

Wiązownica, 15.01.2019 r.

Otrzymują
wszyscy Wykonawcy

Dotyczy: Postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego na świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym dla Urzędu Gminy Wiązownica.

Działając na podstawie art. 38 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz. U z 2018 r. poz. 1986 ze zm.) w związku ze złożonymi na piśmie pytaniami dot. specyfikacji istotnych warunków zamówienia, wyjaśniam co następuje:

Pytanie 1

Zamawiający w § 6 ust. 3, istotnych postanowień umowy wskazał:

„Wypłata wynagrodzenia nastąpi w terminie dni od dnia wystawienia faktury VAT, przelewem na rachunek bankowy wskazany przez Wykonawcę, pod warunkiem, że faktura wpłynęła do Zamawiającego na nie mniej niż 21 dni przed upływem tego terminu. W przypadku wpływu faktury po tym terminie płatność ulega automatycznemu wydłużeniu.

Wykonawca informuje, iż faktury za usługi pocztowe wystawiane są za pośrednictwem 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 terminami sporządzania faktury. Standardowo obowiązujący termin płatności faktury mierzony od daty wystawienia został wprowadzony ze względu na zapewnienie prawidłowego funkcjonowania systemu fakturowania Wykonawcy. Takie rozwiązanie daje możliwość oszacowania terminów wpływu środków oraz opóźnień w ich płatnościach.

Czy w związku z powyższym Zamawiający zaakceptuje następujący zapis ?

„Wypłata wynagrodzenia nastąpi w terminie 21 dni od dnia wystawienia faktury VAT, przelewem na rachunek bankowy wskazany przez Wykonawcę „

Pozostawienie zapisów w formie obecnej uniemożliwia wykonawcy złożenie oferty.

Odpowiedź: Nie

Zamawiający informuje, że jednym z kryteriów oceny ofert jest zaoferowany przez Wykonawcę wydłużony termin płatności za wystawione faktury. Zatem od Wykonawcy zależeć będzie, jaki termin płatności za wystawione faktury zaproponuje w złożonej ofercie.

Pytanie 2

Zamawiający w § 7, ust. 1 istotnych postanowień umowy powołuje się na nieistniejący ust. 10. Wykonawca zwraca się z prośbą o uzupełnienie lub sprostowanie zapisu.

Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje korekty zapisu § 7 ust. 1 istotnych postanowień umowy o nowej treści:

1. Zamawiający obciąża Wykonawcę karą umowną w wysokości określonej w ust. 7, w przypadku, gdy Zamawiający odstąpi od umowy w całości lub w części z powodu okoliczności, za które odpowiada Wykonawca lub w przypadku gdy Wykonawca odstąpi od umowy w całości lub w części z własnej winy.

Pytanie 3

Zamawiający w §7 ust. 5 istotnych postanowień umowy wskazał:

„W przypadku stwierdzenia przez Zamawiającego, że Wykonawca realizuje przedmiot umowy osobami, które nie są zatrudnione na podstawie umowy o pracę, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 1% wynagrodzenia umownego brutto, za każdy stwierdzony przypadek”

Wykonawca wskazuje, że ze względu na okresowo zwiększone zapotrzebowania na pracowników np. w okresach świątecznych, nieprzewidziane urlopy chorobowe, wychowawcze, czy macierzyńskie nie jest w stanie zagwarantować, że nie wystąpi sytuacja, w której określone czynności w zakresie realizacji zamówienia, nie będą wykonywane przez osoby zatrudnione na podstawie innego rodzaju umowy. W sytuacjach wyjątkowych Wykonawca w celu zapewnienia ciągłości wykonywania usług, i zachowania terminowości zostaje zmuszony do świadczenia usług osobami zatrudnionymi na podstawie innych rodzajów umów. Są to sytuacje wyjątkowe, natomiast nawet w takiej sytuacji, przy obecnych zapisach narażałoby to Wykonawcę na wysokie kary.

Wykonawca rozumie i szanuje, dążenie Zamawiającego do propagowania uczciwej konkurencji na rynku, uczciwości społecznej. W związku z powyższym proponuje zmianę przedmiotowego zapisu w sposób umożliwiający Wykonawcy złożenie oferty, przy jednoczesnym zachowaniu wysokich wymagań społecznych zamówienia.

Wykonawca proponuje zmianę treści §7 ust. 5 istotnych postanowień umowy i nadanie mu następującego brzmienia:

„Zamawiający wymaga zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę co najmniej 70% osób na terenie Powiatu Rzeszowskiego, wykonujących czynności doręczania i odbioru korespondencji (listonosze, kurierzy, osoby odbierające przesyłki, asystenci okienkowi) w trakcie realizacji zamówienia na podstawie umowy o pracę, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonaniu pracy w sposób określony w art. 22§ 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974r. – Kodeks pracy.”

