

Starachowice, dnia 21.12.2022 r.

Powiat Starachowicki

dr Władysława Borkowskiego 4
27-200 STARACHOWICE

Pismo: ZP.272.18.2022/1

WYKONAWCY

ubiegający się o zamówienie publiczne

**WYJAŚNIENIA TREŚCI
SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn: **Świadczenie usług pocztowych dla Starostwa Powiatowego w Starachowicach**– znak sprawy **ZP.272.18.2022**, prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji na podstawie art. 275 pkt 1 ustawy Pzp.

Zamawiający, **Powiat Starachowicki**, działając na podstawie art. 284 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2022, poz. 1710 ze zm.) przedstawia poniżej treść zapytań wraz z wyjaśnieniami do Specyfikacji Warunków Zamówienia (zwanej dalej "SWZ"):

Pytanie 1

Zamawiający w Rozdziale 2 pkt. 2.10 ppkt.3) SWZ oraz § 4 ust. 6 Projektowanych postanowieniach umowy określił, że:

W przypadku zmiany osób wykonujących czynności, o których mowa w pkt.2.10 ppkt.1), oraz § 4 ust. 4 Projektowanych postanowieniach umowy Wykonawca zobowiązuje się do przedstawienia Zamawiającemu dokumentu potwierdzającego spełnienie wymagań dotyczących zatrudnienia nowej osoby na podstawie umowy o pracę. Obowiązek ten Wykonawca zrealizuje w terminie 5 dni roboczych liczonych od dnia zmiany pracownika. Wykonawca dopuszcza możliwość przesłania skanu ww. dokumentu lub okazania się powyższym dokumentem przez osobę wykonującą czynności u Zamawiającego, o których mowa w pkt.2.10. ppkt.1).

Wykonawca akceptuje wymóg określony w Rozdziale 2 SWZ pkt. 2.10.ppkt.1) oraz w § 4 ust. 6 Projektowanych postanowieniach umowy dotyczący wykonywania czynności polegających na odbiorze od Zamawiającego przesyłek do obrotu pocztowego przez osoby zatrudnione przez Wykonawcę na podstawie umowy o pracę oraz wymóg określony w Rozdziale II SWZ pkt. 2.10.ppkt.2) oraz w § 4 ust. 5 Projektowanych postanowieniach umowy dotyczący przedłożenia Zamawiającemu oświadczenia/dokumentu o zatrudnieniu pracownika na podstawie umowy o pracę najpóźniej w dniu podpisania umowy. Natomiast ze względu na dużą rotację pracowników i złożoną strukturę organizacyjną u Wykonawcy wymóg określony w cytowanym powyżej zapisie tj. **w Rozdziale 2 pkt. 2.10.ppkt.3) SWZ oraz § 4 ust. 6 Projektowanych postanowieniach umowy** jest bardzo

pracochłonny i kosztochłonny po stronie Wykonawcy. Ponieważ jego realizacja nie ma wpływu na jakość wykonywanych zadań i tym samym nie będzie negatywnie wpływała na realizację przedmiotu zamówienia **Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisu wskazanego w Rozdziale 2 pkt. 2.10 ppkt.3) SWZ oraz w § 4 ust. 6 Projektowanych postanowieniach umowy.**

Ponadto Wykonawca informuje, że ze względu na złożoną strukturę organizacyjną Wykonawca nie ma możliwości bieżącego monitorowania zmiany zatrudnienia w placówkach Wykonawcy ponieważ czynności związane z zatrudnieniem realizuje odrębna jednostka Wykonawcy. Obowiązek przedstawienia Zamawiającemu dokumentu potwierdzającego spełnienie wymagań dotyczących zatrudnienia nowej osoby na podstawie umowy o pracę w ciągu 5 dni roboczych liczonych od dnia zmiany pracownika jest wręcz nieakceptowalny.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację zapisu wskazanego w Rozdziale 2 pkt. 2.10 ppkt.3) SWZ oraz w § 4 ust. 6 Projektowanych postanowieniach umowy z dotychczasowego:

