający przekazuje treść pytań wraz z wyjaśnieniami:

I SWZ Rozdział IX ust. 2:

Zamawiający określił, że:

IX Podwykonawstwo.

1. Wykonawca może powierzyć wykonanie części zamówienia podwykonawcy (podwykonawcom).

Pytanie 1:

Czy w przypadku gdy zamówienie będzie realizowane przy udziale podwykonawców, Zamawiający w momencie składania oferty będzie wymagał przedstawienia Zamawiającemu umowy Wykonawcy zawartej z podwykonawcą, w której określone zostaną prawa i obowiązki stron oraz zakres przedmiotowy umowy o podwykonawstwo?

Czy w przypadku kiedy Wykonawca będzie polegał na zdolnościach lub sytuacji innych podmiotów, będzie miał udowodnić Zamawiającemu, że realizując zamówienie, będzie dysponował niezbędnymi zasobami tych podmiotów, w szczególności przedstawiając zobowiązanie tych podmiotów (oryginał) umowy mówiący o oddaniu mu do dyspozycji niezbędnych zasobów na potrzeby realizacji zamówienia?

Odpowiedź:

Zamawiający w momencie składania oferty nie będzie wymagał przedstawienia Zamawiającemu umowy Wykonawcy zawartej z podwykonawcą.

Wykonawca, który polega na zdolnościach lub sytuacji podmiotów udostępniających zasoby, składa, wraz z ofertą, zobowiązanie podmiotu udostępniającego zasoby do oddania mu do dyspozycji niezbędnych zasobów na potrzeby realizacji danego zamówienia lub inny podmiotowy środek dowodowy potwierdzający, że Wykonawca realizując zamówienie, będzie dysponował niezbędnymi zasobami tych podmiotów. Wzór zobowiązania stanowi załącznik nr 5 do SWZ.

II. SWZ Rozdział XXII ust. 2:

Zamawiający określił, że:

- 2 Przy wyborze oferty Zamawiający będzie kierował się następującymi kryteriami i wagami:

Lp.	Nazwa kryterium	Waga (pkt)
1	Cena (C)	60
2	Elektroniczne monitorowanie przesyłek rejestrowanych (M)	40

Pytanie 2:

Wykonawca wskazuje, iż elektroniczne monitorowanie przesyłek rejestrowanych możliwe jest jedynie w przypadku przesyłek krajowych. Wobec powyższego wykonawca wnosi o zmianę zapisu na: „Elektroniczne monitorowanie przesyłek rejestrowanych krajowych (M)”

CENTRALA - tel. 77 40 74 300, fax 77 40 74 332

SEKRETARIAT STAROSTY - tel. 77 40 74 303

e-mail: starostwo@powiatkrapkowicki.pl

Sporządziła: Iwona Kręcichwost, dnia 28.11.2023 r.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że możliwość elektronicznego monitorowania przesyłek rejestrowanych dotyczy wyłącznie rejestrowanych przesyłek krajowych.

III. Projektowane postanowienia umowy § 2 ust. 4

Zamawiający określił, że:

4. Zamawiający zastrzega możliwość nadawania przesyłek niewyszczególnionych w Formularzu cenowym stanowiącym załącznik nr 3 do Umowy, jeżeli pojawi się taka potrzeba u Zamawiającego. Przesyłki, o których mowa w zdaniu poprzedzającym będą wyceniane dodatkowo, zgodnie z obowiązującym cennikiem Wykonawcy, stanowiącym załącznik nr 4 do Umowy

Pytanie 3:

Ze względu na bardzo dużą ilość usług pocztowych świadczonych przez Wykonawcę, nie jest możliwe w ramach przedmiotowego postępowania zagwarantować Zamawiającemu możliwość ich realizacji bez doprecyzowania chociażby grupy usług pocztowych. Wykonawca wnosi o doprecyzowanie jakie przesyłki niewymienione w formularzu ofertowym, Zamawiający przewiduje nadawać w ramach przedmiotowej umowy. Ilość usług oferowanych przez Wykonawcę jest tak duża, że pozostawienie ww. zapisu bez doprecyzowania, uniemożliwi Wykonawcy skonstruowanie właściwej struktury elektronicznego cennika podpisanego pod umowę. Tak sformułowany zapis de facto uniemożliwia złożenie oferty.

Jeżeli Zamawiający nie jest w stanie przewidzieć i uzupełnić w tym zakresie formularz cenowy, Wykonawca wnioskuję o doprecyzowanie zapisu, który umożliwi Zamawiającemu korzystanie ze wszystkich usług powszechnych (zarówno przesyłek listowych jak i paczkowych).

Na podstawie powyższego wnioskuję o modyfikację zapisu, który po zmianach otrzymałby brzmienie:

„Zamawiający zastrzega możliwość nadawania przesyłek **powszechnych** niewyszczególnionych w Formularzu cenowym stanowiącym załącznik nr 3 do Umowy, jeżeli pojawi się taka potrzeba u Zamawiającego. Przesyłki, o których mowa w zdaniu poprzedzającym będą wyceniane dodatkowo, zgodnie z obowiązującym cennikiem Wykonawcy, stanowiącym załącznik nr 4 do Umowy.”

