



Rir.271.1.2023

Dobrzyniewo Duże, dnia 9 stycznia 2023 r.

Wykonawcy (wszyscy)

PYTANIA I ODPOWIEDZI ORAZ INFORMACJA DOTYCZĄCA POSTĘPOWANIA

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie art. 275 pkt 1 (trybie podstawowym bez negocjacji) pn.: „Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na rzecz Gminy Dobrzyniewo Duże w 2023 roku”.

Prowadząc postępowanie w sprawie udzielenia zamówienia publicznego w trybie art. 275 pkt 1 (trybie podstawowym bez negocjacji) pn.: „Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na rzecz Gminy Dobrzyniewo Duże w 2023 roku” - na podstawie art. 135 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2022, poz. 1710) informuję o otrzymanych wnioskach w sprawie wyjaśnienia treści SWZ i udzielonych na nie wyjaśnieniach. Treść pytań Wykonawców w oryginalnym brzmieniu wraz z odpowiedziami udzielonymi przez Zamawiającego znajduje się poniżej.

WYKONAWCA NR 1.

PYTANIA Z DNIA 05.01.2023 R.

PYTANIE NR 1

Zamawiający jako przedmiot umowy określa przyjmowanie, przemieszczanie i doręczanie oraz ewentualny zwrot przesyłek niedoręczonych. Zgodnie z zapisem §4 ust. 1 i 2 projektu umowy (załącznik nr 4 do SWZ) wynagrodzenie Wykonawcy ma być obliczane zgodnie z cenami jednostkowymi podanymi w ofercie przetargowej Wykonawcy. Załącznik nr 5 SWZ - formularz kalkulacji (jak też tabela pod pozycją 26 Szczegółowego opisu Zamówienia nie przewidują możliwości wskazania cen jednostkowych usługi „zwrot przesyłek”.

Czy w związku z powyższym Zamawiający wprowadzi zmianę formularza kalkulacji poprzez dodanie pozycji „zwrot przesyłek” czy też wprowadzi zmianę do umowy (załącznik nr 4 do SWZ) o treści „Ceny za usługi Wykonawcy niewymienione w formularzu kalkulacji określone zostaną w oparciu o aktualny cennik Wykonawcy”?

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający informuje, iż wprowadza zmianę do umowy stanowiącej Załącznik nr 4 poprzez dodanie zapisu w § 4 pkt. 7. w następującym brzmieniu: *Ceny za usługi Wykonawcy niewymienione w formularzu kalkulacji określone zostaną w oparciu o aktualny cennik Wykonawcy, w szczególności dotyczy to zwrotu przesyłek niedoręczonych.*

PYTANIE NR 2

Wykonawca wnioskuję o dodanie w §4 ust. 7 projektu umowy (załącznik nr 4 do SWZ) gwarantowanej przez Zamawiającego minimalnej ilości zleconych usług (... % wartości umowy wskazanej w § 4 ust. 1) . Brak ustalenia we wzorcu umowy minimalnej wartości objętych umową świadczeń zamawianych przez Zamawiającego w okresie jej obowiązywania (w odniesieniu do szacunkowo określonej całkowitej wartości) stanowi naruszenie przez Zamawiającego art. 433 pkt 4 ustawy Pzp.

**ODPOWIEDŹ:**

Zamawiający wskazuje, iż dokonuje aktualizacji zapisów umowy, poprzez dodanie zapisu, w § 4 pkt. 8, w następującym brzmieniu - *Zamawiający zastrzega, iż gwarantowana przez Zamawiającego minimalna ilość zleconych usług wyniesie nie mniej niż 70 % wartości umowy wskazanej w § 4 ust. 1.*

PYTANIE NR 3

Wykonawca wnioskuje o dodanie w §5 ust. 7 projektu umowy (załącznik nr 4 do SWZ) zapisu: „Za datę zapłaty uznaje się obciążenie rachunku Wykonawcy”.