„W przypadku zmiany osób wykonujących czynności, o których mowa w ust. 4, Wykonawca zobowiązuje się do przedstawienia Zamawiającemu dokumentu potwierdzającego spełnienie wymagań dotyczących zatrudnienia nowej osoby na podstawie umowy o pracę, o którym mowa w ust. 5. Obowiązek ten Wykonawca zrealizuje w terminie 5 dni roboczych liczonych od dnia zmiany pracownika. Wykonawca dopuszcza możliwość przesłania skanu ww. dokumentu lub okazania się powyższym dokumentem przez osobę wykonującą czynności u Zamawiającego, o których mowa w ust. 4.”

na zapis:

„W przypadku zmiany osób wykonujących czynności, o których mowa w ust. 4, Wykonawca zobowiązuje się do spełnienia wymagań dotyczących zatrudnienia nowej osoby na podstawie umowy o pracę.”

Pytanie 2

Zamawiający w Rozdziale 2 pkt. 2.10.pkt.6) SWZ oraz w § 6 ust. 7 Projektowanych postanowieniach umowy określił, że w przypadku naruszenia przez Wykonawcę obowiązku dotyczącego zatrudnienia, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 200 zł za każdą osobę, co do której nie został spełniony wymóg zatrudnienia na podstawie umowy o pracę.

Dodatkowo **Zamawiający w § 6 ust. 8 Projektowanych postanowieniach umowy określił, że w przypadku niewywiązania się przez Wykonawcę z terminu przekazania dokumentów, o których mowa w § 4 ust. 6 i 7, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 100 zł za każdy dzień zwłoki w przekazaniu dokumentów dotyczących zatrudnienia.**

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 współżycia 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 współżycia 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 Wykonawca zwraca się z wnioskiem o wykreślenie powyższych kar lub dokonanie korekty w/w kar w następujący sposób: w Rozdziale 2 pkt. 2.10.ppkt.6) SWZ oraz w § 6 ust. 7 Projektowanych postanowieniach umowy korekta kary umownej z 200,00 zł za każdą osobę co do której nie został spełniony wymóg zatrudnienia na podstawie umowy o pracę na kwotę 100,00 zł za każdą osobę co do której nie został spełniony wymóg zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, a w § 6 ust. 8 Projektowanych postanowieniach umowy o wykreślenie tego zapisu.

Odpowiedź:

Zamawiający nie akceptuje proponowanej zmiany oraz podtrzymuje zapisy w Rozdziale 2 pkt. 2.10.ppkt.6) SWZ oraz w § 6 ust. 7 Projektowanych postanowieniach umowy.

Równocześnie Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację w § 6 ust. 8 Projektowanych postanowieniach umowy z dotychczasowego:

„W przypadku niewywiązania się przez Wykonawcę z terminu przekazania dokumentów, o których mowa w § 4 ust. 6 i 7, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 100 zł za każdy dzień zwłoki w przekazaniu dokumentów dotyczących zatrudnienia.

na zapis:

„W przypadku niewywiązania się przez Wykonawcę z określonego w trakcie wykonywania czynności kontrolnych terminu przekazania dokumentów, o których mowa w § 4 ust. 7, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 100 zł za każdą osobę, co do której nie został spełniony wymóg zatrudnienia na podstawie umowy o pracę.”