Odpowiedź:

Zamawiający na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy Pzp modyfikuje zapis § 2 ust. 4 Projektowanych postanowień umowy stanowiących zał. Nr 1 do SWZ oraz zapis ust. 9 Opisu przedmiotu zamówienia stanowiącego załącznik Nr 9 do SWZ w brzmieniu jak niżej:

„Zamawiający zastrzega możliwość nadawania przesyłek **powszechnych** niewyszczególnionych w Formularzu cenowym stanowiącym załącznik nr 3 do Umowy, jeżeli pojawi się taka potrzeba u Zamawiającego. Przesyłki, o których mowa w zdaniu poprzedzającym będą wyceniane dodatkowo, zgodnie z obowiązującym cennikiem Wykonawcy, stanowiącym załącznik nr 4 do Umowy.”

IV. Projektowane postanowienia umowy § 2 ust. 6 oraz ust. 15

Zamawiający określił, że:

6. Wzór pocztowej książki nadawczej oraz zestawienia liczbowego zostanie przedstawiony Zamawiającemu przez Wykonawcę w formie pisemnej (lub w wersji elektronicznej), w terminie do 2 dni od dnia zawarcia Umowy. Dopuszcza się również stosowanie elektronicznej książki nadawczej oraz zestawienia liczbowego.
15. W przypadku, gdy Wykonawca dysponuje rozwiązaniem informatycznym służącym do ułatwienia realizacji usług pocztowych, które mogą usprawnić wykonywanie przedmiotowej

umowy (jak np. elektroniczne potwierdzenie odbioru, automatyczne nadawanie przesyłek, przy udziale systemu Wykonawcy i systemu Zamawiającego oraz elektroniczne składanie reklamacji pocztowych), Zamawiający uprawniony jest do współpracy w tym względzie z Wykonawcą, jednak bez ponoszenia żadnych dodatkowych kosztów z tego tytułu, po dokonaniu niezbędnych ustaleń w zakresie przedmiotowej współpracy.

Pytanie 4a:

„W przypadku gdy Wykonawca dysponuje rozwiązaniem informatycznym służącym do ułatwienia realizacji usług pocztowych, które mogą usprawnić wykonywanie przedmiotowej umowy (jak np. elektroniczne potwierdzenie odbioru, automatyczne nadawanie przesyłek przy udziale systemu..”

Wykonawca zwraca się z prośbą do Zamawiającego o doprecyzowanie, co Zamawiający rozumie przez elektroniczne potwierdzenie odbioru? Czy Zamawiający ma na myśli potwierdzenie odbioru przesyłki rejestrowanej przyjętej do nadania przez urząd nadawczy, w elektronicznej książce nadawczej EN?

Odpowiedź do pytania 4a:

Zamawiający informuje, że w zapisie §2 ust. 15 projektowanych postanowień umowy uwzględnił możliwość wprowadzenia ww. rozwiązania informatycznego bez ponoszenia z tego tytułu żadnych dodatkowych kosztów, po dokonaniu niezbędnych ustaleń w zakresie przedmiotowej współpracy. W związku z tym, jaki będzie zakres takiego narzędzia, zależy od rozwiązania informatycznego, którym Państwo będziecie dysponować.

Pytanie 4b:

Wykonawca zwraca się do Zamawiającego z propozycją dopuszczenia możliwości świadczenia usług w zakresie ich przyjmowania z wykorzystaniem bezpłatnego systemu informatycznego, który automatycznie dopuszcza możliwość korzystania z internetowej **aplikacji elektronicznej**. Aplikacja dokonuje automatycznego przekazywania i odbierania plików z informacjami o zarejestrowanych usługach, komunikując się bezpośrednio z placówką pocztową wskazaną w umowie. Ponad to korzystanie z **aplikacji elektronicznej** jest niezbędne do świadczenia usługi elektronicznego potwierdzenia odbioru przez Wykonawcę.

Czy Zamawiający wyraża zgodę na wykorzystanie powyższej aplikacji przy świadczeniu usług?

Odpowiedź do pytania 4b:

Zamawiający wyraża zgodę na wykorzystanie powyższej aplikacji przy świadczeniu usług po dokonaniu niezbędnych ustaleń w zakresie przedmiotowej współpracy.

V. Projektowane postanowienia umowy § 2 ust. 11

Zamawiający określił, że:

11. W przypadku uzasadnionych potrzeb Zamawiającego, na jego wniosek, Wykonawca wskaże punkt nadawczy w celu nadania korespondencji, od poniedziałku do piątku z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy, w godz. 15:30 — 20:00, przy czym w takim przypadku przyjmuje się, iż przesyłka przekazana w tych godzinach została nadana w tym samym dniu.

Pytanie 5:

Zgodnie z Rozporządzeniem Ministra Infrastruktury z dnia 9 stycznia 2004 r. w sprawie warunków wykonywania powszechnych usług pocztowych, wydanych na podstawie art. 46 ust. 3 ustawy z dnia 12 czerwca 2003 r. — Prawo pocztowe, Operator Wyznaczony obowiązany jest do świadczenia usług dla wszystkich w określony sposób. Tak więc Wykonawca będzie świadczył usługi zgodnie z obowiązującymi przepisami m.in. przez 5 dni w tygodniu od poniedziałku do piątku z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy.

W przypadku wskazanego przez Zamawiającego czasu pracy tj. „od 15:00 do 20:00” Wykonawca nie jest w stanie zapewnić w czasie całego okresu trwania umowy. Godziny mogą ulec zmianie.

