

Nowe Miasteczko, dnia 07 grudnia 2016r.

IGKiSS.271.6.2016

### **Do uczestników postępowania przetargowego**

Dot. postępowania o udzielenie zamówienia w trybie przetargu nieograniczonego pn. „Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na lata 2017/2018”

### **PYTANIA WYKONAWCÓW - ODPOWIEDZI ZAMAWIAJĄCEGO ORAZ MODYFIKACJA/ZMIANA TREŚCI Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia**

Na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. z 2015 r., poz. 2164 ze zm.) przekazuję treść zapytań wraz z udzielonymi odpowiedziami w postępowaniu o udzielenie zamówienia w trybie przetargu nieograniczonego pn. „Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na lata 2017/2018”:

#### **Pytanie nr 1**

Mając na uwadze, iż zgodnie z art. 142 ust. 5 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych, „umowa zawarta na okres dłuższy niż 12 miesięcy zawiera postanowienia o zasadach wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku zmiany: 1) stawki podatku od towarów i usług, 2) 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, 3) 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”, wnosimy o dopisanie/modyfikację w specyfikacji istotnych warunków zamówienia (SIWZ) oraz we wzorze umowy, stanowiącym załącznik nr 5 do SIWZ, postanowień o treści:

„1. Wysokość wynagrodzenia ulegnie zmianie w przypadku:

- a) zmiany stawki podatku VAT,
  - 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 zmiana ta będzie miała wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę.

2. W przypadku zmiany stawki podatku VAT, wynagrodzenie za usługi świadczone od dnia wejścia w życie zmiany będzie uwzględniała stawkę podatku VAT po zmianie. Za datę świadczenia usługi uważa się datę nadania przesyłki lub datę zwrócenia nedoręczonej przesyłki do nadawcy.

3. W przypadku 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 lub zmiany zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na



ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne, każda ze stron umowy może zwrócić się do drugiej strony z propozycją dokonania zmiany wysokości wynagrodzenia. W terminie 14 dni od otrzymania propozycji strony zobowiązane są przeprowadzić negocjacje, których przedmiotem będzie dokonanie zmiany wysokości wynagrodzenia oraz – jeżeli uznają, że zmiana taka będzie miała wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę – dokonać zmiany wysokości wynagrodzenia.”

#### **Odpowiedź:**

Zmawiający dokonuje modyfikacji w załączniku nr 5 do SIWZ - wzór umowy, stanowiącym integralną część SIWZ, poprzez wykreślenie zapisu w § 2 pkt 3: „*W przypadku ustawowej zmiany stawki podatku VAT, kwota wynagrodzenia zawierająca podatek VAT zostanie odpowiednio zmieniona aneksem do umowy. Rozliczenie między zamawiającym, a Wykonawcą będą prowadzone w PLN.*”, który otrzymuje nowe brzmienie:

„*Wysokość wynagrodzenia ulegnie zmianie w przypadku:*

*a) zmiany stawki podatku VAT,*

*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 zmiana ta będzie miała wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę.”*

#### **Pytanie nr 2**

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o modyfikację treści SIWZ poprzez zastąpienie opisanego w rozdziale 14 pozornego kryterium oceny ofert – „termin płatności” na kryterium „społeczne” dotyczące liczby osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę. Zgodnie z zaleceniami Szefa Kancelarii Premiera Rady Ministrów wspieranej przez Ministerstwo Pracy i Polityki Społecznej skierowanymi do dyrektorów generalnych urzędów zwraca się uwagę, by w ich jednostkach zamówienia publiczne służyły stabilności zatrudnienia Polaków poprzez stosowanie klauzuli społecznej. Klauzule społeczne są rozwiązaniem, które pozwala skończyć z dualizmem rynku pracy, a konkurencyjność nie może się opierać na niestabilności zatrudnienia.

Stosowanie w zamówieniu publicznym kryterium promującego firmy, które zatrudniają swoich pracowników na umowy o pracę, jest w pełni uzasadnione - uznała Krajowa Izba Odwoławcza.

Kryterium społeczne zostało już uwzględnione m.in. w postępowaniach przetargowych w resorcie Ministerstwa Pracy i Polityki Społecznej, Straży Gminnej w Człuchowie, Ministerstwie Zdrowia, Uniwersytecie Zielonogórskim, Powiecie Nowosolskim.

