

**ODPOWIEDŹ NA WNIOSEK NR 1 O WYJAŚNIENIE TREŚCI SWZ  
ORAZ ZMIANA TREŚCI SWZ**

Dotyczy postępowania prowadzonego w trybie podstawowym na podst. art. 275 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień Publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 poz. 1710 ze zm.), zwanej dalej ustawą Pzp, którego przedmiotem jest: **Świadczenie usług pocztowych na potrzeby Starostwa Powiatowego w Głogowie, w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych oraz paczek i ich ewentualnych zwrotów w obrocie krajowym i zagranicznym wraz z dostarczaniem i odbiorem z siedziby Zamawiającego, w okresie od 01.10.2024r. do 30.09.2025r.**

- I. Zamawiający informuje, że w przedmiotowym postępowaniu wpłynął wniosek o wyjaśnienie treści SWZ. Zamawiający działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy Pzp przekazuje ich treść wraz z udzielonymi odpowiedziami:

**PYTANIE 1**

Wykonawca zwraca się o potwierdzenie prawidłowej interpretacji istotnych postanowień umowy oraz treści SWZ. Czy wymagania w zakresie zatrudnienia na podstawie stosunku pracy, w okolicznościach, o których mowa w art. 95 ustawy Prawo zamówień publicznych (określone w treści § 8 ust. 1 istotnych postanowień umowy) należy interpretować łącznie z treścią SWZ (rozdział V, ust. 19 pkt 1)? W szczególności, czy Zamawiający także zgodnie z treścią istotnych postanowień umowy wymaga *zatrudnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę osób, które wykonują czynności bezpośrednio związane z wykonywaniem zamówienia, czyli tzw. osoby odpowiedzialne za odbieranie, przyjmowanie, doręczanie przesyłek, jeżeli wykonywanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. Kodeksu pracy. (t.j. Dz. U. z 2023 r. poz. 1465)?*

W przypadku odpowiedzi pozytywnej, Wykonawca wnioskuje o uwzględnienie pełnej treści wymogu z SWZ (rozdział V, ust. 19 pkt 1) w treści istotnych postanowień umowy (§ 8 ust. 1).

**ODPOWIEDŹ 1**

Zamawiający dokonał zmiany zapisów istotnych postanowień do umowy.

**PYTANIE 2**

Zamawiający wymaga, aby Wykonawca, przed podpisaniem umowy przedstawił **wykaz osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę zgodnie z wymaganiami określonymi w pkt V.19 SWZ (rozdział XXX ust. 7).**

Wykonawca pragnie zwrócić uwagę na nierealność żądania, w przypadku tak opisanego wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę. Zamawiający określił wiele czynności, których wykonanie musi nastąpić w ramach stosunku pracy, jeżeli wykonywanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. Kodeksu pracy, tj. odbieranie, przyjmowanie i doręczanie przesyłek. Specyfika tych czynności oraz opis przedmiotu zamówienia sprawiają, że Wykonawca nie może przedstawić wykazu osób, bowiem w przypadku świadczenia usług pocztowych to Zamawiający jest nadawcą przesyłek, sam określa adres na przesyłce, a tym samym decyduje, gdzie przesyłka będzie doręczana, czyli która osoba wykona czynność doręczania, na co wpływu nie ma Wykonawca. Dla spełnienia wymagań Zamawiającego w obecnym brzmieniu

Wykonawca musiałby przedstawić wykaz imienny 30 000 pracowników doręczających przesyłki na terenie całego kraju. Dostarczenie takiego wykazu osób wykonujących czynności doręczania przesyłek w obrocie zagranicznym jest równie nierealne, a do tego obszarowo jeszcze szersze.

Wykonawca wnioskuję o zaniechania stawiania nierealnego żądania i wykreślenie SWZ rozdział XXX ust. 7.

## **ODPOWIEDŹ 2**

Zamawiający dokonał zmiany zapisów istotnych postanowień do umowy.

## **PYTANIE 3**

Zamawiający w treści istotnych postanowień umowy § 8 ust. 2 stawia wymagania dotyczące udokumentowania zatrudnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę osób, które wykonują czynności bezpośrednio związane z wykonywaniem zamówienia, czyli tzw. osoby odpowiedzialne za odbieranie, przyjmowanie, doręczanie przesyłek, jeżeli wykonywanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 §1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. Kodeksu pracy. (t.j. Dz. U. z 2023 r. poz. 1465).

Wykonawca informuje, iż jest operatorem wyznaczonym, w związku z czym będzie na nim ciążył obowiązek przedstawienia nawet kilkudziesięciu tysięcy dowodów zawarcia umów o pracę. Żądanie jest technicznie niemożliwe do realizacji i już na wstępie praktycznie wyklucza Wykonawcę z możliwości złożenia oferty.

