

Powiat Szczycieński
ul. Sienkiewicza 1
12-100 Szczytno

Uczestnicy postępowania

o udzielenie zamówienia publicznego w trybie art. 138o ustawy Prawo zamówień publicznych na usługi społeczne poniżej kwoty 750 000 Euro pn.: „Świadczenie usług pocztowych dla Starostwa Powiatowego w Szczytnie”.

Nasz znak: Rz.272.6.2019

Szczytno, dnia 03.12.2019

r.

(272.6.8.2019)

Zamawiający informuje, że dnia 29.11.2019 r. wpłynęły zapytania do Ogłoszenia o zamówieniu na zadanie pn.: „Świadczenie usług pocztowych dla Starostwa Powiatowego w Szczytnie”. Treść zapytań poniżej:

Pytanie nr 1:

„ 1. **Zmawiający w Projekcie Umowy § 5 ust 4 zawarł zapis:**

„Ceny jednostkowe podane przez Wykonawcę w ofercie, pozostaną niezmiennie przez cały okres realizacji zamówienia, z wyjątkiem zmiany stawki podatku VAT na usługi pocztowe, wówczas może nastąpić zmiana cen jednostkowych, odpowiednio do stawki podatku.”

Wykonawca jako operator pocztowy i wyznaczony, zobowiązany do świadczenia usług pocztowych, w tym także usług o charakterze powszechnym, nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Przepisy zamieszczone w rozdziale IV ustawy Prawo pocztowe wyznaczają ścisły reżim ustalania opłat za świadczenie powszechnych usług pocztowych.

Wykonawca wnosi o modyfikację i rozszerzenie zapisu w § 5 ust 4 na:

„Ceny jednostkowe podane przez Wykonawcę w ofercie, pozostaną niezmiennie przez cały okres realizacji zamówienia, z wyjątkiem zmiany stawki podatku VAT na usługi pocztowe, wówczas może nastąpić zmiana cen jednostkowych, odpowiednio do stawki podatku lub w przypadku zmian wynikających z przepisów ustawy Prawo pocztowe, w tym art. 53 tej ustawy.”

Czy zatem Zamawiający uwzględni zmianę Projektu Umowy poprzez dodanie w § 13 ust 2 wg poniższego zapisu:

2) w przypadkach wskazanych w § 5 ust. 4”.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyraża zgodę na powyższe. W związku z powyższym Zamawiający wprowadza zmiany w brzmieniu § 5 ust. 4 i § 13 ust. 1 Projektu umowy.

§ 5 ust. 4 Projektu umowy otrzymuje brzmienie:

„Ceny jednostkowe podane przez Wykonawcę w ofercie, pozostaną niezmiennie przez cały okres realizacji zamówienia, z wyjątkiem zmiany stawki podatku VAT na usługi pocztowe, wówczas może nastąpić zmiana cen jednostkowych, odpowiednio do stawki podatku lub w przypadku zmian wynikających z przepisów ustawy Prawo pocztowe, w tym art. 53 tej ustawy”.

W § 13 ust. 1 Projekt umowy Zamawiający dodaje pkt 2 w brzmieniu:

„Zamawiający przewiduje możliwość dokonania zmian umowy w przypadkach wskazanych w § 5 ust. 4”.

Pytanie nr 2:

„2. Wykonawca wnioskuję o modyfikację zapisu w § 5 ust 12 Projekt umowy z:

„Za dzień zapłaty przyjmuje się dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego. „

na:

„Za dzień zapłaty przyjmuje się dzień obciążenia rachunku Wykonawcy. „

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyraża zgodę na powyższe. W związku z powyższym Zamawiający wprowadza zmiany w brzmieniu § 5 ust. 12 Projekt umowy.

§ 5 ust. 12 Projekt umowy otrzymuje brzmienie:

„Za dzień zapłaty przyjmuje się dzień obciążenia rachunku Wykonawcy”.