Z uwagi na charakter Państwa działalności, oraz mając na względzie to, iż ustawodawca nadając ustawą nowelizującą nowe brzmienie art. 91 ust. 2 ustawy Pzp, kładzie nacisk na fakt, że wydatki publiczne powinny wspierać rzetelnych i praworządnych uczestników rynku i ich pracowników, w naszej opinii powinniście Państwo dążyć do propagowania legalności zatrudnienia i wspierać podmioty zatrudniające pracowników na podstawie umowy o pracę. Podkreślenia w tym aspekcie wymaga bowiem to, że celem wprowadzenia kryteriów społecznych do kryteriów oceny ofert, było zatem premiowanie tych wykonawców, którzy w swojej działalności respektują zasady praworządności i dbałości o dobro wspólne i wyrównywanie ich szans w przetargach, w których konfrontują się z wykonawcami obniżającymi koszty swojej działalności kosztem wartości istotnych z punktu widzenia interesu państwa. Naturalną konsekwencją takiej postawy i dysponowaniem personelem zatrudnionym na podstawie umowy o pracę jest bowiem to, że zwiększają się koszty świadczenia danej usługi. Co za tym idzie, społeczne kryterium



oceny ofert w postaci zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, ma w takiej sytuacji niwelować dysproporcję związaną z możliwością wyceny usług, występującą pomiędzy podmiotami zatrudniającymi pracowników na podstawie umowy o pracę a tymi, którzy nakaz z art. 22§1 Kodeksu Pracy omijają.

W związku z tym, posługiwanie się kryteriami społecznymi przy ocenie ofert, nie tylko nie zaprzecza konkurencyjności, ale umożliwia pełną realizację tej zasady i rzeczywistą konkurencję między operatorami pocztowymi.

Analiza niniejszego Postępowania pozwala na stwierdzenie, iż ustanowienie tego rodzaju kryterium jest zasadne z uwagi na przedmiot postępowania i charakter czynności wchodzących w zakres niniejszego zamówienia, tj. ze względu na ochronę tajemnicy korespondencji.

W związku z powyższym zwracam się z uprzejmą prośbą o analizę przedstawionego problemu oraz o zastąpienie obecnego poza cenowego pozornego kryterium oceny oferty - kryterium społecznym o wadze 40 %

Jednocześnie, w przypadku pozytywnej odpowiedzi Zamawiającego, Wykonawca wnosi o zmianę treści SIWZ w następujący sposób:

- Liczba osób zatrudnionych w oparciu o umowę o pracę – 40% (przy jednoczesnym kryterium „ceny” 60%)

Sposób obliczania kryterium „Liczba pracowników wykonawcy zatrudnionych na terenie Polski w działalności operacyjnej wykonawcy na umowę o pracę, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych bez uwzględnienia personelu podwykonawców”, wg stanu np. na dzień 30 września 2016 r.

$$Z = \frac{Z_x}{Z_{\max}} \times 40 \text{ punktów}$$

gdzie:

1.  $Z$  = liczba punktów za kryterium „Liczba pracowników wykonawcy zatrudnionych w działalności operacyjnej wykonawcy na umowę o pracę, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych
2.  $Z_x$  = liczba pracowników wykonawcy zatrudnionych w działalności operacyjnej wykonawcy na umowę o pracę, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych,;
3.  $Z_{\max}$  = największa liczba pracowników wykonawcy zatrudnionych w działalności operacyjnej wykonawcy na umowę o pracę, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych wynikający z ofert, które nie podlegają odrzuceniu.
4. Przez działalność operacyjną Zamawiający rozumie działalność Wykonawcy związaną z realizacją usług objętych niniejszym postępowaniem w zakresie: odbierania i dostarczania korespondencji, obsługi korespondencji w placówkach pocztowych, spedycji i transportu, czynności ekspedycyjno-rozdzielczych, *bez uwzględnienia personelu podwykonawców.*

Za najkorzystniejszą zostanie uznana oferta, która uzyska najwyższą liczbę punktów. Punkty będą liczone do dwóch miejsc po przecinku.

Podsumowując powyższe, Wykonawca wnosi o dokonanie wskazanej modyfikacji SIWZ poprzez modyfikacje kryterium społecznego oraz dokonanie odpowiednich zmian w dokumentacji dotyczącej Postępowania

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację treści SIWZ w zakresie wskazanym w zapytaniu.



