

**WSZYSCY WYKONAWCY  
WYJAŚNIENIA DOTYCZĄCE SWZ**

**Dot. IZP.2411.116.2024.MM: Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych i niedoręczonych zwrotów listów oraz paczek dla Świętokrzyskiego Centrum Onkologii w Kielcach.**

Na podstawie Art. 284 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych Zamawiający przekazuje treść zapytań dotyczących zapisów SWZ wraz z wyjaśnieniami.

W przedmiotowym postępowaniu wpłynęły następujące pytania :

**Pytanie nr 1**

W SWZ w rozdziale I w punkcie 6 Zamawiający zawarł zapis „Zamawiający wymaga zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie umowy o pracę osób, które wykonywać będą bezpośrednio czynności związane z realizacją przedmiotu zamówienia, w szczególności: pracownicy punktów pocztowych oraz pracownicy administracyjni uczestniczący w realizacji przedmiotu zamówienia.”

W związku z powyższym czy Wykonawca dobrze rozumie, że zatrudnienie na umowę o pracę dotyczy pracowników doręczających przesyłki i innych pracowników zatrudnionych na umowę o pracę w placówce Wykonawcy działającej bezpośrednio na rzecz Zamawiającego?

**Odpowiedź:** Tak, zatrudnienie na umowę o pracę dotyczy pracowników doręczających przesyłki i innych pracowników zatrudnionych na umowę o pracę w placówce Wykonawcy działającej bezpośrednio na rzecz Zamawiającego.

**Pytanie nr 2**

W pkt. 23 Opisu przedmiotu zamówienia będącym załącznikiem nr 8 do SWZ Zamawiający zawarł zapis: „Zamawiający będzie wysyłać korespondencję tylko i wyłącznie we własnym imieniu. W każdej sytuacji Zamawiający będący nadawcą musi figurować jako Nadawca przesyłki.”

Zgodnie z wymogami określonymi przez operatora wyznaczonego w ramach współpracy z innym operatorem pocztowym przesyłki nadawców obsługiwanych przez operatora innego niż operator wyznaczony a przeznaczone do nadania do sieci operatora Wyznaczonego (np. kierowane na adresy skrzynek pocztowych, adresowane poza obszar obsługiwany przez operatora innego niż wyznaczony, itp.) muszą być oznaczone napisem o treści: " Nazwa Wykonawcy ..... w imieniu lub na rzecz Nazwa Zamawiającego ", a w związku z tym czy Zamawiający wyraża zgodę na takie oznaczenie przesyłek? Wykonawca podkreśla, że w ocenie Wykonawcy zmiana ta nie wpłynie na proces nadania, rozliczenia i ewentualnej reklamacji usługi i dotyczyć będzie tylko niewielkiej części przesyłek kierowanych na obszary nieobsługiwane przez Wykonawcę. W przypadku odmowy przez Zamawiającego na zmianę tego zapisu ofertę będzie mógł złożyć wyłącznie jeden Wykonawca, co zapewne wpłynie na konkurencyjność postępowania.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

**Pytanie nr 3**

W Opisie Przedmiotu Zamówienia w punkcie 7 Zamawiający zawarł zapis: „Ze względu na specyfikę niektórych przesyłek rejestrowanych Zamawiającego, Zamawiający wymaga, aby nadanie przesyłki przez Zamawiającego gwarantowało w dniu jej odebrania przez Wykonawcę, osiągnięcie skutku w zakresie zachowania terminu jaki wynika z przepisów prawa powszechnie obowiązującego, mi.in z art. 57 § 5 pkt 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. 2024.572 t.j.), który stanowi, że termin uważa się za zachowany, jeżeli przed jego upływem pismo zostało: (...) nadane w polskiej placówce pocztowej operatora wyznaczonego w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. - Prawo pocztowe (...), oraz art. 156 § 2 ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. kodeks postępowania cywilnego (Dz.U. 2023.1550 t.j.), który stanowi, że oddanie pisma procesowego w polskiej placówce operatora świadczącego pocztowe usługi powszechne na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej albo w zagranicznej placówce pocztowej operatora świadczącego pocztowe usługi powszechne na terytorium innego państwa członkowskiego Unii Europejskiej jest równoznaczne z wniesieniem tego pisma do sądu.”

