

**Pytanie i odpowiedzi do Ogłoszenia o zamówieniu „Usługi pocztowe”  
( znak sprawy OR-I.271.4.1.2016)**

Zamawiający w ogłoszeniu o zamówienia w pkt. VIII podaje opis kryteriów, którymi Zamawiający będzie się kierował przy wyborze oferty wraz z podaniem wag tych kryteriów i sposobu oceny ofert.

**Jednym z kryteriów jest:**

„Liczba osób zatrudnionych na umowę o pracę” wylicza wg wzoru:

$Z = (Zx \text{ oferty} : Z \text{ max} ) \times 40 \% \text{ gdzie:}$

Z – oznacza punkty za „Liczba osób zatrudnionych na umowę o pracę”

Z x – Liczna osób zatrudnionych na umowę o pracę do realizacji zawartej umowy – oferty badanej,

Z max - największa liczba osób zatrudnionych na umowę o pracę do realizacji zawartej

umowy – oferty nie podlegającej odrzuceniu,

40% - procentowe znaczenie kryterium ceny liczba osób zatrudnionych na umowę o pracę do realizacji zawartej umowy

Za najkorzystniejszą zostanie uznana oferta, która uzyska łącznie (C+Z) najwyższą liczbę punktów.

**Deklarację, w zakresie tego kryterium wykonawcy zobowiązani są wpisać w formularzy ofertowym pkt 4:**

„4. Do realizacji zawartej umowy na świadczenie usług pocztowych deklaruje liczbę .....osób zatrudnionych na umowę o pracę”

**Natomiast w Istotnych postanowieniach umowy Zamawiający doprecyzowuje warunki tego kryterium oraz obowiązki i kary, jakie wynikają dla wykonawcy, który zadeklaruje liczbę osób zatrudnionych o na umowę o pracę:**

15. Zadeklarowania do realizacji zawartej umowy na świadczenie usług pocztowych osób zatrudnionych na umowę o pracę, Wykonawca zobowiązany jest w terminie do 15 dni po zakończeniu każdego kwartału do złożenia oświadczenia zawierającego informację o liczbie osób zatrudnionych na umowę o pracę w przeliczeniu na pełny wymiar czasu pracy wraz z przedłożeniem do wglądu kopii umów o pracę osób zatrudnionych do realizacji przedmiotu umowy.

32. Zamawiający obciąża Wykonawcę karą umowną;

1) w wysokości 10 % ceny brutto oferty, gdy Wykonawca lub Zamawiający odstąpi od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy,

2) w wysokości 10% kwartalnego wynagrodzenia przysługującego Wykonawcy z tytułu realizacji umowy za każdy przypadek niedostarczenia Zamawiającemu oświadczenia oraz kopii umów o których mowa w § .....(pkt 15 istotnych postanowień umowy) potwierdzające zadeklarowaną liczbę osób zatrudnionych

na umowę o pracę w przeliczeniu na pełny etat do realizacji zawartej umowy na świadczenie usług pocztowych.

**Pytanie Wykonawcy:**

**Pytanie 1:**

Na podstawie przedstawionych informacji, Wykonawca wnioskuje do Zamawiającego o doprecyzowanie kryterium oceny ofert „Liczba osób zatrudnionych na umowę o pracę”:

Czy Wykonawca może przyjąć, że jest to ilość osób zatrudnionych u Wykonawcy na podstawie umowy o pracę w przeliczeniu na pełny wymiar czasu pracy (cały etat), którym zostanie powierzona realizacja przedmiotu zamówienia.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Wykonawca może przyjąć, że jest to ilość osób zatrudnionych u Wykonawcy na podstawie umowy o pracę w przeliczeniu na pełny wymiar czasu pracy (cały etat), którym zostanie powierzona realizacja przedmiotu zamówienia.

**Pytanie Wykonawcy:**

**Pytanie 2:**

Ze względu na fakt, że Zamawiający przewiduje, że umowa zawarta w wyniku tego postępowania będzie obowiązywać przez 15 miesięcy, czy Wykonawca może przyjąć, że złożona deklaracja dotyczy minimalnej liczby osób wskazanej przez Wykonawcę, która zostanie utrzymana w trakcie trwania umowy?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Wykonawca może przyjąć, że złożona deklaracja dotyczy minimalnej liczby osób wskazanej przez Wykonawcę, która zostanie utrzymana w trakcie trwania umowy.