Pytanie nr 3:

„3. Zamawiający w Projekcie Umowy § 9 ust 3 zawarł zapis:

„Z tytułu niespełnienia przez Wykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane w ust. 1 czynności Zamawiający przewiduje sankcję w postaci obowiązku zapłaty przez Wykonawcę kary umownej w wysokości 500,00 PLN. „

Wykonawca wnioskuję o odstąpienie naliczania kary w związku z wymogiem zatrudniania pracowników na podstawie umowy o pracę.

Uzasadnienie:

Wykonawca nie podważa prawa Zamawiającego do zastrzeżenia w umowie o zamówienie publiczne kar umownych zmierzających do zabezpieczenia należytego wykonania umowy. Jednak zdaniem wykonawcy, kary te powinny pozostawać w związku z zasadniczymi obowiązkami wykonawcy wynikającymi z przedmiotu zamówienia. Za niespełnienie tego wymogu Zamawiający przewidział kary finansowe, które Wykonawca uznaje za nieuzasadnione, bowiem nie wskazują one na ewentualne szkody, które Zamawiający mógłby ponieść w sytuacji zaistnienia przesłanki.

Poza tym Wykonawca informuje, że wskaźnik zatrudnienia osób realizujących zamówienie na podstawie umowy o pracę na poziomie 100% nie jest możliwy do zapewnienia. Konieczność zatrudniania na innej podstawie prawnej niż umowa o pracę wynika chociażby z zastępstw urlopowych, czy absencji chorobowych pracowników.

Zatrudnianie takie służy właśnie temu, aby usługi realizowane były terminowo i zgodnie z zamówieniem. Trudno zatem uznać za właściwe karanie Wykonawcy za podejmowanie koniecznych działań zmierzających do wywiązania się z umowy.

Pozostawiony zapis w Projekcie Umowy § 9 ust 3 mógłby oznaczać, że obowiązek uiszczenia kary powstawałby niezależnie od faktu powstania szkody.

Stanowisko wykonawcy wynika m.in. z wyroku KIO 2399/15 - wprowadzenie kary umownej może nastąpić jedynie w razie możliwości wywołania danym naruszeniem szkody po stronie wierzyciela. Nadto, wysokość kary winna odpowiadać przewidywanej przez Zamawiającego szkodzie związanej z danym naruszeniem”.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na odstąpienie od naliczania kary z tytułu niespełnienia przez Wykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób pełniących nadzór nad realizacją zamówienia. Zgodnie z zapisami art. 36 ust.2 pkt 8a ustawy Prawo zamówień publicznych zamawiający zobowiązany jest określić w szczególności:

- a) sposób dokumentowania zatrudnienia osób, o których mowa w art. 29 ust. 3a,
- b) uprawnienia zamawiającego w zakresie kontroli spełniania przez wykonawcę wymagań, o których mowa w art. 29 ust. 3a, oraz sankcji z tytułu niespełnienia tych wymagań,
- c) rodzaj czynności niezbędnych do realizacji zamówienia, których dotyczą wymagania zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez wykonawcę lub podwykonawcę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia.

Pytanie nr 4:

„4. Wykonawca wnioskuje o rozszerzenie § 7 Projektu Umowy o zapis:

„...Strony umowy ustalają, że monitorowanie wykorzystania środków przeznaczonych na realizację umowy jest po stronie Zamawiającego.”

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyraża zgodę na powyższe. W związku z powyższym Zamawiający wprowadza zmiany w brzmieniu § 7 Projektu umowy.

§ 7 Projektu umowy otrzymuje brzmienie:

„1. Umowa obowiązuje od dnia 01.01.2020 r. nie dłużej niż do dnia 31.12.2020 r. lub do wyczerpania środków finansowych przeznaczonych na realizację zamówienia w wysokości brutto zł., których wysokość określona jest w § 5 ust.2 umowy.

2. Strony umowy ustalają, że monitorowanie wykorzystania środków przeznaczonych na realizację umowy jest po stronie Zamawiającego”.