W związku z tym zapisem w przypadku kiedy Wykonawca nie będzie operatorem wyznaczonym, czy Zamawiający dopuszcza sytuację, w której przesyłki rejestrowane wymagające mocy dokumentu urzędowego będą wydzielone przez Zamawiającego w oddzielny strumień celem ich nadania przez Wykonawcę u operatora wyznaczonego? Czy Zamawiający może oszacować ilość przesyłek rejestrowanych wymagających mocy dokumentu urzędowego?

**Odpowiedź:** Zamawiający nie dopuszcza sytuacji w której przesyłki rejestrowane wymagające mocy dokumentu urzędowego będą wydzielane. Zamawiający nie może oszacować ilości przesyłek rejestrowanych wymagających mocy dokumentu urzędowego.

#### **Pytanie nr 4**

**W projekcie umowy § 3 ust. 7** Zamawiający wskazuje termin płatności faktury VAT:

*„Należności wynikające z faktur VAT, Zamawiający realizować będzie przelewem na konto wskazane na fakturze w terminie 30 dni licząc od dnia prawidłowo wystawionej faktury VAT. Na przelewie Zamawiający obowiązany jest określić tytuł wpłaty „faktura za umowę Nr... wpłata za fakturę Nr...”.*

Wykonawca informuje, że faktury za usługi pocztowe wystawiane są za pomocą scentralizowanego systemu informatycznego, którego wymogi określają takie kryteria jak termin wystawienia faktury, datę wystawienia faktury do klienta jak również termin płatności, będący w ścisłej zależności z terminem sporządzenia faktury. Termin płatności faktury VAT od daty wystawienia z tytułu świadczonych usług został wprowadzony ze względu na zapewnienie prawidłowego funkcjonowania systemu fakturowania Wykonawcy. Ponadto Wykonawca informuje, że Zamawiający może skorzystać z elektronicznej formy przesyłania faktury, która jest generowana z systemu księgowego Zamawiającego i niezwłocznie po jej wystawieniu przekazywana na wskazany adres mailowy Zamawiającego.

Takie rozwiązanie daje możliwość oszacowania terminu wpływu środków oraz opóźnień w płatnościach.

**Czy w związku z powyższym Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację zapisu terminu płatności i wskazanie 21 dni licząc od dnia wystawienia faktury VAT?**

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

#### **Pytanie nr 5**

**W projekcie umowy § 3 ust. 9** Zamawiający wskazuje, że „zapłata nastąpi na podstawie prawidłowo wystawionej faktury przez Wykonawcę i po stwierdzeniu przez Zamawiającego prawidłowego i terminowego wykonania zakresu rzeczowego Umowy. Akceptowane będą faktury elektroniczne przesyłane na adres mailowy: [finanse@onkol.kielce.pl](mailto:finanse@onkol.kielce.pl)”.

Zasady świadczenia usług pocztowych określone są w poszczególnych Regulaminach świadczenia usług. W przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej nadawcy przysługuje zgodnie z art. 92 z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo Pocztowe prawo wniesienia reklamacji na warunkach określonych w Rozporządzeniu Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 23 listopada 2013 roku w sprawie reklamacji usługi pocztowej.

Dowodem należytego wykonania umowy jest każdy dokument, który potwierdza rzetelne i terminowe wykonanie zobowiązania.

**Faktura nie jest jednak dowodem należytego wykonania zamówienia** a dokumentem potwierdzającym - w celach księgowych - wystąpienie transakcji.

**W związku z tym Wykonawca wnosi o wykreślenie w/w zapisu.**

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

#### **Pytanie nr 6**

**W projekcie umowy § 6 ust. 2** Zamawiający wskazuje, że Wykonawca zapłaci karę umowną w wysokości **500,00 zł.** za każdy ujawniony przypadek niespełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę personelu Wykonawcy wykonującego czynności w zakresie realizacji zamówienia, wskazane w Rozdziale I pkt 6 SWZ. Dodatkowo Wykonawca zapłaci karę umowną w wysokości 0,1 % łącznej wartości netto umowy za każdy dzień, w którym utrzymany jest stan braku zatrudnienia w ramach stosunku pracy.