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę. "Pytanie" nie dotyczy wyjaśnienia treści SWZ w rozumieniu art. 284 ust. 1 PZP, lecz stanowi wniosek o zmianę SWZ, który nie został w żaden sposób umotywowany. Proponowany przez Wykonawcę zapis nie jest w żaden sposób umotywowany. Zamawiający będzie dokonywał terminowej płatności zgodnie z umową. Ponadto w proponowanym przez Wykonawcę zapisie jest błąd, bo w przypadku zapłaty wynagrodzenia dochodzi do obciążenia rachunku Zamawiającego, a w przypadku Wykonawcy następuje uznanie kwoty na jego rachunku, a nie obciążenie. Reguły dotyczące udzielania odpowiedzi na pytania skierowane do Zamawiającego zostały określone w art. 284 ust. 2 – 6 Pzp, przy uwzględnieniu dyspozycyjności art. 137 ust. 7 Pzp.

PYTANIE NR 4

Wykonawca wnioskuje o dodanie w §5 ust. 8 projektu umowy (załącznik nr 4 do SWZ) zapisu: „Nie dopuszcza się bez zgody Wykonawcy przenieść na osobę trzecią przysługującą Zamawiającemu od Wykonawcy wierzytelności wynikającej z umowy”.

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę. "Pytanie" nie dotyczy wyjaśnienia treści SWZ w rozumieniu art. 284 ust. 1 PZP, lecz stanowi wniosek o zmianę SWZ, który nie został w żaden sposób umotywowany. Reguły dotyczące udzielania odpowiedzi na pytania skierowane do Zamawiającego zostały określone w art. 284 ust. 2 – 6 Pzp, przy uwzględnieniu dyspozycyjności art. 137 ust. 7 Pzp.

PYTANIE NR 5

W świetle treści §8 projektu umowy (załącznik nr 4 do SWZ), z którego wynika fakultatywność obowiązku wpisu Wykonawcy do rejestru operatorów pocztowych, Wykonawca wskazuje na sprzeczność tego zapisu z zapisem 5.1.SWZ, gdzie wskazano, że:

„O udzielenie zamówienia mogą się ubiegać Wykonawcy, którzy spełniają wskazane poniżej warunki udziału w postępowaniu, dotyczące:

- 1) zdolności do występowania w obrocie gospodarczym - Zamawiający nie określa w tym zakresie warunków udziału w postępowaniu;
- 2) uprawnień do prowadzenia określonej działalności zawodowej, o ile wynika to z odrębnych przepisów: Zamawiający uzna warunek za spełniony, jeżeli wykonawca wykaże, iż posiada uprawnienia do wykonywania działalności pocztowej na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej oraz za granicą, tzn. jest wpisany do rejestru operatorów pocztowych, prowadzonego przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej, zgodnie z art. 6 ustawy z dnia 23 listopada 2012 roku – Prawo pocztowe (t.j. Dz.U. z2022 r., poz. 896) w zakresie obrotu krajowego i zagranicznego;

ODPOWIEDŹ:

Pytanie jest nieprecyzyjne, jednakże Zamawiający dokonuje korekty zapisów określonych w treści § 8 wzoru umowy stanowiącego Załącznik nr 4 do SWZ.



PYTANIE NR 6

Zamawiający wnioskuję o zmianę treści §10 ust. 5 projektu umowy (załącznik nr 4 do SWZ) poprzez uzupełnienie jego treści w następujący sposób:

„Podstawą do dokonania zmiany wynagrodzenia w przypadkach, o których mowa w ust. 1, jest pisemny wniosek Wykonawcy lub Zamawiającego, złożony drugiej Stronie umowy najpóźniej w terminie do 30 dni od wejścia w życie nowych przepisów, zawierający dokładny opis proponowanej zmiany wraz z uzasadnieniem i szczegółową kalkulacją kosztów oraz zasadami sporządzenia takiej kalkulacji, za wyjątkiem przypadku wskazanego w ust. 1 pkt 1), gdzie zamiana następuje od daty wystawienia przez Wykonawcę faktury po wejściu w życie przepisów zmieniających stawkę podatku od towarów usług”.