Pozostawienie zapisów w formie obecnej uniemożliwia wykonawcy złożenie oferty.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje dotychczasowe zapisy siwz. oraz zapisy Istotnych postanowień umowy.

Zamawiający zwraca uwagę, że Wykonawca, w przypadku wystąpienia nieprzewidzianych okoliczności zwiększonego zapotrzebowania na pracowników, ma możliwość ich zatrudnienia na podstawie umowy o pracę na okres próbny lub na czas określony.

Dodatkowo Zamawiający w pkt. 16 rozdziału II SIWZ Opis przedmiotu zamówienia wyjaśnił, że wymóg zatrudnienia na umowę o pracę dotyczy osób wykonujących czynności związane z danym przedmiotem zamówienia, na rzecz Zamawiającego, na terenie i w obrębie działalności gminy Wiązownica.

Pytanie 4

Zamawiający w §7 ust. 6 istotnych postanowień umowy przewidział kary za:

„nieprzedłożenie Zamawiającemu dowodów na potwierdzenie zatrudnienia pracowników na podstawie umowy o pracę, określonych w rozdziale II pkt. 2.20 siwz w wysokości 1 000 zł. na każdy przypadek.”

Przekazywanie Zamawiającemu informacji jw. jest równoznaczne z udostępnianiem szerokiego zakresu danych osobowych, które nie są Zamawiającemu niezbędne z punktu widzenia celu, jakim jest kontrola spełniania przez Wykonawcę wymagań w zakresie zatrudnienia na podstawie Umowy o pracę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia. Dostęp do

informacji stanowiących dane osobowe nie jest bowiem niezbędny dla weryfikacji spełnienia określonych warunków przez Wykonawcę.

Dla Zamawiającego nie powinno być istotne, kto konkretnie zatrudniony jest u Wykonawcy na podstawie Umowy o pracę, a jedynie sam fakt zatrudnienia osób w takiej formie – dla potwierdzenia, którego nie jest konieczna Zamawiającemu znajomość imion, i nazwisk oraz wskazywanie miejsca ich pracy.

Generalny Inspektor Ochrony Danych Osobowych stoi na stanowisku, iż z regulacji zawartych w art. 29 ust. 3a oraz 36 ust. 2 pkt. 8a ustawy Prawo zamówień publicznych nie można wywodzić podstawy do przekazywania Zamawiającemu danych osobowych pracowników, a zarówno dokumentowanie zatrudnienia osób, o których mowa w art. 29 ust. 3a, jak i kontrola spełniania przez wykonawcę wymagań, o których mowa w tym artykule może odbywać się w sposób, który nie będzie wiązał się z przetwarzaniem danych indywidualnych osób.

Wykonawca może złożyć oświadczenie o ilości lub też procentowej ilości osób zatrudnionych na umowę o pracę w wybranych obszarach firmy, np. w placówce nadawczej wykonawcy, w powiecie rzeszowskim, w województwie podkarpackim, w kraju.

W związku z powyższym wnosimy o rezygnację z zapisów §7 ust. 6 wzoru umowy i zastąpienie go formularzem oświadczenia o ilości osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę w wybranych przez Zamawiającego obszarach Wykonawcy.

Z przyczyn technicznych, pozostawienie zapisów w formie obecnej uniemożliwia wykonawcy złożenie oferty.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje dotychczasowe zapisy siwz. oraz zapisy Istotnych postanowień umowy.

Zamawiający zwraca uwagę, że Wykonawca, w przypadku wystąpienia nieprzewidzianych okoliczności zwiększonego zapotrzebowania na pracowników, ma możliwość ich zatrudnienia na podstawie umowy o pracę na okres próbny lub na czas określony.

Dodatkowo Zamawiający w pkt. 16 rozdziału II SIWZ Opis przedmiotu zamówienia wyjaśnił, że wymóg zatrudnienia na umowę o pracę dotyczy osób wykonujących czynności związane z danym przedmiotem zamówienia, na rzecz Zamawiającego, na terenie i w obrębie działalności gminy Wiązownica.

