



Pruszków, 28.02.2023 r.

WSR.271.4.2.2023 (43)

## Wykonawcy ubiegający się o udzielenie zamówienia

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na:

**Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym zgodnie z obowiązującymi przepisami na rzecz Urzędu Miasta Pruszkowa.**

Numer nadany przez Zamawiającego: WSR.271.2.2023.

Zamawiający, Gmina Miasto Pruszków, ul. Kraszewskiego 14/16, 05-800 Pruszków, działając na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U z 2022 roku, poz. 1710 ze zm.), zamieszcza pytania dotyczące postępowania wraz z udzielonymi na nie odpowiedziami.

### Pytanie 1

W treści umowy - załącznik nr 4 do SWZ w § 2 ust. 1 oraz załączniku nr A do SWZ rozdz. V pkt 1. 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 8<sup>30</sup> – 10<sup>00</sup>.

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:

Tak. Zamawiający dopuszcza **wykreślenie** wskazanych zapisów dotyczących godzin doręczania przesyłek i paczek. Został zmieniony zapis w załączniku nr 4 do SWZ w § 2 ust. 1 oraz w załączniku nr A do SWZ rozdz. V pkt 1. w następujący sposób:

**§ 2 ust. 1 załącznika nr 4 do SWZ (Umowa) otrzymuje brzmienie:**

**Do obowiązków Wykonawcy należy:**

1. dostarczanie przesyłek pocztowych codziennie w dni robocze (od poniedziałku do piątku) do Kancelarii Urzędu Miasta Pruszkowa (pok. 1) przy ulicy J. I. Kraszewskiego 14/16 w godzinach pracy Urzędu, „odbiór przesyłek z Kancelarii Urzędu Miasta w Pruszkowie (pok. 1) codziennie w dni robocze (od poniedziałku do piątku) w godzinach pracy Urzędu”
2. Operator zapewnia, że jego placówka obsługująca Zamawiającego będzie czynna codziennie w dni robocze (od poniedziałku do piątku).

**Załącznik nr A do SWZ do SWZ rozdz. V pkt 1 otrzymuje brzmienie:**

**Do obowiązków Wykonawcy należy:**

1. Dostarczanie przesyłek pocztowych codziennie w dni robocze (od poniedziałku do piątku) do Kancelarii Urzędu Miasta Pruszkowa (pok. 1) przy ulicy J. I. Kraszewskiego 14/16 w godzinach pracy Urzędu, „odbior przesyłek z Kancelarii Urzędu Miasta w Pruszkowie (pok. 1) codziennie w dni robocze (od poniedziałku do piątku) w godzinach pracy Urzędu”
2. Operator zapewnia, że jego placówka obsługująca Zamawiającego będzie czynna codziennie w dni robocze (od poniedziałku do piątku).

#### **Pytanie 2**

W treści Zamówienia w załączniku nr 4 do SWZ (Umowa) § 7 pkt 4 Zamawiający określa wysokość kary umownej: „Zamawiający może żądać zapłaty kar umownych w wysokości 2% 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 znajdą 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 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”.

Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień ogłoszenia z przepisami bezwzględnie obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, Zamawiający dopuszcza wykreślenie lub **zmniejszenie wysokości kary** do 1 % 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 § 7 ust. 4 lit a-e 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) § 7 pkt 5 zamawiający określa wysokość kary umownej: „łączna maksymalna wysokość kar umownych nie przekroczy 10 % wartości netto umowy”

Z uwagi na zbyt wygórowaną w ocenie Wykonawcy karę czy Zamawiający dopuszcza zmniejszeni tej kary do 2 % wartości niewykorzystanego kontraktu.

## Odpowiedź:

Zamawiający, uznaje że maksymalna wysokość kar umownych przyjęta w § 7 ust. 5 (po zmianach dokonanych w związku z pytaniami Wykonawcy § 6 ust. 5 umowy) nie jest wygórowana oraz przyjęta na dopuszczalnym poziomie. Ustawodawca w zakresie ustalenia wysokości kary umownej wprowadził jedynie obowiązek wskazania jej wartości maksymalnej.