**Pytanie Wykonawcy:**

**Pytanie 3:**

Zgodnie z postanowieniami SIWZ „Wykonawca zobowiązany jest w terminie do 15 dni po zakończeniu każdego kwartału do złożenia oświadczenia zawierającego informację o liczbie osób zatrudnionych na umowę o pracę w przeliczeniu na pełny wymiar czasu pracy wraz z przedłożeniem do wglądu kopii umów o pracę osób zatrudnionych do realizacji przedmiotu umowy”. I dalej „32. Zamawiający obciąża Wykonawcę karą umowną;

1) w wysokości 10 % ceny brutto oferty, gdy Wykonawca lub Zamawiający odstąpi od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy,

2) w wysokości 10% kwartalnego wynagrodzenia przysługującego Wykonawcy z tytułu realizacji umowy za każdy przypadek niedostarczenia Zamawiającemu oświadczenia oraz kopii umów o których mowa w

§ .....(pkt 15 istotnych postanowień umowy) potwierdzające zadeklarowaną liczbę osób zatrudnionych na umowę o pracę w przeliczeniu na pełny etat do realizacji zawartej umowy na świadczenie usług pocztowych.”

Przedłożenie wskazanego oświadczenia oraz do wglądu kopii umów o pracę osób zatrudnionych ma więc służyć wyłącznie wykazaniu liczby zatrudnionych, przy czym istotne znaczenie ma wymiary czasu pracy. Dokonując wglądu do kopii umowy o pracę można uzyskać informacje nie tylko o fakcie zawarcia z daną osobą umowy o pracę, czy wymiarze czasu pracy, ale także o innych warunkach zatrudnionych, w szczególności wysokości wynagrodzenia, mającą charakter informacji wrażliwej (informacja ta stanowi przy tym dobro osobiste pracownika podlegające szczególnej ochronie - por. uchwała Sądu Najwyższego z 16.07.1993 r. sygn. akt I PZP 28/93), a także innych danych tej osoby, jak np. data i miejsce urodzenia, imiona rodziców.

Ponadto ze względu na fakt, że zamawiający zamierza nadawać przesyłki na obszar całego kraju, wykonawca zobowiązany będzie przedłożyć stosowny wykaz i kopie umów praktycznie wszystkich zatrudnionych pracowników. W przypadku operatora wyznaczonego jest to kilkadziesiąt tysięcy osób, a tym samym pozycji na wykazie i umów przedstawionych kwartalnie do weryfikacji.

Pragniemy zwrócić uwagę, że tak sformułowane zapisy, ze względu na pracochłonność nie związaną z realizacją samego przedmiotu zamówienia, praktycznie uniemożliwia złożenie oferty.

Zdajemy sobie sprawę, że Zamawiający kształtując tak zapisy kryteriów oferty kierował się potrzebą współpracy z wykonawcą zdolnym do realizacji przedmiotu zamówienia, który dysponuje odpowiednimi zasobami, technologią i wiedzą w tym zakresie.

Mając jednak na uwadze powyższe wnosimy o wykreślenie zapisów pkt 15 i 32 z istotnych postanowień umowy i oparciu weryfikacji oceny zdolności potencjału w zakresie poziomu zatrudnienia o deklarację złożoną w formularzu ofertowym.

### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Wykonawca zobowiązany jest w terminie do 15 dni po zakończeniu każdego kwartału do złożenia oświadczenia pod rygorem kar umownych zawierającego informację o liczbie osób zatrudnionych a umowę o pracę w przeliczeniu na pełny wymiar czasu pracy do realizacji przedmiotu umowy bez konieczności przedkładania do wglądu kserokopii umów o pracę.