Wykonawca jako operator publiczny świadczący usługi pocztowe zobowiązana jest zapewnić powszechną dostępność do usług oraz utrzymanie odpowiedniej ilości placówek pocztowych na terenie całego kraju. Wiąże się to z koniecznością ponoszenia znacznych nakładów na utrzymanie placówek pocztowych, dlatego też konieczne jest podejmowanie działań restrukturyzacyjnych mających na celu obniżenie kosztów funkcjonowania sieci, jak również dostosowanie sieci do faktycznego zapotrzebowania na usługi pocztowe na danym terenie. Sytuacja ta wymusza na Wykonawcy podejmowanie decyzji o skracaniu godzin funkcjonowania nierentownych placówek pocztowych, jak również przekształcaniu ich w mniej kosztochłonne formy działalności, np. filie działające w formie stacjonarnego punktu obsługi klienta lub ruchomego punktu obsługi klienta, agencje pocztowe.

Wobec powyższego wnosimy o zmianę zapisu poprzez dostosowanie do obowiązujących przepisów.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu §2 ust. 11. Wskazanie punktu nadawczego w celu nadania korespondencji w godz. 15:30 — 20:00 nie wiąże się ze wskazaniem placówki na terenie Powiatu Krapkowickiego.

VI. Projektowane postanowienia umowy § 4 ust. 9

Zamawiający określił, że:

9. Wynagrodzenie Wykonawcy będzie uiszczane z dołu w terminie 14 dni liczonych od dnia doręczenia Zamawiającemu przez Wykonawcę prawidłowo wystawionej faktury wraz z potwierdzonym przez Zamawiającego raportem, o którym mowa w ust. 7, na rachunek bankowy Wykonawcy wskazany w fakturze. Za dzień zapłaty Strony uznają dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego

Pytanie 6a:

Czy ze względu na obowiązujące regulacje wewnętrzne u Wykonawcy i ze względu na fakt, iż poniższa propozycja zapewnia wystarczający czas na dokonanie płatności, Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany terminu płatności za zrealizowane usługi pocztowe wg proponowanego zapisu:

„Termin płatności faktury VAT wynosi **21 dni kalendarzowych licząc od dnia wystawienia** faktury, pod warunkiem, że doręczenie przesyłki z fakturą do siedziby Zamawiającego, nastąpi w ciągu 4 dni roboczych od dnia jej wystawienia. W przeciwnym wypadku termin płatności faktury wynosi 14 dni kalendarzowych licząc od dnia doręczenia Zamawiającemu przesyłki z fakturą”?

Pozwoli to Wykonawcy na złożenie oferty.

Odpowiedź:

Zamawiający na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy Pzp modyfikuje zapis §4 ust. 9 Projektowanych postanowień umowy stanowiących zał. Nr 1 do SWZ w brzmieniu jak niżej:

„Termin płatności faktury VAT wynosi **21 dni kalendarzowych licząc od dnia wystawienia** faktury, pod warunkiem, że doręczenie przesyłki z fakturą do siedziby Zamawiającego, nastąpi w ciągu 4 dni roboczych od dnia jej wystawienia. W przeciwnym wypadku termin płatności faktury wynosi 14 dni kalendarzowych licząc od dnia doręczenia Zamawiającemu przesyłki z fakturą”

Pytanie 6b:

Wykonawca prosi o doprecyzowanie czy pod pojęciem „**prawidłowo wystawionej faktury**” Zamawiający ma na myśli fakturę, zawierającą wszystkie elementy określone Ustawą o podatku od towaru i usług w artykule 106e?

Odpowiedź:

Zwrot „**prawidłowo wystawionej faktury**” nie odnosi się do elementów ustawowych, które wymienia art. 106e ustawy o podatku od towarów i usług lecz np. do błędów w oznaczeniu Zamawiającego, rodzaju usługi, itp.

Pytanie 6c:

Zamawiający określa, iż za dzień zapłaty uznaje się dzień obciążenia rachunku Zamawiającego. Pragniemy zwrócić uwagę na fakt, że takie 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 rozliczania stron.

Czy ze względu na to, że faktyczną możliwością dysponowania środkami jest data ich wpływu na rachunek Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza zmianę określenia dnia zapłaty według powszechnie stosowanej formy w obrocie gospodarczym: „Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy”?

Pozwoli to Wykonawcy na złożenie oferty.

Odpowiedź:

Zamawiający zmienił zapis § 4 ust. 9 w odpowiedzi na pytanie 6a.

VII. Projektowane postanowienia umowy § 4 ust. 10

Zamawiający określił, że:

10. W przypadku doręczenia Zamawiającemu nieprawidłowo wystawionej faktury lub nieprzekazania lub przekazania wadliwego raportu wykonanych usług pocztowych, płatność kwoty objętej ww. dokumentem ulega zawieszeniu na czas, w którym Wykonawca usuwał będzie nieprawidłowości stwierdzone przez Zamawiającego w ww. zakresie. Wznowienie biegu terminu płatności, stosownie do powyższego, nastąpi w dniu usunięcia przez Wykonawcę przedmiotowych nieprawidłowości

Pytanie 7:

Wykonawca informuje, że przepisy prawa nie określają pojęcia nieprawidłowej faktury VAT.

Przepisy prawa nie przewidują instytucji „poprawnej” czy „nieprawidłowej” faktury VAT. 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.

Na podstawie powyższego Wykonawca wnioskuje o dostosowanie zapisów do aktualnych przepisów prawa.

Pozostawienie zapisu bez zmiany uniemożliwi Wykonawcy złożenie oferty, ponieważ ww. zapisy stoją w sprzeczności z ustawą o podatku od towarów i usług.