## Pytanie 4

Wykonawca zwraca się z prośbą o ujednolicenie treści Zamówienia w załączniku nr 4 do SWZ (Umowa) § 2 pkt 29, § 3 pkt 9 oraz w załączniku nr A rozdz. V pkt 25 na następujący:

„Należności wynikające z faktur VAT, zamawiający regulować będzie przelewem na konto Wykonawcy wskazane na fakturze w terminie 21 dni od daty wystawienia faktury pod warunkiem, że dostarczenie przesyłki z fakturą do siedziby zamawiającego nastąpi w ciągu 4 dni roboczych od dnia jej wystawienia.

## Odpowiedź:

Zapis § 2 pkt 29 załącznika nr 4 do SWZ (Umowa) nie ulega zmianie.

Zamawiający dokonuje zmiany zapisów w załączniku nr 4 do SWZ (Umowa) w § 3 ust. 9 oraz w załączniku nr A rozdz. V pkt 25 w następujący sposób:

## § 3 ust. 9 załącznika nr 4 do SWZ (Umowa) otrzymuje brzmienie:

„Należności wynikające z faktur VAT, zamawiający regulować będzie przelewem na konto Wykonawcy wskazane na fakturze w terminie 21 dni od daty wystawienia faktury z zastrzeżeniem § 2 pkt 29 umowy. Na przelewie Zamawiający zobowiązany jest określić tytuł wpłaty za „FV nr.....umowa nr.....”

## Rozdz. V pkt 25 załącznika nr A do SWZ (Opis przedmiotu Zamówienia) otrzymuje brzmienie:

„Należności wynikające z faktur VAT, zamawiający regulować będzie przelewem na konto Wykonawcy wskazane na fakturze w terminie 21 dni od daty wystawienia faktury z zastrzeżeniem § 2 pkt 29 umowy. Na przelewie Zamawiający zobowiązany jest określić tytuł wpłaty za „FV nr.....umowa nr.....”

## Pytanie 5

W formularzu cenowym (załącznik nr 1A) Zamawiający wskazał usługę – przesyłki kurierskie.

Czy Zamawiający przez przesyłki kurierskie rozumie 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 20 kg. Cena za nadanie przesyłki zawiera odbiór z siedziby Zamawiającego oraz ubezpieczenie do kwoty co najmniej 1.000,00 zł?

## Odpowiedź:

Zmawiający przez przesyłki kurierskie rozumie przesyłki krajowe najszybszej kategorii nadane w dniu roboczym do godziny 15:00 doręczone w gwarantowanym terminie.



Jednocześnie zamawiający zwraca się z prośbą o zmianę w pozycji 8.

Przesyłka kurierska – kol. 3 Format XXL o wym. 25 cm x 120 cm na następujący:

„Format XXL suma wszystkich boków (tj. dł. szer. wys.) nie może przekroczyć 250 cm, a największy wymiar 120 cm”

**Odpowiedź:**

**Zamawiający dokonuje zmiany zapisów Załącznika nr 1a Formularz cenowy w lp. poz. 8 Przesyłka kurierska – kolumna 3, waga/format przesyłki/kategoria – Format XXL o wym. 250 cmx 120 cm do 50 kg**

8.	Przesyłka kurierska	Koperta A4 do 1 kg	2			- zł
		Format S o wym. 9 cm x 40 cm x 65 cm do 20 kg	50			- zł
		Format M o wym. 20 cm x 40 cm x 65 cm do 20 kg	5			- zł
		Format L o wym. 42 cm x 40 cm x 65 cm do 20 kg	5			- zł
		Format XL o wym. 60 cm x 60 cm x 70 cm do 20 kg	5			- zł
		Format XXL suma wszystkich boków (tj. dł.szer. wys.)nie może przekroczyć 250 cm, a największy wymiar 120 cm do 50 kg"	5			- zł

#### **Pytanie 6**

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.**

#### **Pytanie 7**

Zamawiający w treści Zamówienia w załączniku nr 4 do SWZ (Umowa) § 4 pkt 2 określił wymóg zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę lub Podwykonawcę, wykonujących czynności związane z wykonaniem przedmiotu zamówienia.