Pytanie nr 5:

„5. Wykonawca wnioskuje o modyfikację zapisu w § 5 pkt 5 Projektu Umowy z:

„Zamawiający zastrzega sobie prawo do potrącenia naliczonych kar umownych z bieżącej należności Wykonawcy. „

na:

„Strony uzgadniają, że w razie naliczenia przez Zamawiającego kar umownych, Zamawiający wystawi notę obciążeniową płatną 14 dni roboczych od daty wystawienia po uprzednim przeprowadzeniu postępowania wyjaśniającego przy udziale wykonawcy”

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający informuje, że zmiana, o którą wnioskuje wykonawca dotyczy § 9 ust.5. Zamawiający wyraża zgodę na powyższe. W związku z powyższym Zamawiający wprowadza zmiany w brzmieniu § 9 ust. 5 Projektu umowy.

§ 9 ust. 5 Projektu umowy otrzymuje brzmienie:

„Strony uzgadniają, że w razie naliczenia przez Zamawiającego kar umownych, Zamawiający wystawi notę obciążeniową płatną 14 dni roboczych od daty wystawienia po uprzednim przeprowadzeniu postępowania wyjaśniającego przy udziale wykonawcy”.

Pytanie nr 6:

„6. Zamawiający w §11 ust 1 Projektu umowy zawarł zapis:

Wykonawca zobowiązuje się, że osoby pełniące nadzór nad realizacją zamówienia będą zatrudnione przez Wykonawcę na podstawie umowy o pracę w rozumieniu art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy (Dz.U. z 2019 r. poz. 1040) „

Wykonawca prosi o doprecyzowanie co Zamawiający miał na myśli używając stwierdzenia cyt „... osoby pełniące nadzór nad realizacją zamówienia...”? Czy chodzi o osobę wskazaną w § 10 jako osobą do bieżącej współpracy w sprawach związanych z realizacją umowy czy osoby pełniące nadzór nad realizacją zamówienia od strony operacyjnej/wykonawczej?”

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający potwierdza, że wymóg zatrudnienia na podstawie umowy o pracę w rozumieniu art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy, dotyczy osoby/osób, o której/ o których mowa w § 10 ust. 1 pkt. 2 projektu umowy, tj. osoby wyznaczonej ze strony Wykonawcy do bieżącej współpracy w sprawach związanych z wykonywaniem umowy.

Pytanie nr 7:

„7. Zamawiający w §11 ust 2 Projektu umowy zawarł zapis:

„Wykonawca, przed przystąpieniem do realizacji zadania, przedłoży Zamawiającemu informację na temat ilości osób zatrudnionych na umowę o pracę, ze wskazaniem czynności, które dana osoba będzie wykonywała w zakresie realizacji zamówienia zgodnie z postanowieniem zawartym w ust. 1. „

Wykonawca rozumie oczekiwania Zamawiającego i jednocześnie informuje, że zatrudnia pracowników zgodnie z art.22 § 1 Kodeksu pracy. Jednak wymóg postawiony przez Zamawiającego o zatrudnieniu pracowników zgodnie z art. 22 § 1 Kodeksu pracy do obsługi tej umowy jest formą spersonalizowania procesu obsługi dotyczącym tej umowy (w tym wypadku Zamawiający oczekuje aby pracownik/pracownicy i osoby nadzorujące były dedykowane tylko i wyłącznie do realizacji tej konkretnej umowy) a to miałyby znaczący wpływ na całkowity koszt całej umowy.

Ze względu na specyfikę realizowanego zamówienia i procesów występujących u wykonawcy tzn. przyjęcia, opracowania, przewozu i obsługi doręczania korespondencji zleconej przez Zamawiającego na terenie całego kraju wykonawca wnioskuje o wykreślenie tego zapisu ze względu na wykaz zawierający kilka tysięcy nazwisk pracowników nadzorujących pracę zespołów z dodatkową informacją o zakresie wykonywania czynności.

