



PREZYDENT MIASTA PRUSZKOWA

ul. J. I. Kraszewskiego 14/16
05-800 Pruszków
tel.: 22 735 87 77
e-mail: prezydent@miasto.pruszkow.pl

Pruszków, 25.05.2021 r.

WSR.271.4.31.2021 (140)

Wykonawcy ubiegający się o udzielenie zamówienia

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji na:
„Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym zgodnie z obowiązującymi przepisami a w szczególności zgodnie z Ustawą Prawo Pocztove z dnia 23 listopada 2012r. (t.j. Dz, U. z 2020 r. poz. 1041, 2320)”.

Numer nadany przez Zamawiającego: WSR.271.31.2021.

Zamawiający, Gmina Miasto Pruszków, ul. Kraszewskiego 14/16, 05-800 Pruszków, działając na podstawie art. 284 ust. 2, ust. 3 i ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U z 2019 roku, poz. 2019 z późniejszymi zmianami), zamieszcza pytania dotyczące postępowania wraz z udzielonymi na nie odpowiedziami:

Pytanie 1

W treści umowy - załącznik nr 4 do SWZ w § 2 pkt 9 oraz załączniku nr 8 do SWZ pkt II Zamawiający wskazał, że Wykonawca zobowiązany jest do stałego dostarczania przesyłek i zwrotów do siedziby Zamawiającego codziennie w dniach pracy Urzędu Miasta w Pruszkowie w godzinach od 8³⁰ – 10⁰⁰.

Przedmiotem zamówienia jest świadczenie usług pocztowych w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek. W definicji usługi pocztowej (art. 2 ust. 1 ustawy Prawo pocztowe) nie mieści się doręczanie przesyłek – opłaconych przez nadawców i nadchodzących do Zamawiającego. Dodatkowo Zamawiający określa wczesno poranne godziny doręczenia, które nie uwzględniają procesów pocztowych zachodzących przed fazą doręczenia, jak np. przewóz do placówki oddawczej, rozdział materiału na rejony doręczeń, uzupełnienie odpowiedniej dokumentacji, etc. oraz samej fazy doręczenia do siedziby Zamawiającego, która będzie wynikała z Obsługi rejonu doręczeń dla danej lokalizacji.

Czy w związku z powyższym Zamawiający dopuszcza **wykreślenie** wskazanych zapisów o godzinie doręczania przesyłek i paczek, ponieważ zapisy dotyczące terminów doręczania przesyłek pocztowych (wskaźniki czasu przebiegu przesyłek pocztowych w obrocie krajowym) uregulowane są Rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013r w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego oraz w ustawie Prawo pocztowe?

Odpowiedź:

Ze względu na terminy spraw prowadzonych przez pracowników Urzędu Miasta Pruszkowa i procedur z nich wynikających Zamawiający nie dopuszcza wykreślenia zapisów dotyczących godzin doręczenia przesyłek i paczek pocztowych do siedziby Urzędu Miasta Pruszkowa.



PREZYDENT MIASTA PRUSZKOWA

ul. J. I. Kraszewskiego 14/16
05-800 Pruszków
tel.: 22 735 87 77
e-mail: prezydent@miasto.pruszkow.pl

Pytanie 2

W treści Zamówienia w załączniku nr 4 do SWZ (Umowa) § 6 pkt 4 Zamawiający określa wysokość kary umownej:

„Zamawiający może żądać zapłaty kar umownych w wysokości 5% wynagrodzenia brutto określonego w §3 ust.1 niniejszej umowy a także rozwiązać umowę ze skutkiem natychmiastowym, w przypadku, gdy Wykonawca rażąco narusza warunki umowy a w szczególności gdy:

- 1) nie przystąpił do realizacji umowy,*
- 2) odstąpił od realizacji umowy w trakcie jej wykonywania z przyczyn niezależnych od Zamawiającego,*
- 3) złożył fałszywe oświadczenie lub inne dokumenty poświadczające nieprawdę,*
- 4) nie wywiązuje się z realizacji klauzuli społecznej zawartej w opisie przedmiotu zamówienia,*
- 5) zmniejszył liczbę placówek/stanowisk pocztowych wyszczególnionych w załączniku do umowy.”*

W związku z powyższym czy Zamawiający może określić co rozumie pod słowem „rażąco narusza warunki umowy” i określić katalog zamknięty wraz ze specyfikacją, w których znajdują się wg Zamawiającego czyny rażąco naruszające warunki umowy.