Odpowiedź:

Zamawiający na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy Pzp modyfikuje zapis § 4 ust. 10 Projektowanych postanowień umowy stanowiących zał. Nr 1 do SWZ w brzmieniu jak niżej:

CENTRALA - tel. 77 40 74 300, fax 77 40 74 332

SEKRETARIAT STAROSTY - tel. 77 40 74 303

e-mail: starostwo@powiatkrapkowicki.pl

„W przypadku nieprzekazania lub przekazania Zamawiającemu wadliwego raportu wykonanych usług pocztowych, płatność kwoty objętej ww. dokumentem ulega zawieszeniu na czas, w którym Wykonawca usuwał będzie nieprawidłowości stwierdzone przez Zamawiającego w ww. zakresie. Wznowienie biegu terminu płatności, stosownie do powyższego, nastąpi w dniu usunięcia przez Wykonawcę przedmiotowych nieprawidłowości.”

VIII. Projektowane postanowienia umowy § 4 ust. 15

Zamawiający określił, że:

15. Wykonawca oświadcza, że rachunek bankowy wskazany na fakturze:
 - 1) będzie rachunkiem umożliwiającym płatność w ramach mechanizmu podzielonej płatności,
 - 2) jest rachunkiem znajdującym się w elektronicznym wykazie podmiotów prowadzonym od dnia 1 września 2019 roku przez Szefa Krajowej Administracji Skarbowej, zgodnie z art. 96b ustawy z dnia 11 marca 2004 roku o podatku od towarów i usług (Dz.U. z 2023 r. poz. 1570 z późn. zm.),
 - 3) jest rachunkiem wirtualnym, który jest powiązany z rachunkiem rozliczeniowym Wykonawcy uwidocznionym w Wykazie podmiotów o którym mowa w art. 96 b ustawy o podatku od towarów i usług.

Pytanie 8:

Wykonawca do rozliczeń wskazuje nr rachunku wirtualnego, w związku z czym Wykonawca wnosi o wykreślenie pkt. 2) z powyższego zapisu.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę zapisu.

IX. Projektowane postanowienia umowy § 5 ust. 2, 3 oraz § 8 ust. 1 pkt. 1 ppkt. c)

Zamawiający określił, że:

2. W trakcie realizacji zamówienia, Zamawiający uprawniony jest do wykonywania czynności kontrolnych wobec Wykonawcy odnośnie spełniania przez Wykonawcę lub podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane w ust. 1 czynności. Zamawiający uprawniony jest w szczególności do:
 - 1) żądania przedstawienia Zamawiającemu stosownych oświadczeń i dokumentów w tym zakresie, w szczególności kopii umów o pracę, w zakresie potwierdzenia spełniania wyżej wskazanych wymogów i dokonywania ich oceny,
 - 2) żądania wyjaśnień w przypadku wątpliwości co do spełniania ww. wymogów przez Wykonawcę,
3. W trakcie realizacji przedmiotu Umowy, w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia, przez Wykonawcę lub podwykonawcę, osób wykonujących czynności, o których mowa w treści ust. 1 niniejszego paragrafu na podstawie stosunku pracy, Wykonawca zobowiązuje się przedłożyć Zamawiającemu, na każde jego wezwanie, w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie, wszystkie lub wskazane przez Zamawiającego wymienione poniżej dowody, tj.:
 - 1) oświadczenie zatrudnionego na podstawie stosunku pracy pracownika wykonującego czynności, których dotyczy wezwanie Zamawiającego. Oświadczenie to powinno zawierać w szczególności: wskazanie, że objęte wezwaniem czynności wykonuje osoba zatrudniona na podstawie stosunku pracy, dane osobowe tej osoby niezbędne do weryfikacji zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, w szczególności: imię i nazwisko, datę zawarcia umowy o pracę, rodzaj umowy o pracę, zakres obowiązków i wymiar etatu oraz podpis pracownika;
 - 2) oświadczenie Wykonawcy lub podwykonawcy o zatrudnieniu na podstawie stosunku pracy osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie Zamawiającego. Oświadczenie to

- powinno zawierać w szczególności: dokładne określenie podmiotu składającego oświadczenie (dane ewidencyjne), datę złożenia oświadczenia, wskazanie, że objęte wezwaniem czynności wykonują osoby zatrudnione na podstawie stosunku pracy wraz ze wskazaniem liczby tych osób oraz ich danych osobowych niezbędnych do weryfikacji zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, w szczególności imion i nazwisk tych osób, dat zawarcia umowy o pracę, rodzaju umowy o pracę, rodzaju i zakresu obowiązków i wymiaru etatu oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu Wykonawcy lub podwykonawcy;
- 3) poświadczoną za zgodność z oryginałem, odpowiednio przez Wykonawcę lub podwykonawcę, kopię umowy/umów o pracę osób wykonujących w trakcie realizacji Umowy czynności, których dotyczy oświadczenie Wykonawcy lub podwykonawcy, o którym mowa w pkt 2 (wraz z dokumentem regulującym zakres obowiązków, jeżeli został sporządzony). Kopia umowy/umów powinna zostać zanonimizowana w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników, zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa, tj. w szczególności nie zawierać adresów oraz nr PESEL pracowników. Informacje takie jak: imię, nazwisko, data zawarcia umowy o pracę, rodzaj umowy o pracę i zakres obowiązków pracownika nie będą podlegać anonimizacji;
 - 4) zaświadczenie właściwego oddziału ZUS, potwierdzające opłacanie przez Wykonawcę lub podwykonawcę składek na ubezpieczenia społeczne i zdrowotne osób wykonujących w trakcie realizacji Umowy czynności, których dotyczy oświadczenie Wykonawcy lub podwykonawcy, o którym mowa w pkt 2, z tytułu zatrudnienia na podstawie umów o pracę za ostatni okres rozliczeniowy;
 - 5) poświadczoną za zgodność z oryginałem, odpowiednio przez Wykonawcę lub podwykonawcę, kopię dowodu potwierdzającego zgłoszenie osób wykonujących w trakcie realizacji Umowy czynności, których dotyczy oświadczenie Wykonawcy lub podwykonawcy, o którym mowa w pkt 2 do ubezpieczeń, zanonimizowaną w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników, zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa. Imię i nazwisko pracownika nie podlega anonimizacji.