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę. W takim wypadku również koniecznym jest złożenie stosownego wniosku celem zasygnalizowania Zamawiającemu, że doszło do zmiany stawki podatku oraz wskazania właściwych regulacji prawnych, z których wynika zmiana stawki oraz daty wejścia tych zmian w życie. Ponadto Zamawiający informuje, iż Wykonawca mylnie posługuje się nazewnictwem, bowiem Zamawiającym, jak zostało wskazane w treści SWZ jest Gmina, zgodnie z definicją należy przez to rozumieć Gminę Dobrzyniewo Duże z siedzibą w Dobrzyniewie Dużym przy ul. Białostockiej 25, 16-002 Dobrzyniewo Duże, zaś Wykonawca winien się posługiwać słownictwem wynikającym z definicji, mianowicie Wykonawca - należy przez to rozumieć osobę fizyczną, osobę prawną albo jednostkę organizacyjną nieposiadającą osobowości prawnej, która oferuje na rynku wykonanie robót budowlanych lub obiektu budowlanego, dostawę produktów lub świadczenie usług lub ubiega się o udzielenie zamówienia, złożyła ofertę lub zawarła umowę w sprawie zamówienia publicznego.

PYTANIE NR 7

Zamawiający wnioskuję o zmianę treści §11 ust. 3 pkt 1) projektu umowy (załącznik nr 4 do SWZ) poprzez nadanie mu następującej treści:

„poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów, uprawniający Strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia należnego Wykonawcy, ustala się na poziomie powyżej 10% w stosunku do cen lub kosztów obowiązujących w terminie składania oferty”.

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę. "Pytanie" nie dotyczy wyjaśnienia treści SWZ w rozumieniu art. 284 ust. 1 PZP, lecz stanowi wniosek o zmianę SWZ, który nie został w żaden sposób umotywowany. Ponadto Zamawiający informuje, iż Wykonawca mylnie posługuje się nazewnictwem, bowiem Zamawiającym, jak zostało wskazane w treści SWZ jest Gmina, zgodnie z definicją należy przez to rozumieć Gminę Dobrzyniewo Duże z siedzibą w Dobrzyniewie Dużym przy ul. Białostockiej 25, 16-002 Dobrzyniewo Duże, zaś Wykonawca winien się posługiwać słownictwem wynikającym z definicji, mianowicie Wykonawca - należy przez to rozumieć osobę fizyczną, osobę prawną albo jednostkę organizacyjną nieposiadającą osobowości prawnej, która oferuje na rynku wykonanie robót budowlanych lub obiektu budowlanego, dostawę produktów lub świadczenie usług lub ubiega się o udzielenie zamówienia, złożyła ofertę lub zawarła umowę w sprawie zamówienia publicznego.

PYTANIE NR 8

Zamawiający prosi o wyjaśnienie treści §11 ust. 3 pkt 2) projektu umowy (załącznik nr 4 do SWZ): „2) początkowy termin ustalania zmiany wynagrodzenia należnego Wykonawcy określa się na 90 dzień od rozpoczęcia realizacji zamówienia” w zestawieniu z treścią §11 ust. 4 projektu umowy (załącznik nr 4 do SWZ):



„Pierwsza zmiana wynagrodzenia należnego Wykonawcy może nastąpić nie wcześniej niż po upływie 12 miesięcy od daty rozpoczęcia realizacji zamówienia - z uwzględnieniem początku okresu waloryzacji, wskazanego w ust. 3 pkt 2 powyżej”.

Jak Zamawiający rozróżnia wskazane w umowie pojęcie: pierwsza zmiana wynagrodzenia i początek waloryzacji oraz fakt obowiązywania umowy określony na mniej niż 12 miesięcy to jest wg § 2 ust. 1 pkt 2) do 31.12.2023 r.?