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

**Odpowiedź:**

**Został zmieniony zapis w załączniku nr 4 do SWZ (Umowa).**



## § 4 ust. 2 otrzymuje brzmienie:

„Zamawiający określa wymóg zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę lub Podwykonawcę osób wykonujących czynności związane z realizacją przedmiotu zamówienia, tj. pracowników przyjmujących i doręczających przesyłki zatrudnionych w placówkach znajdujących się na terenie miasta Pruszkowa.”

## Pytanie 8

Zamawiający wymaga utrzymywania stanu zatrudnienia („Zatrudnienie, o którym mowa w ust. 1 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”). 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 kadry 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 zamawiające czynności. A to oznacza, że w przypadku opisanym przez Zamawiającego w treści umowy, 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 (przyjmowanie i doręczanie przesyłek) oraz będącą tego konsekwencją brak możliwości określenia, który z pracowników wykonawcy (zatrudniającego 65 000 osób na podstawie umowy o pracę) 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.

W związku z powyższym wykonawca wnioskuję o modyfikację postanowienia umownego na następujące: „Zatrudnienie, o którym mowa w ust. 1 będzie trwać w całym okresie wykonywania Przedmiotu Umowy”

Jednocześnie, biorąc pod uwagę rozbudowaną strukturę Wykonawcy, skalę prowadzonej działalności, liczbę pracowników zatrudnionych na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę (ponad 65 000), a jednocześnie określenie przez Zamawiającego wielu czynności, które muszą być wykonywane w ramach stosunku pracy (tj. czynności przyjmowania i doręczania przesyłek), czyli w praktyce prawie całego procesu składającego się na realizację przedmiotu zamówienia, a które realizowane są przez liczny personel Wykonawcy oraz uwzględniając fakt, iż pozyskanie dokumentów/oświadczeń określonych przez Zamawiającego wobec potencjalnie znacznej grupy osób jest fizycznie niemożliwe (w szczególności dostarczenie umów o pracę, potencjalnie dla 65 000 pracowników), a jednocześnie obciążone dużym ryzykiem naliczenia kary umownej, Wykonawca wnosi o dokonanie modyfikacji warunków określonych w treści umowy/SWZ — poprzez:

- ograniczenie dowodów do oświadczenia Wykonawcy zawierającego: 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 oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia.

W przypadku braku zgody Zamawiającego na urealnienie wymogu z art. 95 ustawy Prawo zamówień publicznych, Wykonawca zwraca się z wnioskiem o ograniczenie każdorazowego wniosku o przedstawienie żądanych dowodów zatrudnienia w ramach stosunku pracy, w formie żądanej przez Zamawiającego, do maksymalnie 20 osób.

## Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje zmiany zapisu załącznika nr 4 do SWZ (Umowa).

## § 4 ust 2 otrzymuje brzmienie:

### URZĄD MIASTA PRUSZKOWA

ul. Józefa Ignacego Kraszewskiego 14/16, 05-800 Pruszków  
e-mail: prezydent@miasto.pruszkow.pl tel. (+48 22) 735 87 77

Pruszków  
poznasz - polubisz



„Zamawiający określa wymóg zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę lub Podwykonawcę, o którym mowa w ust. 1 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, zatrudnionych w placówkach znajdujących się na terenie miasta Pruszkowa.

#### **§ 4 ust. 6 otrzymuje brzmienie:**

„Zatrudnienie, o którym mowa w ust. 1 i 2, 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”.