### Pytanie nr 3

Załącznik nr 5 do SIWZ § 5 ust. 5:

*„W przypadku nieobecności adresata, przedstawiciel Wykonawcy pozostawia zawiadomienie (pierwsze awizo) o próbie dostarczenia przesyłki ze wskazaniem, gdzie i kiedy adresat może odebrać list lub przesyłkę. Termin do odbioru przesyłki przez adresata wynosi 14 dni robocze liczone od dnia następnego po dniu pozostawienia pierwszego awizo, w tym terminie przesyłka jest „awizowana” dwukrotnie. Po upływie terminu odbioru, przesyłka zwracana jest Zamawiającemu wraz z podaniem przyczyny nie odebrania przez adresata.(...)”*

Czy w związku z tym, że zapis ten jest niezgodny z powszechnie obowiązującymi przepisami dotyczącymi doręczania przesyłek, Zamawiający dopuszcza możliwość jego zmiany na następującą treść:

*„W przypadku nieobecności adresata, przedstawiciel Wykonawcy pozostawia zawiadomienie (pierwsze awizo) o próbie dostarczenia przesyłki ze wskazaniem, gdzie i kiedy adresat może odebrać list lub przesyłkę. Termin do odbioru przesyłki przez adresata wynosi 14 dni liczone od dnia następnego po dniu pozostawienia pierwszego awizo, w tym terminie przesyłka jest „awizowana” dwukrotnie. Po upływie terminu odbioru, przesyłka zwracana jest Zamawiającemu wraz z podaniem przyczyny nie odebrania przez adresata.(...)”*

### Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje modyfikacji w załączniku nr 5 do SIWZ – wzór umowy, stanowiącym integralną część SIWZ, poprzez wykreślenie zapisu w § 5 ust. 5:

*„W przypadku nieobecności adresata, przedstawiciel Wykonawcy pozostawia zawiadomienie (pierwsze awizo) o próbie dostarczenia przesyłki ze wskazaniem, gdzie i kiedy adresat może odebrać list lub przesyłkę. Termin do odbioru przesyłki przez adresata wynosi 14 dni robocze liczone od dnia następnego po dniu pozostawienia pierwszego awizo, w tym terminie przesyłka jest „awizowana” dwukrotnie. Po upływie terminu odbioru, przesyłka zwracana jest Zamawiającemu wraz z podaniem przyczyny nie odebrania przez adresata. Po wyczerpaniu możliwości doręczenia przesyłki są zwracane do nadawcy”, który otrzymuje nowe brzmienie:*

*„W przypadku nieobecności adresata, przedstawiciel Wykonawcy pozostawia zawiadomienie (pierwsze awizo) o próbie dostarczenia przesyłki ze wskazaniem, gdzie i kiedy adresat może odebrać list lub przesyłkę. Termin do odbioru przesyłki przez adresata wynosi 14 dni liczone od dnia następnego po dniu pozostawienia pierwszego awizo, w tym terminie przesyłka jest „awizowana” dwukrotnie. Po upływie terminu odbioru, przesyłka zwracana jest Zamawiającemu wraz z podaniem przyczyny nie odebrania przez adresata. Po wyczerpaniu możliwości doręczenia przesyłki są zwracane do nadawcy”*

### Pytanie nr 4

W Załączniku nr 5 do SIWZ § 7 ust. 2:

*„Wykonawca wystawi fakturę, do której załączy dokument zdawczo-odbiorczy, tj. **tabelaryczne zestawienie wykonanych usług** zawierające wyszczególnienie ilościowe przesyłek, z podaniem ich rodzaju i wagi oraz sumę opłat za faktycznie nadane i zwrócone przesyłki. Zestawienie podpiszą upoważnieni przedstawiciele stron.”*

Uprzejmie informuję, że Wykonawca po miesiącu rozliczeniowym przesyła Zamawiającemu fakturę, w której wyszczególnione są przesyłki nadane i zwrócone w okresie rozliczeniowym w podziale na rodzaje, wagi i należne opłaty.

Czy powyższe zasady postępowania, związane z wystawianiem faktur są zgodne z intencją Zamawiającego?