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 dokonanie korekty w/w kar w następujący sposób:**

**2.** Wykonawca zapłaci karę umowną w wysokości **100,00 zł.** za każdy ujawniony przypadek niespełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę personelu Wykonawcy, wykonującego czynności w zakresie realizacji zamówienia, wskazane w Rozdziale I pkt 6 SWZ.

Ponadto wnosimy o wykreślenie zapisu „Dodatkowo Wykonawca zapłaci karę umowną w wysokości 0,1 % łącznej wartości netto umowy za każdy dzień, w którym utrzymany jest stan braku zatrudnienia w ramach stosunku pracy”.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

### **Pytanie nr 7**

W projekcie umowy § 8 ust. 1. Zamawiający w placówkach obsługujących bezpośrednio Zamawiającego wymaga zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie umowy o pracę osób, które wykonywać będą bezpośrednio czynności związane z realizacją przedmiotu zamówienia, w szczególności: pracownicy punktów pocztowych oraz pracownicy administracyjni uczestniczący w realizacji przedmiotu zamówienia. W trakcie realizacji przedmiotu umowy Zamawiający uprawniony jest do wykonywania czynności kontrolnych wobec Wykonawcy odnośnie spełnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane w pkt 1 czynności.

Zapis § 8 ust. 1 obejmuje obowiązek zatrudnienia na podstawie umowy o pracę bardzo szerokiego katalogu pracowników. Uwzględniając fakt, że Poczta Polska S.A ma placówki na terenie całego kraju, w tym część punktów prowadzi na podstawie zawartych z przedsiębiorcami umów o prowadzenie Agencji Pocztowych, nie jest możliwe przez operatora wyznaczonego spełnienie tego wymogu. Wskazać należy, że usługi umowne będą realizowane na terenie całego kraju. Zwracamy się zatem z prośbą o ograniczenie zapisu do pracowników punktu pocztowego/placówki pocztowej, który będzie realizował odbiór przesyłek nadawanych przez Zamawiającego.

Ponadto uwzględniając, że liczba pracowników Poczty Polskiej wynosi ponad 70 tys. osób wnosimy o ograniczenie uprawnień kontrolnych, o których mowa w §8 ust. 2 i ust. 3 analogicznie jak w naszym pytaniu dotyczącym §8 ust. 1. Wykonanie obowiązku dotyczącego wszystkich pracowników zaangażowanych w realizację obowiązków umownych stanowiłoby nadmierne obciążenie Wykonawcy. Przykładowo wiązałoby się z koniecznością przygotowania kilkunastu/kilkudziesięciu tysięcy stron wydruków, co wiąże się z ogromnym nakładem kadrowych i finansowym. Wskazać należy, że wykonywanie obowiązku kontrolnego nie może stanowić tak istotnego obciążenia ekonomiczno-organizacyjnego dla Wykonawcy.

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.

Wykonawca może złożyć oświadczenie o ilości osób zatrudnionych na umowę o pracę w wybranych obszarach firmy, np. w placówce nadawczej wykonawcy, w mieście Kielce,

**W związku z powyższym prosimy o modyfikację w/w zapisów oraz ograniczenie obowiązku zatrudnienia do placówki na terenie miasta Kielce, obsługującej bezpośrednio Zamawiającego.**

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe, z uwagi na fakt, że realizacja umowy obowiązuje na terenie całego kraju.

### **Pytanie nr 8**

**W projekcie umowy § 8 ust. 3** Zamawiający wskazuje, że:

*W trakcie realizacji przedmiotu umowy na każde wezwanie Zamawiającego w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie Wykonawca przedłoży Zamawiającemu wskazane poniżej dowody w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę lub Podwykonawcę osób wykonujących wskazane w ust. 1 czynności w trakcie realizacji przedmiotu umowy:*

*b) Poświadczoną za zgodność z oryginałem odpowiednio przez Wykonawcę lub podwykonawcę kopię umowy / umów o pracę osób wykonujących w trakcie realizacji zamówienia czynności, których dotyczy ww. oświadczenie Wykonawcy lub podwykonawcy (wraz z dokumentem regulującym zakres obowiązków, jeżeli został sporządzony). Kopia umowy / umów o pracę powinna zostać zanonimizowana w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników (tj. w szczególności bez adresów, PESEL pracowników). Informacje takie jak: imię, nazwisko, data zawarcia umowy, rodzaj umowy o pracę i wymiar etatu nie będą podlegać anonimizacji.*