Pytanie 9a:

Zamawiający wskazał, że czynności związane z wykonywaniem niniejszej umowy muszą być wykonywane przez osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę.

W związku z powyższymi zapisami dotyczącymi wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, oraz postanowień dotyczących sposobu weryfikacji i udokumentowania przez Wykonawcę spełnienia tego postanowienia, Wykonawca informuje, iż warunek postawiony przez Zamawiającego jest nadmierny, gdyż żaden z wykonawców funkcjonujących na rynku usług pocztowych nie jest w stanie go spełnić, a tym samym zapewnić, przy obejmującym zasięgiem cały kraj oraz zagranicę zamówieniu, iż w realizacji zamówienia udział brać będą jedynie pracownicy zatrudnieni na umowę o pracę, tym bardziej, że Prawo Pocztove dopuszcza posiadanie sieci agencji pocztowych.

Żaden z wykonawców funkcjonujących na rynku nie będzie w stanie złożyć oferty i podjąć się realizacji zamówienia na warunkach określonych w umowie.

Wykonawca podkreśla, że przepisy ustawy PZP nie precyzują, w jaki sposób zamawiający może kontrolować spełnienie wymagań przez wykonawcę, o których mowa w art. 95 ust. 2 ustawy PZP.

Jednocześnie wykonawca informuje że w przypadku obiekcji do zatrudnienia u wykonawcy Zamawiający może zgłosić nieprawidłowość **do Państwowej Inspekcji Pracy**.

Dodatkowo ustawodawca na każdego operatora pocztowego obowiązek do zachowania należytej staranności w zakresie uzasadnionym względami technicznymi lub ekonomicznymi przy zabezpieczaniu urządzeń i obiektów wykorzystywanych przy świadczeniu usług pocztowych oraz zbiorów danych przed ujawnieniem tajemnicy pocztowej (art. 41 ust. 6 ustawy Prawo pocztowe).

CENTRALA - tel. 77 40 74 300, fax 77 40 74 332

SEKRETARIAT STAROSTY - tel. 77 40 74 303

e-mail: starostwo@powiatkrapkowicki.pl

Na marginesie rozważań należy podkreślić fakt, że sam Zamawiający określił wśród podstaw świadczenia usług będących przedmiotem niniejszego postępowania, przepisy ustawy Prawo pocztowe.

Uwzględniając powyższą argumentację, Wykonawca wnioskuję o rozważenie zmiany sposobu kontroli osób zatrudnionych na umowę pracę przez Zamawiającego w zakresie kontroli wykonywania świadczenia, na rzecz innych dopuszczalnych form kontroli. Czy biorąc pod uwagę specyfikę przedmiotu zamówienia, tj. świadczenie usług pocztowych przez operatora pocztowego (zobowiązanego m. in. do zachowania tajemnicy pocztowej), Zamawiający uwzględni następujące inne formy kontroli spełniania warunku określonego w art. 95 ust. 2 ustawy PZP, tj.:

W świetle powyższego Wykonawca wnosi o wyjaśnienie, czy Zamawiający dopuszcza zmianę postanowień poprzez wykreślenie wskazanego żądania, a w jego miejsce wprowadzenia postanowień w następującym brzmieniu:

W związku z powyższą argumentacją, Wykonawca wnosi o ograniczenie wymogu zatrudnienia tylko do osób bezpośrednio obsługujących Zamawiającego tj:

„- odbieranie przesyłek kurierskich od Nadawcy przeznaczonych do nadania

- doręczanie Nadawcy zwrotów potwierdzeń odbioru oraz niedoręczonych przesyłek kurierskich, po wyczerpaniu wszystkich możliwości ich doręczenia lub wydania adresatowi/ odbiorcy - zatrudni osoby wykonujące te czynności na podstawie stosunku pracy w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy (t.j. Dz. U. z 2020 r. poz. 1320 z późn. zm.) – zatrudnienie na podstawie stosunku pracy.”

Oraz zmiany formy kontroli zatrudnienia wg poniższego:

„1. W trakcie realizacji zamówienia zamawiający uprawniony jest do wykonywania czynności kontrolnych wobec wykonawcy odnośnie spełniania przez wykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane czynności. Zamawiający uprawniony jest do żądania oświadczeń o ogólnej ilości osób zatrudnionych na umowę o pracę.

2. W trakcie realizacji zamówienia na każde wezwanie zamawiającego, w wyznaczonym, w tym wezwaniu terminie nie krótszym niż 14 dni, uwzględniającym czas niezbędny do przygotowania żądanych dokumentów, wykonawca przedłoży zamawiającemu stosowne oświadczenie.