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający wskazuje, iż pytanie jest nieprecyzyjne, w związku z czym nie sposób udzielić na nie jednoznacznej odpowiedzi. Pojęcie *pierwsza zmiana wynagrodzenia*, literalnie należy rozumieć jako *pierwsza zmiana wynagrodzenia*. Początkowy termin ustalenia zmiany wynagrodzenia stanowi moment, od którego można oceniać zaistnienie i wielkość zmiany uprawniającej do modyfikacji wynagrodzenia. Pozostałe kwestie zostały skorygowane w treści wskazanego załącznika. Ponadto Zamawiający informuje, iż Wykonawca mylnie posługuje się nazewnictwem, bowiem Zamawiającym, jak zostało wskazane w treści SWZ jest Gmina, zgodnie z definicją należy przez to rozumieć Gminę Dobrzyniewo Duże z siedzibą w Dobrzyniewie Dużym przy ul. Białostockiej 25, 16-002 Dobrzyniewo Duże, zaś Wykonawca winien się posługiwać słownictwem wynikającym z definicji, mianowicie Wykonawca - należy przez to rozumieć osobę fizyczną, osobę prawną albo jednostkę organizacyjną nieposiadającą osobowości prawnej, która oferuje na rynku wykonanie robót budowlanych lub obiektu budowlanego, dostawę produktów lub świadczenie usług lub ubiega się o udzielenie zamówienia, złożyła ofertę lub zawarła umowę w sprawie zamówienia publicznego.

PYTANIE NR 9

Zamawiający wnioskuje o zmianę treści §11 ust. 6 projektu umowy (załącznik nr 4 do SWZ) poprzez nadanie mu następującej treści:

„Na podstawie art. 439 ust. 2 pkt 4 ustawy Prawo zamówień publicznych, Zamawiający określa maksymalną, dopuszczalną wartość zmiany wynagrodzenia należnego Wykonawcy w całym okresie realizacji zamówienia, w wyniku zastosowania postanowień, o których mowa w ust. 2 powyżej, na poziomie 10 % ceny wybranej oferty”.

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę. "Pytanie" nie dotyczy wyjaśnienia treści SWZ w rozumieniu art. 284 ust. 1 PZP, lecz stanowi wniosek o zmianę SWZ, który nie został w żaden sposób umotywowany. Ponadto Zamawiający informuje, iż Wykonawca mylnie posługuje się nazewnictwem, bowiem Zamawiającym, jak zostało wskazane w treści SWZ jest Gmina, zgodnie z definicją należy przez to rozumieć Gminę Dobrzyniewo Duże z siedzibą w Dobrzyniewie Dużym przy ul. Białostockiej 25, 16-002 Dobrzyniewo Duże, zaś Wykonawca winien się posługiwać słownictwem wynikającym z definicji, mianowicie Wykonawca - należy przez to rozumieć osobę fizyczną, osobę prawną albo jednostkę organizacyjną nieposiadającą osobowości prawnej, która oferuje na rynku wykonanie robót budowlanych lub obiektu budowlanego, dostawę produktów lub świadczenie usług lub ubiega się o udzielenie zamówienia, złożyła ofertę lub zawarła umowę w sprawie zamówienia publicznego.

PYTANIE NR 10

Wykonawca proponuje przesyłanie faktur drogą elektroniczną w formacie PDF na wskazany przez Zamawiającego adres mailowy. Zautomatyzowane przetwarzanie faktur ujednotolica daty wystawienia i otrzymania faktury jak również przynosi wiele korzyści, które powodują, że:

- zmniejsza się liczba zgubionych faktur,
- zwiększa się płynność finansowa,
- jest krótszy czas akceptacji,
- dane są lepszej jakości,



- występują mniejsze nakłady pracy oraz niższe koszty administracyjne,
- jest mniej zduplikowanych faktur.

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o wyrażenie zgody na zastosowanie powyższego rozwiązania, akceptację załączonego do pisma porozumienia dotyczącego przesyłania faktur w formie elektronicznej oraz przekazanie adresu mailowego, na który będą przesyłane faktury.

Wykonawca wyjaśnia, że zgodnie z art. 106n ust. 1 ustawy o VAT - stosowanie faktur elektronicznych wymaga akceptacji odbiorcy faktury. Oznacza to, że zastosowanie „tradycyjnej” faktury elektronicznej wystawionej zgodnie z przepisami ustawy o VAT (np. w pliku PDF), wymaga uzyskania zgody (akceptacji) odbiorcy faktury.