To postanowienie jest zdaniem wykonawcy tożsame z zastrzeżeniem oderwanej od szkody, rażąco wygórowanej kary umownej, niedostosowanej do potencjalnej szkody i prowadzącej do nieuzasadnionego wzbogacenia Zamawiającego. Zdaniem wykonawcy odstąpienie od umowy niekoniecznie musi prowadzić do powstania po stronie Zamawiającego szkody, a to w kontekście postanowień projektu umowy oznacza, że obowiązek jej uiszczenia powstawałby niezależnie od faktu powstania szkody, a w przypadku stwierdzenia naruszenia warunków bezpieczeństwa i ochrony danych osobowych reguluje to Rozporządzenie o ochronie danych osobowych oraz Rozporządzeniem Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679.

Warto również zauważyć, że Zamawiający zawarł w katalogu kar umownych zapis dotyczący nie wywiązywania się z realizacji klauzuli społecznej zawartej w opisie przedmiotu zamówienia.

W obowiązkach Wykonawcy, Zamawiający wskazał wysokość kary umownej w przypadku braku zatrudnienia osób na podstawie umowy o pracę.

Zamawiający, który kształtuje ramy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, nie może kreować zapisów umowy jedynie zgodnie ze swoim wyobrażeniem. Nie jest uprawnione obarczanie Wykonawcy niewspółmiernie wysokim ryzykiem, jakie wiąże się z realizacją zamówienia wobec ryzyka, które obciąża Zamawiającego. Do kwestii tego, jaka jest funkcja kar umownych i w jakiej wysokości mogą być one kształtowane w projektach umów w sprawie zamówienia publicznego, Krajowa Izba Odwoławcza odniosła się z w wyroku z 6 czerwca 2018 r. (sygn. akt KIO 980/18, KIO 983/18).

Wynika z niego, że rażąco wysoka kara umowna, która na dodatek w tym przypadku została zdublowana to błąd SWZ, którego należy unikać. Innymi słowy, nie można karać Wykonawcy niejako podwójnie „za to samo”.



PREZYDENT MIASTA PRUSZKOWA

ul. J. I. Kraszewskiego 14/16
05-800 Pruszków
tel.: 22 735 87 77
e-mail: prezydent@miasto.pruszkow.pl

Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień ogłoszenia z przepisami bezwzględnie obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, Zamawiający dopuszcza wykreślenie lub **zmniejszenie wysokości kary** lub oparcie odpowiedzialności Wykonawcy głównie na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe z dnia 23 listopada 2012 roku

Odpowiedź:

Zamawiający nie zgadza się na zmianę zapisu w tym zakresie. Przypadki rażącego naruszenia warunków umowy są jednoznacznie określone w § 6 pkt 4 pkt 1-5 umowy. Zamawiający wskazuje, że termin „rażące naruszenie postanowień umowy” należy do zakresu tzw. klauzul generalnych, dopuszczonych do stosowania przez polskie prawo cywilne, np.: cel społeczno – gospodarczy, prawa, należyta staranność, nadużycie prawa, zasady współżycia społecznego. Zostały one stworzone dla okoliczności wyjątkowych, których system prawa nie może uznać za wykonanie zobowiązania oraz których przewidzieć nie można wyczerpująco, a podlegają one ocenie wyłącznie na tle konkretnej sytuacji, która może w przyszłości zaistnieć. Zamawiający przykładowo w umowie wskazuje przypadki, które zostaną uznane za rażąco naruszające umowę. Inne przypadki zostaną poddane szczegółowej analizie wraz z analizą orzecznictwa.

Pytanie 3

W treści Zamówienia w załączniku nr 4 do SWZ (Umowa) § 2 pkt 33 zamawiający wskazał wysokość kary umownej w przypadku braku zatrudnienia osób na podstawie umowy o pracę, zapis o treści:

„W przypadku nie zatrudnienia przy realizacji zamówienia osób wymaganych przez Zamawiającego Wykonawca jest zobowiązany do zapłacenia kary umownej w wysokości 1000 zł. za każdą osobę niezatrudnioną na podstawie umowy o pracę za dany miesiąc”.