Oświadczenie to powinno zawierać w szczególności: dokładne określenie podmiotu składającego oświadczenie, datę złożenia oświadczenia, wskazanie, że objęte wezwaniem czynności wykonywane są przy udziale osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę wraz ze wskazaniem liczby tych osób oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu wykonawcy.”

Pozwoli to Wykonawcy na złożenie oferty.

Pytanie 9b:

Zamawiający wskazał, że czynności związane z wykonywaniem niniejszej umowy muszą być wykonywane przez osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę. Wykonawca wnosi o modyfikację w przedmiotowym zakresie. Rozumiemy intencję Zamawiającego w tym względzie, jednakże uwzględniając fakt, że zatrudniamy kilkadziesiąt tysięcy pracowników, nie jest możliwe technicznie spełnienie warunków Zamawiającego dotyczących sposobu kontroli zatrudnienia. Jednocześnie Wykonawca wskazuje iż nie zatrudnia 100% osób na umowę o pracę. Wobec powyższego Wykonawca wnosi o zmianę zapisów określających zobowiązanie wykonawcy do realizacji zamówienia zgodnie z powyżej wskazanym pytaniem 9a) oraz wnosi o zmianę sposobu weryfikacji zatrudnienia przez Zamawiającego zgodnie z poniższym:

*„Za każdy dzień zwłoki za nieprzedłożenie stosownego oświadczenia o ilości osób biorących udział w bezpośredniej obsłudze Zamawiającego na podstawie umowy w rozumieniu przepisów Kodeksu Pracy, zgodnie ze wskazanym w wezwaniu terminie tj. nie krótszym niż 14 dni Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną za nieprzedłożenie wyżej wymienionego oświadczenia w wysokości **100 zł** za każdy dzień zwłoki;”*

Odpowiedź na pytanie 9a i 9b:

Zamawiający w § 5 ust. 1 określił wymóg zatrudnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę na umowę o pracę osób wykonujących czynności związane z nadaniem przesyłek pocztowych **w placówce pocztowej obsługującej Zamawiającego**, przez cały okres realizacji Umowy. Zgodnie z § 2 ust. 2 **Nadanie przesyłek objętych przedmiotem Umowy następować będzie w wyznaczonej placówce Wykonawcy** w dniu ich przekazania przez Zamawiającego. Zamawiający ograniczył wymóg zatrudnienia na umowę o pracę do osób bezpośrednio obsługujących Zamawiającego, wykonujących czynności związane z nadaniem przesyłek pocztowych.

W związku z tym Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę postanowień **§5 ust. 2, 3 oraz §8 ust. 1 pkt. 1 ppkt. c)** załącznika nr 1 do SWZ – Projektowanych postanowień umowy w zakresie obowiązków zatrudniania na podstawie umowy o pracę.

Zamawiający podtrzymuje dotychczasowe brzmienie postanowień **§5 ust. 2, 3 oraz §8 ust. 1 pkt. 1 ppkt. c)**.

Dodatkowo, Zamawiający wyjaśnia, że obowiązki dotyczące weryfikacji zatrudniania na podstawie umowy o pracę osób realizujących czynności, o których mowa w dokumentacji postępowania, zostały nałożone na wykonawcę przepisem art. 438 Pzp.

Katalog dokumentów, których może żądać Zamawiający od Wykonawcy jest otwarty. Poprzez wprowadzenie do umowy postanowień § 5, Zamawiający realizuje swoje obowiązki ustawowe.

X. Projektowane postanowienia umowy § 8 ust. 3 Zamawiający określił, że:

W przypadku obowiązku wypłaty odszkodowań, w ramach odpowiedzialności, o której mowa w ust. 2, Zamawiający wystawi Wykonawcy, każdorazowo, obciążeniową notę księgową na kwotę odpowiadającą wysokości odszkodowania. Zapłata należności, o których mowa w ust. 2 następować będzie każdorazowo w terminie 14 dni od daty doręczenia Wykonawcy obciążającej noty księgowej, stanowiącej jednocześnie wezwanie do zapłaty, sporządzonej w formie pisemnej pod rygorem nieważności. Za dzień zapłaty Strony uznają dzień uznania należności na rachunku bankowym Zamawiającego.

Pytanie 10:

Wykonawca wskazuje, iż w przypadku niewykonania usługi powinna zostać wystawiona faktura korygująca. Zwrot tych opłat nie ma bowiem charakteru odszkodowawczego (następuje bowiem niezależnie od wypłaty odszkodowania), w przypadku zaś odszkodowań prawidłowym dokumentem jest nota. Jednocześnie należy zwrócić uwagę, iż stwierdzenie niewykonania lub nienależytego wykonania usługi następuje w drodze postępowania reklamacyjnego. W przypadku uznania winy Wykonawcy w ślad za pismem z odpowiedzią uznanej reklamacji Wykonawca dokonuje stosownego przekazania uznanej kwoty na rachunek wskazany przez Zamawiającego. W przypadku braku wymaganej kwoty z uznanej reklamacji Zamawiający może wystawić wezwanie do zapłaty.

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu na zgodne z Ustawą Prawo Pocztove.