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający informuje, iż wyraża zgodę na rozwiązanie zaproponowane przez Wykonawcę, w zakresie przesyłania faktur drogą elektroniczną w formacie PDF na wskazany przez Zamawiającego adres mailowy. Pozostałe informacje zostaną przekazane w momencie rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego.

PYTANIE NR 11

Zamawiający w załączniku nr 5 do SWZ - Formularz kalkulacji oraz w pkt 26 Szczegółowego Opisu Przedmiotu Zamówienia wymienił jako przedmiot zamówienia: przesyłki listowe krajowe

Wykonawca informuje, iż w obrocie krajowym przesyłki listowe są taryfikowane wg formatu (S, M, L), kategorii dostarczania (ekonomiczne lub priorytetowe), ale również wg masy:

- do 500 g Format S
- do 1000 g format M
- do 2000 g format L

W związku z powyższym Wykonawca składa wniosek o doprecyzowanie masy przesyłki do określonego formatu zgodnie z powyższym w pozycjach dotyczących przesyłek listowych krajowych.

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający informuje, iż pytanie nie jest precyzyjne, natomiast wartości wskazane w pkt. 26 Szczegółowego opisu Przedmiotu Zamówienia są zgodne z opisem i ogólnie przyjętym wytycznym w zakresie masy i gramatury. Wskazany powyżej przez Wykonawcę wniosek o doprecyzowanie masy przesyłki do określonego formatu zgodnie z powyższym w pozycjach dotyczących przesyłek listowych krajowych pokrywa się z tym co zostało pierwotnie określone.

PYTANIE NR 12

Zamawiający w załączniku nr 5 do SWZ - Formularz kalkulacji oraz w pkt 26 Szczegółowego Opisu Przedmiotu Zamówienia wymienił jako przedmiot zamówienia przesyłki w obrocie zagranicznym: „polecone priorytetowe nierejestrowane”.

Wykonawca informuje, iż w obrocie zagranicznym świadczone są przesyłki listowe nierejestrowane priorytetowe oraz przesyłki polecone priorytetowe. W związku z powyższym Wykonawca wnosi o doprecyzowanie rodzaju przesyłki w obrocie zagranicznym.

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający wskazuje, iż omyłkowo określił nazewnictwo w zakresie przedmiotu zamówienia obejmującego przesyłki w obrocie zagranicznym: „polecone priorytetowe nierejestrowane”. W związku z czym dokonuje stosownej korekty we wskazanych dokumentach.

PYTANIE NR 13

Wykonawca wnioskuje o dopuszczenie możliwości dołączenia do umowy zawieranej z wybranym wykonawcą załącznika dot. klauzuli antykorupcyjnej (wzór w załączeniu).

**ODPOWIEDŹ:**

Zamawiający dopuszcza możliwość dołączenia do umowy zawieranej z wybranym Wykonawcą załącznika dot. klauzuli antykorupcyjnej.

PYTANIE NR 14

Zamawiający w §3 ust. 16 (załączniku nr 4 do SWZ) oraz w pkt 27 Szczegółowego Opisu Przedmiotu Zamówienia Zamawiający powołał się na nieaktualne przepisy Światowego Związku Pocztowego.

W związku z powyższym Wykonawca proponuje zastąpić cały odnośnik do ogólnego wyrażenia: „- międzynarodowych przepisów pocztowych”.

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający informuje, iż status aktu prawnego, jaki widnieje w Internetowym Systemie Aktów Prawnych jest nadal jako obowiązujący.

PYTANIE NR 15

Zamawiający w §12 Umowy (załącznik nr 4 do SWZ) oraz w Rozdziale 22 SWZ określił wymagania związane z realizacją zamówienia w zakresie zatrudnienia przez Wykonawcę na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji Umowy: przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych oraz ich ewentualnych zwrotów (doręczyciele — listonosze, osoby wydające korespondencję).

Przekazywanie Zamawiającemu informacji dotyczących wykazu osób skierowanych do realizacji zamówienia ze wskazaniem podmiotu zatrudniającego jest równoznaczne z udostępnianiem 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. 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.