Pytanie 3

Zamawiający w Rozdziale 16 pkt. 16.3.ppkt.5) SWZ oraz w § 5 ust. 5 Projektowanych postanowieniach umowy określił że zmiany wysokości wynagrodzenia, tj.:

a) stawki podatku od towarów i usług, z tym zastrzeżeniem, że wartość netto wynagrodzenia Wykonawcy nie zmieni się, a wartość brutto wynagrodzenia zostanie wyliczona na podstawie nowych przepisów;

b) wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie przepisów ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę, z tym zastrzeżeniem, że wynagrodzenie Wykonawcy ulegnie zmianie o wartość wzrostu całkowitego kosztu Wykonawcy wynikającą ze zwiększenia wynagrodzeń osób bezpośrednio wykonujących niniejsze zamówienie do wysokości obowiązującego minimalnego wynagrodzenia, z uwzględnieniem wszystkich obciążeń publicznoprawnych od kwoty wzrostu minimalnego wynagrodzenia;

- c) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne, z tym zastrzeżeniem, że wynagrodzenie Wykonawcy ulegnie zmianie o wartość wzrostu całkowitego kosztu Wykonawcy, jaką będzie on zobowiązany dodatkowo ponieść w celu uwzględnienia tej zmiany, przy zachowaniu dotychczasowej kwoty netto wynagrodzenia osób bezpośrednio wykonujących niniejsze Zamówienie;
- d) zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych (PPK), o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych, z tym zastrzeżeniem, że wynagrodzenie Wykonawcy ulegnie zmianie o wartość wzrostu kosztu Wykonawcy, jaką będzie on zobligowany ponieść w przypadku zmiany przepisów dotyczących zasad gromadzenia lub wpłat podstawowych finansowanych przez podmiot zatrudniający do pracowniczych planów kapitałowych w odniesieniu do osób bezpośrednio wykonujących niniejsze Zamówienie;
- e) zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia, z tym zastrzeżeniem, że:
- minimalny poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów, uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia wynosi 10 % w stosunku do cen lub kosztów związanych z realizacją Zamówienia;
 - poziom zmiany wynagrodzenia zostanie ustalony na podstawie wskaźnika zmiany cen materiałów lub kosztów ogłoszonego w komunikacie prezesa Głównego Urzędu Statystycznego;
 - maksymalna wartość zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza Zamawiający, to łącznie 2 % w stosunku do wartości wynagrodzenia brutto określonego w § 3 ust. 1 Umowy.

Zatem w przypadku zmian cen w trakcie wykonywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, zwłaszcza wiążącej strony w dłuższym okresie czasu, w świetle istotnych postanowień zawartych w treści zaproszenia, 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 nawet przewidzieć.

W związku z powyższym wnosimy o rozszerzenie wskazanego zapisu o kolejną przesłankę dotyczącą przypadku zmiany ceny usług powszechnych wprowadzonych zgodnie z zapisami ustawy Prawo Pocztove, o ile Prezes UKE nie wniesie sprzeciwu, w trakcie trwania umowy od następnego okresu rozliczeniowego.

Odpowiedź:

Zamawiający nie akceptuje proponowanej zmiany oraz podtrzymuje zapisy zawarte w Rozdziale 16 pkt. 16.3.ppkt.5) SWZ oraz w § 5 ust. 5 Projektowanych postanowieniach umowy.

Pytanie 4

Zamawiający w § 6 ust. 6 Projektowanych postanowieniach umowy, wskazuje, że w przypadku rozwiązania Umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca zapłaci zamawiającemu karę umowną w wysokości 10% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 3 ust.1.

Wykonawca ponownie podkreśla, iż Zamawiający nie może swego prawa podmiotowego nadużywać i należy dążyć do zachowania równowagi stron stosunku umownego, który nie może pozostawać w sprzeczności z naturą stosunku prawnego, ustawą lub zasadami współżycia społecznego.

Wobec powyższego Wykonawca wnosi o zmodyfikowanie § 6 ust. 6 Projektowanych postanowień umowy następująco: w przypadku rozwiązania Umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca zapłaci zamawiającemu karę umowną wysokości 2% wartości brutto umowy pozostałej do wykorzystania a w przypadku rozwiązania umowy z winy Zamawiającego Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną wysokości 2% wartości brutto umowy pozostałej do wykorzystania.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację zapisu wskazanego w § 6 ust. 6 Projektowanych postanowieniach umowy z dotychczasowego:

„W przypadku rozwiązania Umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 10% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 3 ust.1.”
na zapis:

„W przypadku rozwiązania Umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 10% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 3 ust.1, a w przypadku rozwiązania Umowy z winy Zamawiającego, Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną w wysokości 10% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 3 ust.1.”