Ponadto, przekazywanie Zamawiającemu powyższych informacji jest równoznaczne z udostępnianiem szerokiego zakresu danych osobowych, które nie są Zamawiającemu niezbędne z punktu widzenia celu, jakim jest kontrola spełnienia 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.

Wykonawca może na wyraźne wezwanie Zamawiającego złożyć oświadczenie wykonawcy lub podwykonawcy o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie zamawiającego. Oświadczenie to powinno 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 lub podwykonawcy. Wskazany powyżej dowód ma na celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez wykonawcę lub podwykonawcę osób wykonujących wskazane w SWZ rozdział V, ust. 19 pkt 1 czynności.

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o wykreślenie z Istotnych postanowień umowy § 8 ust. 2 i zastąpienie go zapisem o treści :

2. W odniesieniu do osób wymienionych w § 8 ust. 1 Istotnych postanowień umowy, Zamawiający wymaga udokumentowania przez Wykonawcę, w terminie 14 dni od dnia zawarcia umowy, zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, poprzez przedłożenie przez Wykonawcę Zamawiającemu oświadczenia Wykonawcy lub podwykonawcy o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie Zamawiającego. Oświadczenie to powinno 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 lub podwykonawcy. Wskazany powyżej dowód ma na celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę lub podwykonawcę osób wykonujących wskazane w SWZ rozdział V, ust. 19 pkt 1 czynności.



### ODPOWIEDŹ 3

Zamawiający dokonał zmiany zapisów istotnych postanowień do umowy.

### PYTANIE 4

Zamawiający w treści SWZ rozdział V, ust. 19 pkt 1 oraz w treści istotnych postanowień umowy § 8 ust. 1 wymaga zatrudnienia na podstawie stosunku pracy przez Wykonawcę lub podwykonawcę osób, które wykonują czynności bezpośrednio związane z wykonywaniem zamówienia, czyli tzw. osoby odpowiedzialne za odbieranie, przyjmowanie, doręczanie przesyłek, jeżeli wykonywanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 §1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. Kodeksu pracy. (t.j. Dz. U. z 2023 r. poz. 1465).

Wykonawca informuje, że wskaźnik zatrudnienia osób realizujących zamówienie na podstawie umowy o pracę na poziomie 100% nie jest możliwy do zapewnienia przez Wykonawców. Zawsze istnieje ryzyko zatrudnienia chociażby na zastępstwo urlopowe pracowników na podstawie umowy zlecenia, co nie zwalnia Wykonawcy z odpowiedzialności za należyte realizowanie przedmiotu zamówienia. Ponadto Wykonawca informuje, iż jest operatorem wyznaczonym i zatrudnia kilkadziesiąt tysięcy pracowników mogących uczestniczyć w realizacji procesów związanych z przedmiotowym zamówieniem. Żądanie jest technicznie niemożliwe do realizacji i już na wstępie praktycznie wyklucza Wykonawcę z możliwości złożenia oferty.

W związku z powyższym Wykonawca zwraca się do Zamawiającego z prośbą o zmodyfikowanie zapisu jak poniżej:

Zamawiający wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy w rozumieniu art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy, osób wykonujących w trakcie realizacji zamówienia czynności związanych z przyjmowaniem od Zamawiającego przesyłek pocztowych i paczek w wyznaczonej w Umowie placówce Wykonawcy .

### ODPOWIEDŹ 4

Zamawiający dokonał zmiany zapisów istotnych postanowień do umowy.

### PYTANIE 5

Zamawiający stawia **wymóg informowania o zmianie w wykazie pracowników (§ 8 ust. 3 istotnych postanowień umowy)**. Wykonawcy nie są znane podstawy prawne umożliwiające wpływanie przez zamawiających na politykę zatrudnienia u wykonawcy. Zamawiający stawiają wymogi w zakresie zatrudnienia osób w ramach stosunku pracy (zgodnie z art. 95 ustawy Prawo zamówień publicznych), a nie kształtują kadrę Wykonawcy. W ramach procesu realizacji przedmiotu umowy – to wykonawca wykonuje czynności składające się na ten proces – przy zachowaniu spełnienia wymogu zatrudnienia w ramach stosunku pracy osób wykonujących określone przez Zamawiającego czynności. A to oznacza, że w przypadku opisanym przez Zamawiającego, sam Wykonawca decyduje, czy w miejsce pracownika, z którym rozwiązano stosunek pracy zatrudnić innego pracownika na podstawie umowy o pracę, czy też pozostały personel Wykonawcy (zatrudniony w ramach stosunku pracy) zrealizuje bez zakłóceń przedmiot zamówienia. Za powyższym przemawia bardzo szeroko określony przez Zamawiającego zakres czynności, których wykonanie powinno być zrealizowane w ramach stosunku pracy oraz będący tego konsekwencją: brak możliwości określenia, który z pracowników wykonawcy (zatrudniającego ok. 30 000 pracowników doręczających przesyłki na terenie całego kraju) będzie skierowany do realizacji danego zamówienia. Wykonawca w procesie świadczenia usług nie kieruje pracowników do realizacji konkretnego przedmiotu zamówienia, przy zachowaniu jednak zasady wynikającej z przepisu art. 95 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Za komentarzem ustawy Prawo zamówień publicznych udostępnionym przez Urząd Zamówień Publicznych – **podstawowym przesłaniem przepisu art. 95 ustawy jest, aby na podstawie stosunku pracy wykonywane były wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia, a nie określany poziom zatrudnienia u wykonawcy lub podwykonawcy, w tym nakładanie obowiązku informacyjnego wobec Zamawiającego o każdej zmianie w zakresie zatrudnienia.** Obecna treść istotnych postanowień umowy, pomijając nierealność