Z uwagi na zbyt wysoką wartość kary umownej Wykonawca wnosi o wykreślenie bądź zmniejszenie wysokości kary umownej do 100 zł za każdą osobę nie zatrudnioną na podstawie umowy o pracę za dany miesiąc. Jednocześnie zwraca się z prośbą o zawężenie grupy do zatrudnionych na terenie Gminy Miasta Pruszków. Wykonawca proponuje na zmianę zapisu na następujący

„W przypadku nie zatrudnienia przy realizacji zamówienia osób wymaganych przez Zamawiającego Wykonawca jest zobowiązany do zapłacenia kary umownej w wysokości 100 zł. za każdą osobę niezatrudnioną na podstawie umowy o pracę za dany miesiąc- dotyczy pracowników Gminy Miasta Pruszków”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie zgadza się na zmianę zapisu w tym zakresie. Zamawiający, kwestie wymogu zatrudnienia pracowników na podstawie stosunku pracy uznaje za istotny element realizacji klauzuli społecznościonej, w zamówieniach publicznych. Zamawiający nie może zgodzić się na obniżenie kary do zaproponowanej 100 zł za każdy przypadek. Kara zaproponowana przez Zamawiającego została ukształtowana na wskazanym poziomie po to, aby Zamawiający nie miał wątpliwości, że Wykonawca dołoży należytej staranności w zakresie zatrudniania pracowników na podstawie umowy o pracę. Ponadto należy zaznaczyć, że Zamawiający dokonał już znaczącej zmiany w zakresie określenia kwoty za każdy przypadek naruszenia.



PREZYDENT MIASTA PRUSZKOWA

ul. J. I. Kraszewskiego 14/16
05-800 Pruszków
tel.: 22 735 87 77
e-mail: prezydent@miasto.pruszkow.pl

Pytanie 4

W treści Zamówienia w załączniku nr 4 do SWZ (Umowa) § 6 pkt 5 Zamawiający określa wysokość kary umownej: „*łączna maksymalna wysokość kar umownych nie przekroczy 30% wartości netto umowy*”

Z uwagi na zbyt wygórowaną w ocenie Wykonawcy karę czy Zamawiający dopuszcza zmniejszenie tej kary do 5% wartości niewykorzystanego kontraktu.

Odpowiedź:

Zamawiający, uznaje że maksymalna wysokość kar umownych przyjęta w § 6 pkt 5 umowy nie jest wygórowana oraz została przyjęta na dopuszczalnym poziomie. Ustawodawca w zakresie ustalenia wysokości kary umownej wprowadził jedynie obowiązek wskazania jej wartości maksymalnej.

Pytanie 5

W treści Zamówienia w załączniku nr 4 do SWZ (Umowa) §2 pkt 3 Zamawiający wskazuje wymagania w zakresie terminów w jakich powinny być doręczane przesyłki:

„Wykonawca zobowiązuje się doręczyć przesyłki listowe przyjęte do przemieszczenia i doręczenia: w dniu następnym jednak nie później niż w 2 dniu po dniu nadania w przypadku przesyłki listowej najszybszej kategorii, w dniu następnym jednak nie później niż w 4 dniu po dniu nadania przypadku przesyłki nie będącej przesyłką najszybszej kategorii.”

Czy Zamawiający dopuszcza modyfikację treści tego punktu na zgodne z postanowieniami dotyczącymi terminów doręczania przesyłek pocztowych, które zostały uregulowane Rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz. U. z 2013r, poz. 545), wydanego na podstawie ustawy Prawo Pocztove na następujący:

„Operator zobowiązuje się doręczyć przesyłki listowe przyjęte do przemieszczenia i doręczenia zgodne z postanowieniami dotyczącymi terminów doręczania przesyłek pocztowych, które zostały uregulowane Rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz. U. z 2013r, poz. 545)”

Odpowiedź:

Ze względu na terminy spraw prowadzonych zgodnie z przepisami przez pracowników Urzędu Miasta Pruszków Zamawiający nie dopuszcza zmian w tym zakresie.

Pytanie 6

W treści Zamówienia w załączniku nr 4 do SWZ (Umowa) § 3 pkt 10 Zamawiający określa:

„10. Należności wynikające z faktur VAT, Zamawiający regulować będzie przelewem na konto Wykonawcy wskazane na fakturze w terminie 14 dni od daty dostarczenia do siedziby Zamawiającego prawidłowo wystawionej faktury. Na przelewie Zamawiający zobowiązany jest określić tytuł wpłaty za „FV nr.....umowa nr.....”