Wskazane w projekcie umowy środki dowodowe są w ocenie Wykonawcy warunkiem nadmiernym. Wykonawca nie jest w stanie sporządzić kopii umów wszystkich aktywnych pracowników na dany dzień realizacji zamówienia. Standardowa umowa o pracę pracownika w Poczcie Polskiej S.A. ma 2 strony a dokument regulujący zakres wykonywanych czynności 3 strony. Łącznie każda umowa wraz z zakresem ma 5 stron. Licząc średnio 5 stron razy 70 tys. pracowników zatrudnionych na umowę o pracę podzielone przez 500 (500 jest liczba kartek w rzybie papieru) daje 700 ryz papieru. Dokumenty wydrukowane zajęłyby więc 700 ryz papieru i ważyły ok. 1,77 tony. Spowodowałyby to dla Wykonawcy utrudnienie w ich dostarczeniu.

Wykonawca pragnie zauważyć, że przedmiotem i istotą zamówienia są usługi pocztowe, a nie przesyłanie kserokopii dokumentów. Ewentualne opóźnienie w przesłaniu dokumentów może być bez negatywnego wpływu na przedmiot zamówienia, zatem kary za opóźnienie w przesłaniu takowych kserokopii dokumentów są w ocenie Wykonawcy nieuzasadnione. Istotą kar jest zabezpieczenie jakości świadczenia usługi będącej przedmiotem zamówienia i nie powinny być źródłem nieuzasadnionych przychodów Zamawiającego.

Ponadto w proces technologiczny związany z realizacją przedmiotu zamówienia jakim jest świadczenie usług pocztowych są zaangażowane odpowiednie służby operacyjne. Taka organizacja u Wykonawcy jest oparta o powszechnie obowiązujące przepisy i ma swoje odzwierciedlenie w cenie.

Chcąc zrealizować oczekiwania Zamawiającego dot. przekazywania kserokopii pod groźbą kar Wykonawca zmuszony byłby do zaangażowania służb ds. zarządzania zasobami ludzkim, a efekcie tego, odpowiednio wyższego skalkulowania ceny niż powszechnie obowiązujące przy realizacji tego typu zamówień.

Zatem w świetle powyższych Wykonawca wnosi aby Zamawiający uwzględnił możliwość modyfikacji treści w projekcie umowy poprzez wykreślenie obowiązku przedłożenia do wglądu kopii umów o pracę zawartych z osobami zatrudnionymi do realizacji przedmiotu zamówienia bądź zastąpienie go innym prawnie dopuszczalnym sposobem weryfikacji obowiązków wynikających z projektu umowy.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

#### **Pytanie nr 9**

**W projekcie umowy § 9 ust. 1** Zamawiający przewiduje możliwość zmiany wysokości wynagrodzenia określonego w § 4 ust. 1 Umowy w następujących przypadkach:

- a) zmiany przepisów podatkowych w zakresie zmiany stawki podatku VAT. W przypadku wprowadzenia zmiany stawki podatku VAT, zmianie ulegnie stawka podatku VAT, wartość podatku VAT oraz wartość brutto, wartość netto pozostaje stała przez cały czas trwania umowy,
- b) zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie art. 2 ust. 3-5 ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,
- c) zmiany zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne – jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez Wykonawcę,
- d) zmiany zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o planach kapitałowych, jeżeli zmiany określone w pkt. 1 lit. a) – d) będą miały wpływ na koszty wykonania Umowy przez Wykonawcę

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 przepisu o kolejną przesłankę dotyczącą przypadku zmiany ceny usług powszechnych wprowadzonych zgodnie z zapisami ustawy Prawo Pocztowe, o ile Prezes UKE nie wniesie sprzeciwu, w trakcie trwania umowy od następnego okresu rozliczeniowego.**

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę na powyższe.

W załączeniu aktualny projekt umowy – Załącznik nr 7 do SWZ.

#### **Pytanie nr 10**

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

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

Pozostałe zapisy SWZ pozostają bez zmian.

Powyższe odpowiedzi i zmiany są wiążące dla wszystkich uczestników postępowania i należy je uwzględnić w składanej ofercie.

Z poważaniem

*Kierownik Działu Zamówień Publicznych mgr Mariusz Klimczak*