#### **Pytanie 9**

Zamawiający wskazał wymóg w zakresie elektromobilności, w rozumieniu ustawy o elektromobilności i paliwach alternatywnych, powołując się na dyspozycję przepisu art. 68 ust. 3 ustawy. Zgodnie z przepisem art. 68 ust. 3 ustawy o elektromobilności i paliwach alternatywnych jednostka samorządu terytorialnego, o której mowa w art. 35 ust. 2, od dnia 1 stycznia 2022 r. wykonuje, zleca lub powierza wykonywanie zadań publicznych, o których mowa w art. 35 ust. 2 pkt 1, podmiotom, których łączny udział pojazdów elektrycznych lub pojazdów napędzanych gazem ziemnym we flocie pojazdów samochodowych w rozumieniu art. 2 pkt 33 ustawy z dnia 20 czerwca 1997 r. — Prawo o ruchu drogowym, używanych przy wykonywaniu tego zadania wynosi co najmniej 10%. Ustawodawca ograniczył zakres zastosowania przepisu art. 68 ust. 3 tylko do zlecanych lub powierzanych zadań publicznych, o których mowa w art. 35 ust. 1 pkt 1. Gdyby zamiarem ustawodawcy było objęcie wymogiem elektromobilności wszystkich zadań jednostki samorządu terytorialnego, nie wprowadziłby ograniczenia określonego w art. 35 ust. 2 pkt 1 ustawy. Przedmiotem postępowania ogłoszonego obecnie przez Zamawiającego jest Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym zgodnie z obowiązującymi przepisami na rzecz Urzędu Miasta Pruszkowa. Tym samym w ogłoszonym postępowaniu Zamawiający nie zleca wykonywania zadania publicznego organu jednostki samorządu terytorialnego. Katalog zadań organu samorządu gminnego określa art. 7 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym — na który powołuje się przepis art. 35 ust. 2 pkt 1. Świadczenie usług pocztowych nie jest zadaniem publicznym w rozumieniu wskazanych przepisów — w wyliczeniu nie znajdujemy tego typu usług. Wymogi w zakresie zlecania wykonywania zadań publicznych nie dotyczą tym samym postępowań w zakresie świadczenia usług pocztowych. Wymogi w tym zakresie nie mogą być wskazywane przez jednostki samorządu terytorialnego jako warunek przystąpienia do postępowania, gdyż wykonawca, będący operatorem pocztowym co do zasady nie wykonuje zadań publicznych jednostek samorządu terytorialnego. Oczywiście hipotetycznie istnieje możliwość zlecenia wykonania własnego zadania publicznego operatorowi pocztowemu, ale w tym przypadku przedmiot ogłoszonego postępowania nie wskazuje na żadne z zadań wymienionych w wyliczeniu ustawowym. Powyższe oznacza, że wymogi w zakresie elektromobilności, stawiane przed organami jednostek samorządu terytorialnego w art. 35 ust. 2-4 oraz art. 68 ust. 3 ustawy, w brzmieniu nadanym ustawą z dnia 2 grudnia 2021 r. o zmianie ustawy o elektromobilności i paliwach alternatywnych oraz niektórych innych ustaw (Dz.U. z 2021 roku, poz. 2269) dotyczą realizacji i zlecania wykonania zadań publicznych, wśród których nie ma świadczenia usług pocztowych, będących przedmiotem niniejszego postępowania.

Za powyższym świadczy również fakt, że przedmiot zadania (objętego Umową) nie jest zadaniem publicznym w rozumieniu przywołanych przepisów. Zamawiający nie zleca ani nie powierza wykonywania zadania publicznego z zakresu zadań gminy, a jedynie zleca wykonanie zadania związanego z zadaniem publicznym. Taki związek nie powoduje, konieczności stosowania art. 68 ust. 3 Ustawy do przedmiotowego zadania. W innym przypadku należałoby niemalże każde zadanie gminy uznać za zadanie publiczne — niemalże bowiem każde zadanie wiąże się w jakiś sposób z zadaniami z art. 7 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym. Na poparcie powyższego przywołać można wypowiedź przedstawicieli Ministerstwa Klimatu i Środowiska: "Roboty budowlane są szeroką kategorią zadań. Stosując przepisy ustawy, należy zweryfikować, czy dane działanie mieści się w katalogu ustawowym zadań publicznych realizowanych przez daną jednostkę samorządu. W przypadku np. budowy dróg przez gminę to mieszczą się one w art. 7 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym, jako sprawy gminnych dróg, ulic, mostów, placów oraz organizacji ruchu drogowego. Takie zadanie podlega więc pod wymogi ustawy o elektromobilności." (S. Wikariak, Papierowa walka z emisjami i smogiem w zamówieniach publicznych. Potrzebne będą pojazdy elektryczne, "Dziennik Gazeta Prawna" [on-line], 21.09.2021 [dostęp: 3.11.2021]. Dostępny



w www.: <<https://www.gazetaprawna.pl/firma-iprawo/artykuly/8250335zamowienia-publiczne-przetargi-branza-budowlana-pojazdyelektryczne.html>>.)