PREZYDENT MIASTA PRUSZKOWA

ul. J. I. Kraszewskiego 14/16
05-800 Pruszków
tel.: 22 735 87 77
e-mail: prezydent@miasto.pruszkow.pl

Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację treści niniejszego postanowienia w następujący sposób:

„10. Należności wynikające z faktur VAT, Zamawiający regulować będzie przelewem na konto Wykonawcy wskazane na fakturze w terminie 21 dni od daty wystawienia faktury. Na przelewie Zamawiający zobowiązany jest określić tytuł wpłaty za „FV nr.....umowa nr.....”

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. Termin płatności faktury od daty wystawienia z tytułu świadczonych usług został wprowadzony ze względu na zapewnienie prawidłowego funkcjonowania systemu fakturowania wykonawcy. Takie rozwiązanie daje możliwość oszacowania terminów wpływu środków oraz opóźnień w ich płatnościach.

Odpowiedź:

Biorąc pod uwagę obieg dokumentacji finansowej w Urzędzie Miasta Pruszkowa oraz kryteria terminu wystawiania faktur przez Wykonawcę Zamawiający zmienia treść §3 pkt 10 na następujące brzmienie: „Należności wynikające z faktur VAT, Zamawiający regulować będzie przelewem na konto Wykonawcy wskazane na fakturze w terminie 21 dni od daty jej wystawienia pod warunkiem, że doręczenie przesyłki z fakturą do siedziby Zamawiającego nastąpi w ciągu 6 dni roboczych od dnia jej wystawienia. Na przelewie Zamawiający zobowiązany jest określić tytuł wpłaty za „FV nr....umowa nr.....”.

Pytanie 7

W formularzu cenowym Zamawiający wskazał usługę – przesyłki kurierskie

Czy Zamawiający przez przesyłki kurierskie rozumie się przesyłki krajowe najszybszej kategorii nadane w dniu roboczym do godziny 15:00 doręczone w gwarantowanym terminie. Dla przesyłki standardowej doręczenie do drugiego dnia roboczego po dniu nadania. Dla przesyłki niestandardowej doręczenie nastąpi do czwartego dnia roboczego po nadaniu. Przyjęte za potwierdzeniem nadania, doręczone za pokwitowaniem odbioru o wadze do 30 kg. Cena za nadanie przesyłki zawiera odbiór z siedziby Zamawiającego oraz ubezpieczenie do kwoty co najmniej 5.000,00 zł?

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza zapis dotyczący usługi przesyłki kurierskie.

Pytanie 8

Wykonawca prosi o potwierdzenie że w załączniku nr 1A formularz cenowy do SWZ usługa potwierdzenie odbioru w obrocie krajowym i zagranicznym dotyczy tylko przesyłek rejestrowanych (poleconych) i paczek.

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza, że usługa potwierdzenia odbioru w obrocie krajowym i zagranicznym dotyczy tylko przesyłek rejestrowanych (poleconych) i paczek.



PREZYDENT MIASTA PRUSZKOWA

ul. J. I. Kraszewskiego 14/16
05-800 Pruszków
tel.: 22 735 87 77
e-mail: prezydent@miasto.pruszkow.pl

Pytanie 9

Zamawiający w treści Zamówienia w załączniku nr 4 do SWZ (Umowa) § 2 pkt 28 określił

28. Zamawiający określa wymóg zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę lub Podwykonawcę, o którym mowa w ust. 27 osób wykonujących czynności związane z wykonaniem Przedmiotu zamówienia. Rodzaj czynności niezbędnych do realizacji zamówienia wchodzących w zakres przedmiotu zamówienia to czynności związane z segregowaniem przesyłek do adresatów, odbiór przesyłek z Siedziby Zamawiającego, przemieszczanie i doręczanie przesyłek.

Czy Zamawiający może zawęzić powyższy wymóg do Gminy Miasta Pruszków lub potwierdzić, że wymóg dotyczy to Miasta Pruszków?

Odpowiedź:

Zamawiający nie zawęży wymogu zatrudnienia osób na podstawie umowy o pracę obsługujących wyłącznie Gminę Miasto Pruszków. Działając zgodnie art. 95 ustawy PZP Zamawiający wymaga zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę lub Podwykonawcę osób wykonujących czynności związane z realizacją przedmiotu zamówienia, których realizacja polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 §1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy (Dz. U. z 2020r., poz. 1320 ze zm.).