### **Załącznik nr 3 do ogłoszenia Istotne postanowienia umowy pkt 17**

„Ceny zaoferowane przez Wykonawcę w ofercie przetargowej nie ulegną podwyższeniu przez cały okres obowiązywania umowy za wyjątkiem:

- a) Zmiany stawki VAT od towarów i usług
- b) 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) Zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenie społeczne lub zdrowotne - jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę,
- d) Zmiany obowiązujących przepisów w zakresie cen na usługi pocztowe

**Pytanie Wykonawcy:**

**Pytanie 4:**

Zgodnie z art. 144 ustawy Pzp zakazuje się istotnych zmian postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru Wykonawcy, chyba że Zamawiający przewidział możliwość dokonania takiej zmiany w ogłoszeniu o zamówieniu lub w specyfikacji istotnych warunków zamówienia oraz określił warunki takiej zmiany. Zamawiający w Załączniku nr 3 do ogłoszenia Istotne postanowienia umowy, przewidział możliwości zmian umowy, nie ujął jednak warunków takich zmian – co zgodnie z art. 144 ustawy Pzp stanowi warunek konieczny do skutecznego ich wprowadzenia. Czy zatem świetle powyższych uwag Zamawiający dopuszcza uzupełnienie katalogu ewentualnych zmian umowy poprzez nadanie pkt 17 ppkt a) i d) w rozdziale III SIWZ następującego brzmienia :„Zamawiający przewiduje wprowadzenie zmian do umowy w następujących sytuacjach:

a) jeżeli w trakcie realizacji umowy zmienione zostaną przepisy w zakresie opodatkowania podatkiem VAT usług będących przedmiotem niniejszej umowy, w szczególności w zakresie zwolnienia z podatku VAT, Zamawiający dopuszcza zmianę cen realizowanych usług o kwotę podatku VAT, w szczególności ich podwyższenie. Zmiana cen nastąpi na podstawie aneksu, ze skutkiem na dzień wejścia w życie zmiany przepisów dotyczących opodatkowania podatkiem VAT,

- e) w przypadku zmiany cen w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w Formularzu ofertowym w sytuacji spowodowanej zmianami cen tych pozycji zgodnie z przedłożonym przez Wykonawcę dokumentem zatwierdzającym te zmiany przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej lub w sposób dopuszczony przez Prawo pocztowe. Zmiana cen nastąpi na podstawie aneksu, do którego podpisania strony zobowiązują się. W tym przypadku Zamawiający zobowiązuje się do uiszczenia opłaty za świadczone usługi w wysokości obowiązującej na dzień nadania przesyłek.”

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapis.

**Załącznik Nr 3 do ogłoszenia Istotne postanowienia umowy, pkt 27**

„Zapłata wynagrodzenia nastąpi w terminie ...dni od daty otrzymania faktury, przelewem na rachunek bankowy wskazany przez Wykonawcę.”

**Pytanie Wykonawcy:**

**Pytanie 5:**

Czy ze względu na obowiązujące regulacje wewnętrzne u Wykonawcy i ze względu na fakt, iż poniższa propozycja zapewnia wystarczający czas na dokonanie płatności, Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany zapisu o terminie płatności na:

„Strony ustalają następujące zasady rozliczania i regulowania opłat:

- 1) za okres rozliczeniowy przyjmuje się jeden miesiąc kalendarzowy,
- 2) podstawą rozliczeń finansowych jest suma opłat za świadczone usługi stwierdzone na podstawie dokumentów nadawczych i oddawczych, w okresie rozliczeniowym, o którym mowa w pkt 1, zgodnie z cennikami obowiązującymi w dniu realizacji usług,
- 3) **Poczta** zobowiązuje się do wystawienia faktury w terminie do 7 dni od zakończenia okresu rozliczeniowego,
- 4) należności wynikające z faktur, **Nadawca** regulować będzie przelewem na konto wskazane na fakturze w terminie do **14 dni** od daty jej wystawienia. Na przelewie **Nadawca** zobowiązany jest określić tytuł wpłaty "FV Nr \_\_\_\_\_ Umowa ID nr .....
- 5) za dzień zapłaty przyjmuje się dzień uznania rachunku bankowego **Poczty**.”

#### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapis.

#### **Załącznik Nr 3 do ogłoszenia Istotne postanowienia umowy, pkt 32**

„Zamawiający obciąża Wykonawcę karą umowną:

- 1) w wysokości 10% ceny brutto oferty, gdy Wykonawca lub Zamawiający odstąpi od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy....”