Pytanie 5

Zamawiający w § 6 ust. 11 Projektowanych postanowieniach umowy, wskazuje, że:

Łączna wysokość kar umownych, które może naliczyć Zamawiający nie przekroczy kwoty stanowiącej 10% wynagrodzenia brutto wskazanego w § 3 ust.1.

Łączny limit kar umownych, jakich Zamawiający może żądać od Wykonawcy z wszystkich tytułów przewidzianych w niniejszej Umowie, wynosi 10% wynagrodzenia brutto wskazanego w § 3 ust. 1. Wykonawca wskazuje, że taka kara jest karą nadmierną i obciążającą jedynie Wykonawcę.

Ponadto Wykonawca jako operator wyznaczony świadczy usługi, na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe, tym samym Wykonawca jako operator wyznaczony zobowiązany jest do stosowania w zakresie niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych przepisów Rozdziału 8 ustawy Prawo pocztowe. Zgodnie z art. 87 w/w ustawy do odpowiedzialności operatorów

za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej stosuje się przepisy Kodeksu cywilnego, jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej.

Zatem w przypadku wykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej w pierwszej kolejności znajdują zastosowanie przepisy ustawy Prawo pocztowe i dopiero w przypadku przeprowadzenia trybu reklamacyjnego (uregulowanego w/w przepisami) nadawcy przysługuje prawo dochodzenia roszczeń przewidzianych ustawą na drodze sądowej. W art. 88-90 ustawodawca przewidział ścisły katalog wysokości odszkodowań oraz przypadków, kiedy operator pocztowy zobligowany jest do jego wypłaty.

Mając na uwadze powyższe, Wykonawca, w celu ustalenia równej pozycji stron, zwraca się o powtórny analizę przedstawionych powyżej kwestii i rewizję stanowiska Zamawiającego poprzez zmniejszenie łącznie kar umownych do 5% wartości umowy pozostałej do wykorzystania przez Zamawiającego.

Odpowiedź:

Zamawiający nie akceptuje proponowanej zmiany oraz podtrzymuje zapisy zawarte w § 6 ust. 11 Projektowanych postanowieniach umowy.

Pytanie 6

Zamawiający w Załączniku nr 1 Opis przedmiotu zamówienia pkt.11 Zamawiający wymaga, aby usługa dostarczania przesyłek świadczona była do każdego wskazanego przez Zamawiającego adresu w Polsce oraz poza granicami Polski.

Wykonawca informuje, iż zgodnie z ustawą Prawo Pocztowe 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 natomiast zagranicą w oparciu o międzynarodowe przepisy pocztowe.”

Odpowiedź:

Powyższe pytanie dot. Załącznika nr 1 Opis przedmiotu zamówienia pkt. 10 a nie jak wskazano pkt. 11.

Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację zapisu wskazanego w Załączniku nr 1 Opis przedmiotu zamówienia pkt.10 z następującego:

„Zamawiający wymaga, aby usługa dostarczania przesyłek świadczona była do każdego wskazanego przez Zamawiającego adresu w Polsce oraz poza granicami Polski.”

na zapis:

„Przesyłki nadawane przez Zamawiającego dostarczone będą przez Wykonawcę do każdego adresu w kraju zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa polskiego. Natomiast poza granicami kraju przesyłki będą dostarczone w oparciu o międzynarodowe przepisy pocztowe”.

Pytanie 7

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

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na dołączenie do umowy załączników, regulujących świadczenie usług pocztowych.

*Zamawiający
Wicestarosta
/-/ Dariusz Dąbrowski*