spełnienia żądania Zamawiającego, nakłada obowiązki na wykonawcę, które nie zostały przewidziane przez ustawodawcę.

Wykonawca wnioskuję o zaniechania stawiania nierealnego żądania i poprzestanie na możliwości udokumentowania zatrudnienia przez Wykonawcę w oparciu o oświadczenie wykonawcy.

#### **ODPOWIEDŹ 5**

Zamawiający dokonał zmiany zapisów istotnych postanowień do umowy.

#### **PYTANIE 6**

Zamawiający w Istotnych postanowieniach umowy § 5 Kary umowne wskazuje :

1.W przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, w tym utraty, ubytku lub uszkodzenia przesyłki, zamawiającemu przysługuje odszkodowanie oraz inne roszczenia na zasadach i wysokości określonych w ustawie Prawo pocztowe.

- a) za nieprzedłożenie Zamawiającemu przez Wykonawcę/podwykonawcę dowodów dotyczących zatrudnienia pracowników, o których mowa w § 8, w wysokości 0,2 % wynagrodzenia, o którym mowa w § 4,
- b) za niedotrzymanie wymogu zatrudnienia osób, o których mowa w § 8 na podstawie umowy o pracę na cały etat w rozumieniu przepisów Kodeksu Pracy – w wysokości kwoty stanowiącej równowartość iloczynu minimalnego wynagrodzenia za pracę, ustalonego na podstawie przepisów o minimalnym wynagrodzeniu za pracę (obowiązujących w chwili stwierdzenia przez Zamawiającego niedopełnienia przez Wykonawcę wymogu zatrudnienia osób na podstawie umowy o pracę w rozumieniu przepisów Kodeksu pracy), za każdą osobę oddzielnie oraz liczby miesięcy w okresie realizacji umowy, w których nie dopełniono przedmiotowego wymogu. Rozpoczęty miesiąc zatrudnienia ww. osób w innej formie niż umowa o pracę liczy się jako pełny miesiąc

Wykonawca wskazuje, że przewidziana przez Zamawiającego w § 5 pkt. a) i b) wartości kar umownych jest rażąco wysoka i stwierdza, że wysokości kar umownych, które mógłby być zobowiązany wypłacić Zamawiającemu, ze względu na możliwość rażąco dużego uszczuplenia wynagrodzenia Wykonawcy podważa zasadność składania oferty w postępowaniu. Wykonawca z obawy, że wysokość kar umownych mogłaby spowodować po stronie Wykonawcy powstanie znacznej straty finansowej, wnosi o wprowadzenie do treści umowy zmniejszenie kar wymienionych w § 5 pkt. a) i b)

Wykonawca wnosi o przyjęcie nowej treści przedmiotowych zapisów w następującej formie:

- a) za nieprzedłożenie Zamawiającemu przez Wykonawcę/podwykonawcę dowodów dotyczących zatrudnienia pracowników, o których mowa w § 8, w wysokości 0,05 % wynagrodzenia, o którym mowa w § 4,
- b) za niedotrzymanie wymogu zatrudnienia osób, o których mowa w § 8 na podstawie umowy o pracę na cały etat w rozumieniu przepisów Kodeksu Pracy – w wysokości 50,00 zł brutto za każdy taki przypadek.