**Odpowiedź:**

Zamawiający dokona modyfikacji w Załączniku nr 5 do SIWZ § 7 ust. 2, poprzez wykreślenie obecnego zapisu: „Wykonawca wystawi fakturę, do której załączy dokument zdawczo-odbiorczy, tj. **tabelaryczne zestawienie wykonanych usług** zawierające wyszczególnienie ilościowe przesyłek, z podaniem ich rodzaju i wagi oraz sumę opłat za faktycznie nadane i zwrócone przesyłki. Zestawienie podpiszą upoważnieni przedstawiciele stron.” i zastąpienie go nowym, który otrzymuje nowe brzmienie:

„Wykonawca wystawi fakturę, w której wyszczególni ilość przesyłek, z podaniem ich rodzaju i wagi oraz sumę opłat za faktycznie nadane i zwrócone przesyłki lub dane te przedstawi w odrębnym zestawieniu, stanowiącym załącznik do faktury. Zestawienie podpiszą upoważnieni przedstawiciele stron.”

**Pytanie nr 5**

Zgodnie z treścią Załącznika nr 5 do SIWZ § 7 ust. 4 Zamawiający określa iż „Zapłatę uznaje się za dokonaną w dniu uznania rachunku bankowego wykonawcy.”?

Pragniemy zwrócić uwagę na fakt, że takie określenie momentu zapłaty nie pozwala Wykonawcy swobodnie dysponować środkami za wykonane usługi – co jest niezgodne z orzecznictwem sądów w tej sprawie oraz uniemożliwia Wykonawcy monitorowanie terminowości płatności za świadczone usługi oraz naliczanie ewentualnych odsetek za zwłokę. Termin zapłaty należności cywilnoprawnych reguluje art. 454 Kodeksu cywilnego, który regulując miejsce wykonania zobowiązania traktuje także o chwili spełnienia świadczenia. W przypadku zobowiązań cywilnoprawnych zasadą jest, że zapłata dokonana jest dopiero z chwilą uznania rachunku bankowego wierzyciela, co gwarantuje m.in. prawidłowe monitorowanie rozliczania stron.

Czy ze względu na to, że faktyczną możliwością dysponowania środkami jest data ich wpływu na rachunek Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza zmianę określenia dnia zapłaty według powszechnie stosowanej formy w obrocie gospodarczym: „Zapłatę uznaje się za dokonaną w dniu wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy”?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisu w załączniku nr 5 do SIWZ § 7 ust. 4. Zdaniem zamawiającego uznanie rachunku jest równoważne z wpływem środków na rachunek bankowy.

**Pytanie nr 6**

Zamawiający w § 6 ust. 1 pkt a) wzoru umowy określił nieuzasadnione dla Wykonawcy kary umowne.

Wskazujemy, iż zwłaszcza w odniesieniu do operatora wyznaczonego, takie określenie zasad odpowiedzialności nosi znamiona naruszenia przepisów bezwzględnie obowiązujących.

Zgodnie z założeniem postępowania przetargowego, usługi stanowiące przedmiot zamówienia realizowane będą wobec przesyłek, których realizacja oparta jest m.in. na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe, tym samym Wykonawca jako operator wyznaczony jest zobowiązany do stosowania w zakresie niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych przepisów Rozdziału 8 ustawy Prawo pocztowe. Zgodnie z art. 87 w/w ustawy do odpowiedzialności operatorów za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej stosuje się przepisy Kodeksu cywilnego, jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej.

Zatem w przypadku wykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej w pierwszej kolejności znajdują zastosowanie przepisy ustawy Prawo pocztowe i dopiero w przypadku



przeprowadzenia trybu reklamacyjnego (uregulowanego w/w przepisami) nadawcy przysługuje prawo dochodzenia roszczeń przewidzianych ustawą na drodze sądowej. W art. 88-90 ustawodawca przewidział ścisły katalog wysokości odszkodowań oraz przypadków, kiedy operator pocztowy zobligowany jest do jego wypłaty.

Rozszerzenie odpowiedzialności operatora pocztowego zostało przewidziane jedynie w art. 87 ust. 5, zgodnie z którym operator pocztowy odpowiada za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej w zakresie określonym ustawą, chyba że niewykonanie lub nienależyte jej wykonanie:

- 1) jest następstwem czynu niedozwolonego;
- 2) nastąpiło z winy umyślnej operatora;
- 3) jest wynikiem rażącego niedbalstwa operatora.

Zatem jedynie w w/w przypadkach operator pocztowy może podlegać odpowiedzialności szerszej aniżeli wynikająca z przepisów prawa pocztowego.