Odpowiedź:

Zamawiający na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy Pzp modyfikuje zapis § 8 i wykreśla ust. 3, 4 i 5 Projektowanych postanowień umowy stanowiących zał. Nr 1 do SWZ. § 8 otrzymuje brzmienie jak niżej:

1. Strony ustalają, że z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy będą stosowane następujące kary umowne:
 - 1) Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne w przypadku:
 - a) braku zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcy z tytułu zmiany wysokości wynagrodzenia, w związku z § 10 ust. 5 – w wysokości 1 % wartości waloryzacji wynagrodzenia należnego podwykonawcy,

CENTRALA - tel. 77 40 74 300, fax 77 40 74 332

SEKRETARIAT STAROSTY - tel. 77 40 74 303

e-mail: starostwo@powiatkrapkowicki.pl

- b) nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcy z tytułu zmiany wysokości wynagrodzenia, w związku z § 10 ust. 5 – w wysokości odsetek ustawowych za opóźnienie liczonych od wartości waloryzacji wynagrodzenia należnego Podwykonawcy za każdy dzień nieterminowej zapłaty wynagrodzenia licząc od dnia upływu terminu zapłaty do dnia zapłaty,
 - c) niespełnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę w rozumieniu przepisów kodeksu pracy osób wykonujących czynności, o których mowa w § 5 ust. 1, w wysokości 1.000,00 zł (słownie złotych: jeden tysiąc 00/100) za każdy taki przypadek;
- 2) Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną z tytułu odstąpienia od umowy z przyczyn zawinionych przez Zamawiającego w wysokości 10% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 4 ust. 1 pkt 1 niniejszej umowy, z wyłączeniem przypadku, gdy następuje ono w trybie i na zasadach określonych w art. 456 ust. 1 pkt 1 i 2 ustawy Pzp.
2. W przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu Umowy, o którym mowa w § 1 ust. 1 Umowy, Wykonawca będzie ponosił odpowiedzialność zgodnie z przepisami rozdziału 8 ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. – Prawo pocztowe (Dz.U. z 2023 r. poz. 1640).
 3. W przypadku odstąpienia od Umowy przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, o których mowa w § 9 ust. 1 Umowy, Wykonawca jest zobowiązany do zapłaty Zamawiającemu kary umownej w wysokości 2 % niezrealizowanej części maksymalnego łącznego wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 4 ust. 1 pkt 1 Umowy.
 4. Strony nie ponoszą odpowiedzialności za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy będące bezpośrednim następstwem okoliczności, które stanowią skutek działania siły wyższej. Siła wyższa oznacza każde nieoczekiwane i nadzwyczajne zdarzenie poza kontrolą Stron, któremu nie można zapobiec i które uniemożliwia należyte wykonanie przez Strony ich obowiązków przewidzianych w Umowie, w tym w szczególności: wojnę, zamieszki, strajki (nieograniczone wyłącznie do pracowników Stron i niewynikające z realizacji przez Wykonawcę przedmiotu Umowy), powódzie, trzęsienia ziemi oraz inne kataklizmy, stan wyjątkowy, atak terrorystyczny lub inne tego typu zdarzenie związane z zakłóceniem porządku publicznego na dużą skalę, restrykcje sanitarno-epidemiologiczne wprowadzone w związku z pandemią choroby zakaźnej, bezpośrednio wpływające na wykonywanie przedmiotu Umowy, z zastrzeżeniem, że restrykcje sanitarno-epidemiologiczne będące w mocy w czasie zawarcia niniejszej Umowy nie stanowią Siły Wyższej. Umowa zawarta jest po wybuchu wojny na Ukrainie.
 5. Strony zobowiązują się wzajemnie do niezwłocznego informowania się, w najwcześniejszym możliwym terminie, o zaistnieniu okoliczności stanowiącej siłę wyższą, o czasie jej trwania i przewidywanych skutkach dla wykonania zobowiązań wynikających z Umowy oraz ustaniu powyższych okoliczności. Na Stronie powołującej się na działanie siły wyższej ciąży obowiązek udokumentowania zaistnienia takiej okoliczności.
 6. Łączna maksymalna wysokość kar umownych, których dochodzić może Zamawiający wynosi 20 % niezrealizowanej części wartości wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 4 ust. 1 pkt 1 niniejszej umowy.
 7. Zamawiający ma prawo dochodzenia odszkodowania przewyższającego wartość odszkodowania przewidzianego w ustawie z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe do wartości rzeczywiście poniesionej szkody.

XI. Projektowane postanowienia umowy § 9 ust. 1 pkt. 1

Zamawiający określił, że:

1. Zamawiającemu przysługuje prawo do odstąpienia od Umowy w następujących wypadkach:

CENTRALA - tel. 77 40 74 300, fax 77 40 74 332

SEKRETARIAT STAROSTY - tel. 77 40 74 303

e-mail: starostwo@powiatkrapkowicki.pl

- 1) braku przystąpienia do rozpoczęcia świadczenia usług pocztowych w terminie 3 dni od dnia zawarcia Umowy;

Pytanie 11:

Z uwagi na fakt, że umowa pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą może zostać zawarta w terminie wcześniejszym niż 3 dni przed dniem 29-12-2023 r. Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu wg poniższego:

- „1. Zamawiającemu przysługuje prawo do odstąpienia od Umowy w następujących wypadkach:
- 1) braku przystąpienia do rozpoczęcia świadczenia usług pocztowych w terminie 3 dni od dnia **wejścia w życie Umowy**”

Odpowiedź:

Zamawiający na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy Pzp modyfikuje zapis § 9 ust. 1 pkt 1 Projektowanych postanowień umowy stanowiących zał. Nr 1 do SWZ w brzmieniu jak niżej:

- „1. Zamawiającemu przysługuje prawo do odstąpienia od Umowy w następujących wypadkach:
- 1) braku przystąpienia do rozpoczęcia świadczenia usług pocztowych w terminie 3 dni od dnia **wejścia w życie Umowy**”

XII. Projektowane postanowienia umowy § 4 ust. 20 oraz § 8 ust. 3 4

Zamawiający określił, że:

Wykonawca wyraża zgodę na potrącenie z należnego mu wynagrodzenia wszelkich wierzytelności przysługujących Zamawiającemu w związku z wykonywaniem Umowy, z zastrzeżeniem ograniczeń wynikających z obowiązujących przepisów prawa, z zastrzeżeniem § 8 ust. 4

Pytanie 12:

Wykonawca wskazuje, iż Zgodnie z art. 498 k.c. potrącenie wierzytelności dotyczyć może tylko wierzytelności wymagalnych. Roszczenie z tytułu kary umownej jest zobowiązaniem bezterminowym, wobec czego na podstawie art. 455 k.c. staje się wymagalne dopiero po wezwaniu dłużnika do zapłaty. Na podstawie tych przepisów potrącenie kary umownej musi być poprzedzone osobnym wezwaniem do zapłaty, natomiast oświadczenie o potrąceniu powinno być skierowane do kontrahenta dopiero po bezskutecznym upływie wyznaczonego mu uprzednio terminu. Przy takim założeniu oświadczenie o potrąceniu skierowane do kontrahenta wcześniej nie wywoła żadnego skutku prawnego.

W uchwale z dnia 5 listopada 2014 r. SN w sprawie o sygn. akt: III CZP 76/14 w przedmiocie **warunku skutecznego potrącenia kary umownej, której termin zapłaty nie został przewidziany w umowie**. Przesłanką podjęcia ww. uchwały było przedstawienie Sądowi Najwyższemu przez Sąd Apelacyjny zagadnienia prawnego „Czy warunkiem koniecznym dla skutecznego potrącenia wierzytelności z tytułu kary umownej, której termin spełnienia świadczenia nie został zastrzeżony (art. 498 § 1 kc) jest wcześniejsze wezwanie dłużnika do zapłaty tej kary (art. 455 kc)?”. Rozstrzygając powyższe zagadnienie Sąd Najwyższy stwierdził, że Wierzytelność jest wymagalna w rozumieniu art. 498 § 1 kc w terminie wynikającym z art. 455 kc, co oznacza, iż **Sąd Najwyższy przyjął, że dla skutecznego potrącenia wierzytelności z tytułu kary umownej, której termin spełnienia świadczenia nie został zastrzeżony konieczne jest uprzednie wezwanie dłużnika do zapłaty ww. kary umownej**.

Wykonawca wnosi o zmianę zapisów lub wykreślenie. Powyższe pozwoli Wykonawcy na złożenie oferty.

Odpowiedź:

W związku z wprowadzoną zmianą w odpowiedzi na pytanie 10 **Zamawiający na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy Pzp modyfikuje zapis § 8 ust. 4** Projektowanych postanowień umowy stanowiących zał. Nr 1 do SWZ w brzmieniu jak niżej:

„Wykonawca wyraża zgodę na potrącenie z należnego mu wynagrodzenia wszelkich wierzytelności przysługujących Zamawiającemu w związku z wykonywaniem Umowy, z zastrzeżeniem ograniczeń

wynikających z obowiązujących przepisów prawa.”

Działając w trybie art. 286 ust. 3 ustawy, w związku z udzielonymi wyjaśnieniami i zmianami Specyfikacji warunków zamówienia (SWZ), celem zapewnienia Wykonawcom odpowiedniego czasu na zapoznanie się z udzielonymi wyjaśnieniami i zmianami SWZ oraz przygotowanie oferty, Zamawiający przedłuża termin składania ofert o czas niezbędny, tj. **przedłuża termin składania ofert** do dnia **04.12.2023** r. do godz. **10:00**, a tym samym zmienia termin otwarcia ofert na dzień **04.12.2023** r. godz. **10:05**. Odpowiednie zmiany wprowadzono do treści Rozdziału: XVIII pkt 1 SWZ i XIX pkt 1 SWZ.

Uwzględniając powyższe, Zamawiający działając w trybie art. 286 ust. 6 ustawy, dokonuje zmiany ogłoszenia o zamówieniu nr 2023/BZP 00230479/01 opublikowanego w dniu 24.05.2023 r. poprzez zmianę treści dotyczących: terminu składania ofert i terminu otwarcia ofert.

Niniejsze pismo stanowi integralną część SWZ i jako takie winno zostać uwzględnione przez Wykonawców przy sporządzeniu oferty na przedmiotowe postępowanie.

Wyjaśnienie Zamawiający zamieści na stronie internetowej prowadzonego postępowania (https://platformazakupowa.pl/pn/powiat_krapkowicki w zakładce dotyczącej postępowania: <https://platformazakupowa.pl/transakcja/849267>).

Z up. Zarządu Powiatu Krapkowickiego
/-/Sabina Gorzkulla
Wicestarosta Krapkowicki

Załączniki:

- 1-Projektowane postanowienia umowy z uwzględnieniem modyfikacji - załącznik Nr 1 do SWZ
- 2-Opis przedmiotu zamówienia z uwzględnieniem modyfikacji - załącznik Nr 9 do SWZ