#### **ODPOWIEDŹ 6**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany w zakresie kar umownych.

#### **PYTANIE 7**

Zamawiający, w części IX SWZ, dopuścił możliwość powierzenia wykonania części zamówienia podwykonawcy/om. W dokumentach zamówienia określił również, że postępowanie prowadzone jest w oparciu o przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych. **Czy słusznie interpretujemy, że również w zakresie podwykonawstwa zastosowanie będą miały właściwe przepisy przedmiotowej ustawy?** Podwykonawstwem w rozumieniu ustawy Prawo zamówień publicznych nie jest każda relacja między dwoma podmiotami, ale tylko taka, która bazuje na



umowie zawartej między wykonawcą a podwykonawcą w formie pisemnej, o charakterze odpłatnym, na mocy której podwykonawca zobowiązuje się wykonać część zamówienia. Z powyższego wynika, że podwykonawstwo polega na bezpośredniej realizacji części zamówienia przez podmiot niebędący wykonawcą oraz, że można wyróżnić trzy charakterystyczne cechy umowy podwykonawstwa, tzn. pisemność, odpłatność i jej przedmiot – czyli świadczenie wykonania określonej części zamówienia publicznego.

Czy Zamawiający uwzględni w treści dokumentów postępowania, wśród podstaw wykluczenia, o których mowa w art. 109 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, podstawę wskazaną w przepisie art. 109 ust. 1 pkt 8 ?

#### **ODPOWIEDŹ 7**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany w zakresie podstaw wykluczenia.

#### **II. Jednocześnie Zamawiający działając na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy Pzp, informuje, iż w przedmiotowym postępowaniu dokonał zmiany treści SWZ, tj.:**

##### **1) Pkt V.19.1) SWZ zmienia się w następujący sposób:**

###### **BYŁO:**

**19. Wymagania w zakresie zatrudnienia na podstawie stosunku pracy, w okolicznościach, o których mowa w art. 95 ustawy Pzp, jeżeli Zamawiający przewiduje takie wymagania:**

- 1) Zamawiający wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę osób, które wykonują czynności bezpośrednio związane z wykonywaniem zamówienia, czyli tzw. osób odpowiedzialnych za odbieranie, przyjmowanie, doręczanie przesyłek, jeżeli wykonywanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 §1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. Kodeksu pracy. (t.j. Dz. U. z 2023 r. poz. 1465).**

**UWAGA: Obowiązek zatrudnienia na podstawie umowy o pracę nie dotyczy sytuacji, w której Wykonawca lub podwykonawca osobiście wykonuje powyższe czynności (np. osoba fizyczna prowadząca działalność gospodarczą, wspólnicy spółki cywilnej).**

###### **JEST:**

**19. Wymagania w zakresie zatrudnienia na podstawie stosunku pracy, w okolicznościach, o których mowa w art. 95 ustawy Pzp, jeżeli Zamawiający przewiduje takie wymagania:**

- 2) Zamawiający wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę osób, które wykonują czynności bezpośrednio związane z wykonywaniem zamówienia, czyli tzw. 2 osób odpowiedzialnych za odbieranie, przyjmowanie, doręczanie przesyłek, jeżeli wykonywanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 §1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. Kodeksu pracy. (t.j. Dz. U. z 2023 r. poz. 1465).**

**UWAGA: Obowiązek zatrudnienia na podstawie umowy o pracę nie dotyczy sytuacji, w której Wykonawca lub podwykonawca osobiście wykonuje powyższe czynności (np. osoba fizyczna prowadząca działalność gospodarczą, wspólnicy spółki cywilnej).**

##### **2) Zmiana terminów wynikających z SWZ, tj.:**

- Terminu składania ofert – w pkt XXIII.B SWZ: Ofertę należy złożyć do dnia **24 września 2024r., do godziny 9:00.**
- Terminu otwarcia ofert – w pkt XXIII.C SWZ: Otwarcie ofert złożonych na Platformie nastąpi w dniu **24 września 2024r. o godz. 9:05.**

- Terminu związania ofertą – w pkt XX.1 SWZ: Wykonawca jest związany ofertą 30 dni od dnia upływu terminu składania ofert, tj. do dnia **23 października 2024r.**, przy czym pierwszym dniem terminu związania ofertą jest dzień, w którym upływa termin składania ofert.

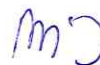
III. Zgodnie z dyspozycją art. 287 pkt 7 ustawy Pzp niniejsza zmiana SWZ zostaje udostępniona na stronie internetowej prowadzonego postępowania: <https://platformazakupowa.pl/pn/powiat.glogow>

IV. Zamawiający na podst. art. 286 pkt 9 ustawy Pzp zamieszcza w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenie o zmianie ogłoszenia, o którym mowa w art. 267 ust. 2 pkt 6 ustawy Pzp.

V. Pozostałe warunki Specyfikacji Warunków Zamówienia pozostają bez zmian.

VI. Niniejszy dokument stanowi integralną część Specyfikacji Warunków Zamówienia.

**CZŁONEK ZARZĄDU**



**(-) Dorota Młodecka**