- *W związku z powyższym prosimy o rezygnację z zapisu dotyczącego przedłożenia wykazu imiennego osób i zastąpienie go formularzem oświadczenia o ilości osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę w miejscowości Zamawiającego. Ponadto Wykonawca informuje, iż w przypadku zawarcia umowy stronami będą Wykonawca i Zamawiający, a nie pracownik Wykonawcy, który nie ma obowiązku składania oświadczeń na rzecz Zamawiającego. Zapisy takie nakładają na Wykonawcę obowiązek, którego spełnienie będzie zależało od dobrej woli pracownika.*
- *Wykonawca wnosi również o dokonanie zmiany w § 12 ust. 1 Załącznika nr 4 do SWZ poprzez zawężenie grupy wskazanych osób do:*
 1. *osób wykonujących nadzór nad realizacją umowy**lub*
 2. *osób wykonujących czynności w zakresie przyjmowanie przesyłek od Zamawiającego w placówce nadawczej Wykonawcy obsługującej Zamawiającego oraz doręczającej zwroty do siedziby Zamawiającego.*

Biorąc pod uwagę rozbudowaną strukturę Wykonawcy, skalę prowadzonej działalności, liczbę pracowników zatrudnionych na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę (ponad 70 000) brak zawężenia pracowników realizujących czynności w zakresie zamówienia, powoduje, iż pozyskanie dokumentów określonych w §12 ust. 2 Załącznika nr 4 do SWZ przez Zamawiającego jest fizycznie niemożliwe.



Dodatkowo Wykonawca zwraca się o doprecyzowanie postawionego w § 11 ust. 1 Załącznik nr 4 do Ogłoszenia wymogu, bowiem na podstawie art. 95 ustawy Prawo zamówień publicznych obowiązkiem Zamawiającego jest określenie w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia na usługi lub roboty budowlane wymagań związanych z realizacją zamówienia w zakresie zatrudnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane przez Zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy.

W związku z powyższym Wykonawca zwraca się o doprecyzowanie postawionego wymogu w zakresie zatrudnienia na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane przez Zamawiającego czynności w zakresie realizacji niniejszego zamówienia, ale tylko w sytuacji, jeżeli wykonanie tych czynności **polega** na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy. Przeciwnie, Wykonawca wnosi o potwierdzenie słuszności twierdzenia, że wymóg postawiony przez Zamawiającego w niniejszym postępowaniu **nie dotyczy** sytuacji, jeżeli wykonanie określonych przez Zamawiającego czynności **nie polega** na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy.

W związku z wnioskiem o doprecyzowanie określonych przez Zamawiającego wymagań związanych z realizacją zamówienia w zakresie zatrudnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22§ 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy, Wykonawca zwraca się o doprecyzowanie i uwzględnienie w treści umowy, stanowiącej załącznik nr 4 do Specyfikacji Warunków Zamówienia, wymagań w oparciu o pełne brzmienie przepisu art. 95 ustawy Prawo zamówień publicznych.

- *Zgodnie z powyższym, treść umowy powinna wskazywać, że **Wykonawca jest zobowiązany do realizacji określonych czynności w zakresie realizacji zamówienia, przez osoby zatrudnione na podstawie stosunku pracy, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy.***

Przekazywanie zamawiającemu kopii umów o pracę osób zatrudnionych jest równoznaczne z udostępnieniem 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 na usługi. Dostęp do informacji stanowiących dane osobowe nie jest bowiem niezbędny dla weryfikacji spełnienia określonych warunków przez wykonawcę. W opinii Generalnego Inspektora Ochrony Danych Osobowych dla realizacji tego celu wystarczające byłoby przedstawienie przez wykonawcę stosownych oświadczeń czy zaświadczeń lub zanonimizowanych dokumentów.