Wykonawca zwraca uwagę, że przemieszczenie nadanych przesylek przez zamawiającego angażuje zasoby wykonawcy które pracują w trybach zmianowych aby terminowo zrealizować zleconą usługę.

Przy tak postawionych wymaganiach wykonawca byłby dodatkowo zmuszony do pilnowania aktualizacji dokumentacji pracowników przy zmianie osób dedykowanych w procesie realizacji umowy co nie jest technicznie możliwe do zrealizowania i uniemożliwia złożenie oferty przez wykonawcę.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający potwierdził że wymóg zatrudnienia na podstawie umowy o pracę w rozumieniu art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy, a tym samym informacja o której mowa w §11 ust 2 Projektu umowy - dotyczy osoby/osób, o której/o których mowa w § 10 ust. 1 pkt. 2 projektu umowy, tj. osoby wyznaczonej ze strony Wykonawcy do bieżącej współpracy w sprawach związanych z wykonywaniem umowy.

Pytanie nr 8:

„8. Wykonawca wnioskuję o modyfikację zapisu w §11 ust 3 Projektu umowy z:

„Każdorazowo na żądanie Zamawiającego, w terminie wskazanym przez Zamawiającego, Wykonawca zobowiązuje się przedłożyć informację na temat ilości osób zatrudnionych na umowę o pracę, ze wskazaniem rodzaju czynności, które dana osoba wykonuje w zakresie realizacji zamówienia. Informacja ta powinna zawierać w szczególności: dokładne określenie podmiotu składającego oświadczenie, datę złożenia oświadczenia, wskazanie, że objęte wezwaniem czynności wykonują osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę wraz ze wskazaniem liczby tych osób, rodzaju umowy o pracę i wymiaru etatu oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu Wykonawcy. „

na:

„Każdorazowo na żądanie Zamawiającego, w terminie wskazanym przez Zamawiającego jednak nie dłuższym niż 14 dni od daty otrzymania żądania, Wykonawca zobowiązuje się przedłożyć informację na temat ilości osób zatrudnionych na umowę o pracę. Informacja ta powinna zawierać w szczególności: dokładne określenie podmiotu składającego oświadczenie, datę złożenia oświadczenia, wskazanie, że objęte wezwaniem czynności wykonują osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu Wykonawcy.

Uzasadnienie:

Wykonawca zwraca uwagę na fakt, że jego terenem działania jest obszar całego kraju i jest operatorem wyznaczonym zatrudniającym (tylko w zakresie realizacji zadania przyjmowania, przyjęcia, opracowania, przewozu i obsługi doręczania korespondencji zleconej przez Zamawiającego) ponad 50 tys pracowników. ”

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyraża zgodę na powyższe. Zamawiający zmienia brzmienie §11 ust 3 Projektu umowy.

§11 ust 3 Projektu umowy otrzymuje brzmienie:

„Każdorazowo na żądanie Zamawiającego, w terminie wskazanym przez Zamawiającego, jednak nie dłuższym niż 14 dni od daty otrzymania żądania Wykonawca zobowiązuje się przedłożyć informację na temat ilości osób zatrudnionych na umowę o pracę, ze wskazaniem rodzaju czynności, które dana osoba wykonuje w zakresie realizacji zamówienia. Informacja ta powinna zawierać w szczególności: dokładne określenie podmiotu składającego oświadczenie, datę złożenia oświadczenia, wskazanie, że objęte wezwaniem czynności wykonują osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę wraz ze wskazaniem liczby tych osób, rodzaju umowy o pracę i wymiaru etatu oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu Wykonawcy.”

W związku z wprowadzonymi zmianami w Załączniku nr 8 do Ogłoszenia o zamówieniu Zamawiający załącza nowe brzmienie Załącznika nr 8 do Ogłoszenia – Projekt umowy.

Z poważaniem

STAROSTA
Jarosław Matlach



Załączniki:

1. Projekt umowy po zmianach.