Pytanie 5

Czy Zamawiający uzna za dopuszczalne nadawanie przesyłek Zamawiającego przez wyłonionego w przetargu Wykonawcę u innego operatora pocztowego bez zawarcia z nim stosownej umowy, o której mowa w art. 35 ust. 1 Prawa pocztowego i w konsekwencji uzna za dopuszczalne świadczenie przez Wykonawcę usług w formie, w której Wykonawca w istocie jest pośrednikiem pomiędzy Zamawiającym, a innym operatorem (w tym operatorem wyznaczonym)? W ocenie składającego zapytanie, umowa o której mowa w art. 35 Prawa pocztowego jest jedynym sposobem zapewnienia świadczenia usługi zgodnie z wymogami i potrzebami Zamawiającego, przy pełnym zachowaniu warunków konkurencyjności postępowania i jednoczesnego zapewnienia skutków, o których mowa m.in. w przepisach art. 57 § 5 pkt 2 KPA, czy art. 165 § 2 KPC, art. 17 ustawy Prawo pocztowe.

Zgodnie Art. 35. ust 1. ustawy Prawo pocztowe operator pocztowy, który zawarł z nadawcą umowę o świadczenie usługi pocztowej, może po przyjęciu przesyłki pocztowej powierzyć dalsze wykonanie usługi innemu operatorowi pocztowemu na podstawie umowy o współpracę zawieranej w formie pisemnej.

Istotna w przedmiotowej sprawie jest również regulacja ust. 2- zgodnie, z którą w umowie o współpracę operatorzy pocztowi określają w szczególności:

- 1) zakres współpracy;
- 2) wynagrodzenie za wykonane przez operatora pocztowego czynności związane z realizacją umowy;

- 3) zakres i sposób przekazywania informacji w sprawie zabezpieczenia przesyłek pocztowych w celu zapewnienia bezpieczeństwa obrotu pocztowego oraz zatrzymania i zabezpieczenia przesyłek pocztowych w przypadkach, o których mowa w art. 36;
- 4) zasady przekazywania operatorowi pocztowemu, który zawarł z nadawcą umowę o świadczenie usługi pocztowej, przesyłek niedoręczalnych oraz przesyłek pocztowych, których dotyczy prawo zastawu;
- 5) zasady przekazywania przesyłek pocztowych zwróconych z powodu niewłaściwego doręczenia do oddawczej skrzynki pocztowej;
- 6) terminy wykonania przez operatora pocztowego czynności określonych w umowie;
- 7) zasady odpowiedzialności za naruszenie warunków umowy.

W świetle powyższych regulacji stwierdzić należy, iż umowa zawarta pomiędzy operatorami na podstawie art. 35 ustawy Prawo pocztowe może, a nawet powinna szczegółowo regulować zasady współpracy między stronami, w tym precyzyjnie określać terminy wykonania przez danego operatora pocztowego (w tym operatora wyznaczonego) czynności określonych w umowie. Zatem nic nie stoi na przeszkodzie aby w pisemnej umowie pomiędzy operatorami terminy wykonania określonych usług były zbieżne z terminami przewidzianymi w przepisach art. 57 § 5 pkt 2 KPA, czy art. 165 § 2 KPC, czy art. 17 ustawy Prawo pocztowe. Inaczej mówiąc operatorzy pocztowi mogą tak ukształtować warunki współpracy (w tym zakresie zastosowanie znajduje zasada swobody umów) aby spełniać warunek stawiany przez Zamawiającego w przedmiotowym postępowaniu, np. poprzez ustalenie iż, nadanie (w tym dalsze przekazanie przesyłki do doręczenia) musi nastąpić w terminie jej przyjęcia od nadawcy, co pozwala na zachowanie skutków przewidzianych w przytoczonych wyżej przepisach.

Zamawiający nie ogranicza możliwości korzystania przy realizacji zamówienia z podwykonawców, a taki charakter miałby operator pocztowy będący stroną umowy zawartej z wykonawcą na podstawie art. 35 ustawy Prawo pocztowe. Ponadto takie uregulowanie stosunków pomiędzy wykonawcą a podwykonawcami, zapewnia spełnianie innych wymogów Zamawiającego, w tym w szczególności wymóg konieczności realizacji zamówienia zgodnie z ustawą Prawo pocztowe i aktami wykonawczymi. Przyjęcie innego trybu np. świadczenie usług w charakterze pośrednika („pośłańca” przekazującego przesyłki od zamawiającego do innego operatora) powoduje, iż w świetle przepisów ustawy Prawo pocztowe Zamawiający nie jest stroną dla końcowego operatora pocztowego realizującego usługę doręczenia przesyłki, co pozbawia go faktycznej możliwości dochodzenia odszkodowań czy składania reklamacji w przypadku jej nienależytego wykonania albo choćby dochodzenia właściwego dokonywania i rozliczania tzw. zwrotów, za które (w przypadku operatora wyznaczonego) Zamawiający będzie uiszczał opłatę gotówką jako usługę świadczoną poza umową o zamówienie publiczne.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że za należyte wykonanie zamówienia odpowiedzialność w całości ponosi Wykonawca, w związku z powyższym bez znaczenia dla Zamawiającego jest powierzenie wykonania części zamówienia pośrednikom (podwykonawcom).