Pytanie 10

Zamawiający w treści Zamówienia w załączniku nr 4 do SWZ (Umowa) § 2 pkt 32 określił:

32. Zatrudnienie, o którym mowa w ust. 27 i 28, do realizacji Przedmiotu Umowy będzie trwać w całym okresie wykonywania Przedmiotu Umowy, a w przypadku rozwiązania stosunku pracy przed zakończeniem tego okresu, Wykonawca lub Podwykonawca zobowiązuje się do zatrudnienia na to miejsce innej osoby w terminie 14 dni od dnia rozwiązania umowy z zatrudnioną osobą.

Wykonawca wnosi o **wykreślenie** powyższego zapisu bowiem jest to nieuprawniona/nieuzasadniona ingerencja Zamawiającego na politykę zatrudnienia Wykonawcy, której zmiany nie muszą mieć żadnego wpływu na prawidłowe wykonanie przedmiotu zamówienia.

Odpowiedź:

Zamawiający nie zgadza się na wykreślenie zapisu z § 2 pkt 32 umowy. Zamawiający stosując zapis w § 2 pkt 32 umowy opiera się na art. 95 ust. 2 ustawy Prawo Zamówień Publicznych.

Pytanie 11

Zamawiający w treści Zamówienia w załączniku nr 4 do SWZ (Umowa) § 2 pkt 29 określił:

29. Wykonawca zobowiązany jest na każde wezwanie Zamawiającego, stosownie do art. 438 ust. 2 PZP udokumentować zatrudnienie osób, o których mowa w ust. 27 i 28. W celu weryfikacji zatrudnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę Zamawiający może żądać w szczególności:



PREZYDENT MIASTA PRUSZKOWA

ul. J. I. Kraszewskiego 14/16
05-800 Pruszków
tel.: 22 735 87 77
e-mail: prezydent@miasto.pruszkow.pl

- 1) oświadczenia zatrudnionego pracownika,
- 2) oświadczenia Wykonawcy lub Podwykonawcy o zatrudnieniu pracownika na podstawie umowy o pracę,
- 3) poświadczoną za zgodność z oryginałem kopii umowy o pracę zatrudnionego pracownika,
- 4) innych dokumentów

- zawierających informacje, w tym dane osobowe, niezbędne do weryfikacji zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, w szczególności imię i nazwisko zatrudnionego pracownika, datę zawarcia umowy o pracę, rodzaj umowy o pracę i zakres obowiązków pracownika.

Wykonawca wnosi o zawężenie w/w dokumentów i dopisanie że w/w wymóg dotyczy Gminy Miasta Pruszków.

Informujemy, że Wykonawca zatrudnia ponad 70 tys. pracowników z czego większość może być zaangażowana w czynności związane z czynnościami przyjmowania, doręczania przesyłek biorąc pod uwagę przedmiot zamówienia, którym jest świadczenie usług pocztowych na terenie całego kraju.

Odpowiedź:

Zamawiający nie może zawęzić ilości dokumentów określonych w § 2 pkt 29 oraz określić wymogu dokumentowania zatrudnienia pracowników tylko z terenu Gminy Miasto Pruszków. Art.95 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z dnia 11 września 2019r. nakłada obowiązek określenia w ogłoszeniu lub dokumentach zamówienia na usługi wymagań zatrudnienia przez wykonawcę i podwykonawcę na umowę o pracę osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia. Dotyczy to również weryfikacji zatrudnienia. Art. 438 ust 2 ustawy PZP jasno określa sposób udokumentowania zatrudnienia przez Wykonawcę.

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

Zamawiający ustala nowy termin składania ofert na dzień 31.05.2021 r. godz. 9:00.
Otwarcie ofert zostanie przeprowadzone w dniu 31.05.2021 r. godz. 11:00.

Termin związania ofertą zostaje przesunięty na dzień 29.06.2021 r.

Wykonawcy są zobowiązani uwzględnić powyższe zmiany podczas sporządzania i składania ofert w tym, także wypełniania oświadczeń, składania wymaganych dokumentów oraz wymaganego wadium.

PREZYDENT
MIASTA PRUSZKOWA
Paweł Maluch