Powyższy cytat potwierdza, że to czy dane zadanie jest zadaniem publicznym, czy tylko zadaniem z nim związanym należy każdorazowo badać. W ocenie Wykonawcy związku takiego nie ma. Wobec powyższe Wykonawca wnosi o wykreślenie z załącznika nr 4 (umowa) § 6.

## Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów.

## Pytanie 10

Dotyczy załącznika nr 4 umowa § 2 ust. 10 i § 6 ust. 6

Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację zapisu na następujący:

10. Zamawiający ma prawo zlecić usługę innemu operatorowi, a kosztami realizacji usługi obciążyć Wykonawcę, jeżeli Wykonawca nie przyjmie od Zamawiającego przesylek w wyznaczonym dniu i czasie z winy Wykonawcy.

## Odpowiedź:

Urząd Miasta jako jednostka obsługująca organy gminy musi dokonywać terminowych wysyłek. Zamawiający nie dopuszcza zmiany zapisów dotyczących zlecenia usługi innemu operatorowi i możliwości obciążenia kosztami realizacji usługi Wykonawcy, jeżeli Wykonawca nie przyjmie od Zamawiającego przesylek w wyznaczonym dniu i czasie.

Odnosnie podejmowanych rozstrzygnięć administracyjnych, Urząd Miasta musi mieć możliwość zlecenia usługi wysyłki wydanych rozstrzygnięć w konkretnym dniu.

## Pytanie 11

Dotyczy załącznika nr 4 umowa § 2 ust. 12 Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację zapisu na następujący:

„Wykonawca będzie doręczał do siedziby Zamawiającego pokwitowane przez adresata, tj. POTWIERDZENIE ODBIORU w terminach określonych w ustawie prawo pocztowe oraz Rozporządzeniu odpowiedniego ministra. Zamawiający zastrzega sobie prawo do korzystania z druków POTWIERDZENIE ODBIORU dostarczonych przez Wykonawcę”.

## Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje zmiany zapisów w załączniku nr 4 do SWZ (umowa)

§ 2 ust. 12 otrzymuje brzmienie:

„Wykonawca będzie doręczał do siedziby Zamawiającego pokwitowane przez adresata, tj. POTWIERDZENIE ODBIORU w terminach określonych w ustawie prawo pocztowe oraz Rozporządzeniu odpowiedniego ministra. Zamawiający zastrzega sobie prawo do korzystania z druków POTWIERDZENIE ODBIORU dostarczonych przez Wykonawcę”.

## Pytanie 12

W treści Zamówienia w załączniku nr 4 do SWZ (Umowa) § 4 pkt 7 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 3000 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 dokonuje zmiany zapisów w załączniku nr 4 do SWZ (umowa).**

**§ 4 pkt 7 otrzymuje brzmienie:**

„ 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 placówek znajdujących się na terenie Gminy Miasta Pruszków".

Zamawiający zamieszcza zaktualizowane dokumenty zamówienia, tj.

- załącznik nr 1a do SWZ WSR.271.2.2023 - załącznik nr 1a - formularz cenowy – aktualny
- załącznik nr A do SWZ WSR.271.14.2022 - załącznik nr A Opis Przedmiotu Zamówienia
- załącznik nr 4 do SWZ WSR.271.14.2022 - wzór umowy

UWAGA:

Wykonawcy składają ofertę na zaktualizowanych dokumentach, które dołączono do niniejszego pisma, tj.:

- **załącznik nr 1a do SWZ WSR.271.2.2023 - załącznik nr 1a - formularz cenowy – aktualny**

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

PREZYDENT  
MIASTA PRUSZKOWA  
/-/ Paweł Makuch