#### **Pytanie Wykonawcy:**

##### **Pytanie 6:**

Poczta Polska jako operator wyznaczony jest zobowiązana do stosowania w zakresie niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych zapisów Rozdziału 8 Ustawy Prawo pocztowe. Zgodnie z art. 87 w/w ustawy do odpowiedzialności operatorów za usługi pocztowe stosuje się przepisy Kodeksu Cywilnego, jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej. Zatem w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej w pierwszej kolejności znajdują zastosowanie przepisy w/w ustawy i dopiero w przypadku przeprowadzenia trybu reklamacyjnego (uregulowanego w/w przepisami) nadawcy przysługuje prawo dochodzenia roszczeń na drodze sądowej.

Zamawiający przewidział kary umowne za odstąpienie od umowy. Kara umowna z tytułu odstąpienia nie odpowiada literalnemu brzmieniu przepisów art. 483 kodeksu cywilnego, zgodnie z którym można zastrzec w umowie, że naprawienie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego nastąpi przez zapłatę określonej sumy (kara umowna). Nadto art. 484 Kc stanowi m.in. iż, jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, dłużnik może żądać

zmniejszenia kary umownej; to samo dotyczy wypadku, gdy kara umowna jest rażąco wygórowana (a z przypadkiem kary wygórowanej mamy do czynienia we wzorze umowy). Należy pamiętać, iż w przypadku kiedy Zamawiający zobligowany jest do stosowania ustawy Pzp (czyli, jak w przedmiotowym postępowaniu), winien znaleźć zastosowanie art. 145 Pzp, który przewiduje jedyną możliwość odstąpienia przez Zamawiającego od umowy w reżimie Pzp.

Podkreślenia wymaga, że w Kodeksie cywilnym w art. 471 występuje pojęcie "niewykonanie zobowiązania", co odnosi się dokładnie do pojęcia "niewykonanie zamówienia" w ustawie o zamówieniach publicznych. Zdarzenie to występuje tylko wtedy, gdy świadczenie określone w umowie nie zostało w ogóle wykonane.

W tym samym artykule Kodeksu cywilnego (471) mamy pojęcie "nienależytego wykonania zobowiązania", a w art. 472 pojęcie "niezachowanie należytej staranności". Oba te określenia należy przypisać pojęciu użytemu w ustawie, a mianowicie "wykonanie zamówienia z nienależytą starannością". Określenie to jest tak pojemne, że niemożliwe jest określenie wszystkich sytuacji, w których ono występuje. Dokonując jednak dla jasności uogólnienia można stwierdzić, że o nienależytym spełnieniu świadczenia możemy mówić w aspekcie niezachowania terminu spełnienia świadczenia, czy też wadliwości świadczenia. Należy do naszego uogólnienia dodać jeszcze, że w Kodeksie cywilnym pojęcie "niezachowanie należytej staranności" rozumiane jest jako synonim winy w postaci niedbalstwa. Skoro tak, to zakres odpowiedzialności z tytułu kary umownej pokrywa się w pełni z zakresem ogólnej odpowiedzialności dłużnika za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania (art. 471 k.c.). Czy zatem z uwagi na niezgodność zapisów we wzorze umowy z przepisami bezwzględnie obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, w tym naczelnymi zasadami Pzp tj. zasadą konkurencyjności i równego traktowania wykonawców (wyrażonymi w art. 7 ust.1 ustawy Pzp), Zamawiający dopuszcza wykreślenie postanowień dotyczących kar umownych za odstąpienie i oparcie odpowiedzialności wykonawcy na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapis.

**Pytanie Wykonawcy:**

**Pytanie 7:**

Czy Zamawiający dopuszcza zawarcie umowy zgodnej ze wzorem Wykonawcy, jego Regulaminami usług oraz przepisami prawa (Prawo Pocztowe, właściwe Rozporządzenia wykonawcze).

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający dopuszcza zawarcie umowy zgodnej ze wzorem Wykonawcy, jego Regulaminami usług oraz przepisami prawa (Prawo Pocztowe, właściwe Rozporządzenia wykonawcze) uwzględniając zapisy Zamawiającego.

**STAROSTA  
Dariusz Lasecki**