Pytanie 6

Nawiązując do poprzedniego pytania, czy Zamawiający uwzględnił, iż Prawo pocztowe (Rozdział 8) przewiduje odpowiedzialność operatora pocztowego za świadczoną przez niego usługę. W przypadku utraty, ubytku, uszkodzenia przesyłki bądź niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu umowy Zamawiający nie będzie mógł dochodzić odszkodowania od pośrednika ponieważ pośrednik nie będzie realizował dla niego usługi pocztowej.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że za należyte wykonanie zamówienia odpowiedzialność w całości ponosi Wykonawca, w związku z powyższym bez znaczenia dla Zamawiającego jest powierzenie wykonania części zamówienia pośrednikom (podwykonawcom).

Pytanie 7

Czy Zamawiający uzna za dopuszczalne świadczenie przez Wykonawcę usług w formie, w której Wykonawca w istocie jest pośrednikiem pomiędzy Zamawiającym a operatorem wyznaczonym? Czy w takiej sytuacji operator wyznaczony, który będzie wykonywał usługi pocztowe (nadanie i zwrot) w zakresie ww. przesyłek będzie traktowany jako podwykonawca? Czy Zamawiający ma na uwadze, że w sytuacji gdzie wyłoniony Wykonawca będzie świadczył usługi jako pośrednik, może to powodować dla Zamawiającego konieczność ponoszenia dodatkowych opłat za zwrot przesyłek?

Odpowiedź:

Zamawiający nie będzie ponosił dodatkowych kosztów związanych z realizacją usługi pocztowej. Zamawiający będzie rozliczał się wyłącznie z wybranym w postępowaniu Wykonawcą na podstawie dokumentów nadawczych i oddawczych w okresie rozliczeniowym.

Pytanie 8

Czy Zamawiający będzie na przesyłkach, w sposób czytelny i trwały umieszczał informacje jednoznacznie identyfikujące adresata i nadawcę, określając jednocześnie rodzaj przesyłki oznaczenie potwierdzające wniesienie opłaty za usługę w postaci napisu, nadruku lub odcisku pieczęci „Opłata pobrana....” w miejscu przeznaczonym na znak opłaty pocztowej. Czy Zamawiający dopuszcza sytuację, w której z oznaczenia nie będzie wynikać jednoznacznie nazwa Wykonawcy, który świadczy usługę na rzecz Zamawiającego?

Jeśli nie, to czy Zamawiający godzi się na dodanie zdania precyzującego do powyższego zapisu o treści:

„Z oznaczenia potwierdzającego wniesienie opłaty musi jednoznacznie wynikać nazwa Wykonawcy, z którym Zamawiający zawarł umowę w tym postępowaniu.”?

Odpowiedź:

Pytanie bezzasadne. Przedmiotowy zapis Zamawiający uwzględnił w § 4 pkt. 3 istotnych postanowień umowy.

Pytanie 9

Czy wykonawca słusznie interpretuje, że wyłącznie dane Zamawiającego będą umieszczane na przesyłce w miejscu nadawcy. Tym samym Zamawiający nie dopuszcza umieszczania danych innego podmiotu w miejscu nadawcy zarówno nad jak i pod danymi zamawiającego?

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza taką możliwość pod warunkiem, że żadna z naniesionych informacji przez Zamawiającego nie zostanie zaklejona, niewidoczna lub zasłonięta stemplem, pieczęcią lub innym znakiem przez Wykonawcę.

Ze względu na to, iż są to pytania i odpowiedzi tożsame z pytaniami i odpowiedziami udzielonymi Wykonawcy we wcześniejszych postępowaniach, które zostały unieważnione, ze względu na brak ofert, w ocenie Zamawiającego nie występuje konieczność ich analizy ze strony Wykonawcy, dlatego też Zamawiający utrzymuje pierwotny termin składania ofert.

WÓJT
Wójt Gminy Wiązownica
Marian Jerzy Ryznar

Otrzymują:

1. Wykonawcy – wszyscy.
2. Strona internetowa Zamawiającego – BIP
3. Tablica ogłoszeń urzędu.
4. a/a