- *W związku z powyższym, Wykonawca wnosi o odstąpienie od żądania przez Zamawiającego przekazania kopii umów o pracę. Wykonawca wnosi, aby Zamawiający uznał wymóg za spełniony w przypadku dostarczenia przez wykonawcę weryfikowalnych dokumentów np. oświadczeń o ilości pracowników zatrudnionych na umowę o pracę, a wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia.*

Dodatkowo Wykonawca wnosi o **wykreślenie** §11 ust. 3 Załącznika nr 4 do SWZ oraz pkt 22.3 SWZ. Wykonawca pragnie zwrócić uwagę na aktualną sytuację epidemiczną w kraju, która może wymusić zmiany w obsłudze na wskazanych przez Zamawiającego stanowiskach. Ze względu na skalę zatrudnienia w PP S.A. nie jest możliwe spełnienie tego wymogu w tak krótkim terminie. Ma na to wpływ np. fluktuacja zatrudnienia, pracownicy korzystają z urlopów wypoczynkowych, macierzyńskich i wychowawczych. Ponadto dochodzą zwolnienia lekarskie. Wszystkie te czynniki mają



bezpośredni wpływ na zmianę osób realizujących fizycznie zadania na rzecz Zamawiającego, a co za tym idzie przedłożenie zamawiającemu stosownych dokumentów. Wskazany 5 dniowy termin na przedłożenie stosownych dokumentów może okazać się niemożliwy do realizacji.

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę. Z treści § 12 ust. 2 umowy jednoznacznie wynika, że obowiązek udokumentowania zatrudnienia dotyczy wyłącznie "osób skierowanych do realizacji zamówienia", a nie jak twierdzi Wykonawca wszystkich pracowników danego Wykonawcy. Obowiązek dotyczy wyłącznie osób faktycznie skierowanych do realizacji czynności w ramach umowy z zamawiającym, co więcej obowiązek ten dotyczy wyłącznie czynności wskazanej wprost w § 12 ust. 1 umowy, tj. doręczycieli, czyli listonoszów wydających korespondencję Zamawiającemu, co sprowadza ten obowiązek do zaledwie kilku osób w skali całej umowy.

PYTANIE NR 16

Zamawiający w §12 ust. 6 Umowy (załącznik nr 4 do SWZ) wskazał, iż:

„W przypadku nie wykonania obowiązku, o którym mowa powyżej, Zamawiający przewiduje sankcję w postaci obowiązku zapłaty przez Wykonawcę kary umownej w wysokości 500 zł za każdy stwierdzony przypadek naruszenia oraz będzie uprawniony do złożenia wniosku o przeprowadzenie kontroli przez Państwową Inspekcję Pracy”.

Konieczność zapłaty kary w wysokości 500 zł za stwierdzony przez Zamawiającego przypadek niezatrudnienia osoby na podstawie umowy o pracę jest rażąco wygórowana i wskazuje na oczywistą dysproporcję pomiędzy ciężarem naruszenia obowiązków przez Wykonawcę, a rozmiarem sankcji wymierzanej z tego tytułu. Wykonawca wnosi o obniżenie sankcji do kwoty 100 zł, za każdy stwierdzony przypadek.

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę. Wymagania w zakresie zatrudnienia osób skierowanych do realizacji zamówienia wynikające z art. 95 ust. 2 pkt 3 ustawy PZP mają charakter bezwzględnie obowiązujący i wprost nakładają obowiązek określenia "sankcji z tytułu niespełnienia tych wymagań". Sankcja ma mieć charakter dyscyplinujący i mobilizować do realizacji umowy zgodnie z jej postanowieniami. Kwota 500 zł tytułem kary umownej w kontekście rażącego uchybienia, którego dotyczy - w żadnej mierze nie jest wygórowana. Sugerowana przez wykonawcę kwota 100 zł, również w kontekście wartości wynagrodzenia, ma charakter symboliczny i w żadnej mierze nie spełnia przytoczonej powyżej funkcji kary umownej.

W związku z niniejszymi odpowiedziami na pytania treści SWZ następuje modyfikacja treści SWZ oraz załączników. Zamawiający zamieszcza zaktualizowane załączniki i zmienia termin wpływu i otwarcia ofert z dnia 12.01.2023 r. na 13.01.2023 r. Godzina składania i otwarcia ofert pozostaje bez zmian.

Zamawiający informuje, że pytania, odpowiedzi na pytania, stają się integralną częścią SWZ i będą wiążące przy składaniu ofert.