Z uwagi na niezgodność postanowień SIWZ z przepisami bezwzględnie obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, Wykonawca wnioskuje o wykreślenie wygórowanej w ocenie Wykonawcy postanowień zawartych w § 6 ust. 1 pkt a) wzoru umowy i oparcie odpowiedzialności Wykonawcy głównie na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe z dnia 23 listopada 2012 roku.

### **Odpowiedź:**

Zamawiający nie dopuszcza możliwości zmian dotyczących kar umownych. Zastrzeżone kary umowne są adekwatne do strat i szkód, które mogą powstać po stronie Zamawiającego w związku z nieterminowym podjęciem określonych czynności. Przepisy prawa pocztowego nie zakazują zamawiającemu stosowania kar umownych, w szczególności jako instrumentu służącego zapewnieniu odpowiedniego poziomu jakości świadczonych usług. Przepisy te odnoszą się do odpowiedzialności odszkodowawczej w przypadkach określonych w ustawie. Natomiast zastrzeżenie kary umownej ma mobilizować i dyscyplinować dłużnika do prawidłowego wykonania zobowiązania.

### **Pytanie nr 7**

Przedmiotem zamówienia jest świadczenie usług pocztowych w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych oraz **zwrotów przesyłek niedoręczonych**.

Zamawiający w § 2 ust. 2 wzoru umowy wskazuje, że rzeczywiste wynagrodzenie wykonawcy będzie obliczane jako iloczyn ilości usług zrealizowanych.

Podsumowując powyższe założenia SIWZ, należy stwierdzić, że zgodnie z wymaganiami Zamawiającego obowiązkiem Wykonawcy realizującego zamówienie będzie świadczenie usługi zwrotu przesyłek. Tymczasem Zamawiający w Formularzu cenowym nie wyodrębnił zwrotów przesyłek.

Wykonawca zwraca uwagę, iż jako operator wyznaczony zobligowany jest do świadczenia usług pocztowych w oparciu o zapisy wynikające z ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe (tj. Dz.U. z dnia 29 grudnia 2012 r., poz. 1529 ze zm.). W tym kontekście, Wykonawca zgodnie z art. 32 ustawy Prawo pocztowe, *przesyłkę pocztową, której nie można doręczyć adresatowi, operator pocztowy, który zawarł z nadawcą umowę o świadczenie usługi pocztowej, zwraca nadawcy*. W związku z powyższym usunięcie przez Zamawiającego z opisu przedmiotu zamówienia usługi zwrotu przesyłek doprowadziłoby do konieczności świadczenia usług niezgodnie z obowiązującymi przepisami prawa.

Z drugiej strony pozostawienie przez Zamawiającego formularza cenowego w obecnej formie, tj. bez zwrotów doprowadzi do tego, że Wykonawca nie będzie mógł prawidłowo skalkulować oferty. Wykonawca może bowiem założyć, że każda przesyłka nadana przez Zamawiającego może zostać również zwrócona, i przy takim założeniu koszt zwrotu będzie musiał w kalkulować do każdej przesyłki. Taki sposób kalkulowania oferty doprowadzi do

niepotrzebnego zawyżenia jej kosztów i spowoduje, że Zamawiający zapłaci więcej niż jest to konieczne.

Biorąc pod uwagę powyższe, prosimy o doprecyzowanie, czy w przypadku przesyłek zwracanych do Zamawiającego w sytuacji braku możliwości ich doręczenia, opłata za nie ma zostać naliczona zgodnie z cennikiem Wykonawcy obowiązującym w dniu nadania przesyłek czy też Zamawiający dokona modyfikacji formularza cenowego poprzez wyodrębnienie w nim zwrotów uwzględniając rodzaj przesyłki zwracanej (waga i jej gabaryt)?

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyjaśnia, że w formularzu cenowym uwzględnił zwroty przesyłek – tabela nr 1 - zwroty przesyłek krajowych, dotyczy on wszystkich niedoręczonych przesyłek krajowych. Na tej podstawie wykonawca dokona prawidłowej kalkulacji oferty.

**Jednocześnie zamawiający informuje, iż zmodyfikowana treść SIWZ zostaje zamieszczona na stronie internetowej zamawiającego w miejscu ogłoszenia o przetargu nieograniczonym.**

BURMISTRZ  
*mgr Danuta Woitasik*

