

Gmina Łazy

ul. Traugutta 15, 42-450 Łazy

woj. śląskie, powiat zawierciański

tel. 32/ 6729326 fax.6729448

Wszyscy Wykonawcy

biorący udział w postępowaniu

WYJAŚNIENIE TREŚCI SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA NR 1

Działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 2019 ze zm. dalej: PZP) Zamawiający udziela **wyjaśnień treści** Specyfikacji Warunków Zamówienia w związku z pytaniami Wykonawców w postępowaniu prowadzonym w trybie podstawowym na podstawie art. 275 pkt 1 na realizację zadania pn. **ŚWIADCZENIE USŁUG POCZTOWYCH W OBRODZIE KRAJOWYM I ZAGRANICZNYM NA RZECZ GMINY ŁAZY.**

Ogłoszenie nr 2021/ BZP 00002853/01 z dnia 26.01.2021 r.

Pytanie 1: I. SIWZ, III OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA, pkt 3.14, ppkt a i b:

Zamawiający określił, że:

- a) zwrócić do nadawcy przesyłki pocztowe niepodjęte w terminie, po okresie ustawowej awizacji, nie później jednak niż w terminie **15 dni** roboczych,
- b) zwrócić potwierdzenie odbioru (potwierdzone przez adresata), niezwłocznie po dokonaniu doręczenia przesyłki, nie później jednak niż w terminie **7 dni** roboczych od dnia doręczenia.

Pytanie 1:

Terminy doręczania przesyłek pocztowych (w tym potwierdzeń odbioru, będących przesyłką zwykłą) uregulowane są Rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz.U. z 201 r. poz. 545).

Nie są to terminy gwarantowane a deklarowane.

Dla priorytetu – przewidywany termin realizacji usługi to następny dzień roboczy po dniu nadania (D+1) pod warunkiem nadania do godziny 15:00,

Dla ekonomii – przewidywany termin realizacji usługi to trzy dni robocze po dniu nadania (D+3).

W związku z powyższym czy Zamawiający zmodyfikuje w/w zapisy i dostosuje do obowiązujących w tym zakresie przepisów?

Odpowiedź na pytanie1: Zamawiający modyfikuje zapis na: Zwrot przesyłek niepodjętych i potwierdzeń odbioru odbywa się zgodnie z Rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz.U. z 201 r. poz. 545).

Pytanie 2. SIWZ, III OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA, pkt 3.22:

Zamawiający określił, że:

Podane przez Zamawiającego ilości poszczególnych pozycji przesyłek, wyszczególnionych w formularzu ofertowym stanowiącym załącznik numer 1A do SIWZ, mają charakter szacunkowy, przyjęty w celu porównania ofert i wyboru najkorzystniejszej oferty. Określone rodzaje i ilości

poszczególnych przesyłek w ramach świadczonych usług, mogą ulec zmianie w zależności od potrzeb Zamawiającego, na co Wykonawca wyraża zgodę i nie będzie dochodził roszczeń z tytułu zmian ilościowych i rodzajowych w trybie realizacji przedmiotu zamówienia, pod warunkiem że maksymalna wartość świadczonych usług nie przekroczy **cen brutto** wskazanej w ofercie wybranego Wykonawcy.

Pytanie 2:

Zgodnie z art. 53 ust. 1 ustawy Prawo pocztowe (zwanej dalej ustawą) Wykonawca będący operatorem wyznaczonym jest obowiązany ustalać opłaty za usługi powszechne w sposób przejrzysty i niedyskryminujący oraz odzwierciedlający koszty świadczenia tych usług. Ponadto, jak wynika z art. 57 ust. 1 ustawy: „Operator wyznaczony przedkłada Prezesowi UKE projekt cennika usług powszechnych albo projekt zmian do obowiązującego cennika wraz z określeniem poszczególnych składników kosztów świadczenia każdej usługi (...)”. Poza tym, Prezes UKE zgodnie z uprawnieniem wynikającym z art. 57 ust. 2 ustawy może wnieść sprzeciw w stosunku do całości albo części projektu cennika albo projektu zmian do obowiązującego cennika, w szczególności w przypadku przekroczenia maksymalnych rocznych poziomów opłat. Wówczas zmiany w zakresie objętym sprzeciwem nie wchodzi w życie. Art. 53 ust. 2 ustawy wskazuje, że w przypadku ustalenia przez operatora wyznaczonego niejednorodnych opłat, Prezes UKE może nałożyć, biorąc pod uwagę zachowanie równowagi finansowej operatora wyznaczonego i rentowności usług powszechnych oraz wpływ zmian wysokości opłat za usługi powszechne, obowiązek stosowania jednolitych opłat za te usługi na terytorium całego kraju. Dotychczasowa praktyka Wykonawcy wskazuje, że poziom opłat jest jednolity na terenie całego kraju, we wszystkich placówkach operatora wyznaczonego. Dodatkowo, o czym wspomniano wyżej, jednym z uprawnień regulatora jest przywilej wynikający z art. 55 ust. 1 ustawy, zgodnie z którym Prezes UKE określa na trzyletnie okresy maksymalne roczne poziomy opłat za usługi powszechne, mając na uwadze koszty świadczenia usług powszechnych, zapewnienie przystępności cenowej tych usług oraz uwarunkowania rynkowe i ekonomiczne.

Jak wynika z powyższego, zmiana cennika jest procesem uzależnionym od regulatora rynku usług pocztowych i Wykonawca – operator wyznaczony nie może dokonać zmiany cennika bez zgody regulatora a możliwość dokonania zmiany cennika wynika z uprawnień zapisanych w ustawie.

W związku z powyższym będąc zobowiązanym do przestrzegania postanowień ustawy Wykonawca wnosi o zmianę do SIWZ w zakresie dot. zapisu o niezmienności cen.

Czy uwzględniając przytoczone argumenty Zamawiający uzupełni **pkt 3.22**, o zapis:

3.22 W przypadku zmiany cen w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w Formularzu cenowym 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. W powyższym przypadku Zamawiający zobowiązuje się do uiszczenia opłaty za świadczone usługi w wysokości obowiązującej na dzień nadania przesyłek.

Odpowiedź na pytanie 2: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ. Informuję, że szczegółowe zapisy dotyczące ewentualnej zmiany cen zawiera Rozdział XXII SWZ.

Pytanie 3. SIWZ, III OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA, pkt 3.23:

Zamawiający określił, że:

Zapłata za wykonane usługi nastąpi przelewem na konto Wykonawcy, w terminie do **30 dni** od daty złożenia faktury u Zamawiającego na konto Wykonawcy wskazane na fakturze.

Pytanie 3:

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:

„Termin płatności faktur VAT wynosi 14 dni kalendarzowych licząc od dnia wystawienia faktury pod warunkiem, że doręczenie przesyłki z fakturą do siedziby Zamawiającego nastąpi w ciągu 4 dni

roboczych od dnia jej wystawienia. W przeciwnym wypadku termin płatności faktury wynosi 10 dni kalendarzowych licząc od dnia doręczenia Zamawiającemu przesyłki z fakturą.”?

Odpowiedź na pytanie 3: Nie. Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie 3a: Wykonawca posiada możliwość przesyłania faktur w formie elektronicznej. Czy Zamawiający wyraża zgodę na przesłanie faktury w takiej formie? Jeżeli tak, to czy Zamawiający uzupełni treść umowy o zapis:

- 1) Zamawiający oświadcza, że zezwala na przesyłanie drogą elektroniczną faktur wystawianych przez Wykonawcę zgodnie z obowiązującymi przepisami, w formacie PDF,
- 2) Wykonawca zobowiązuje się przesyłać faktury (oraz faktury korygujące i duplikaty faktur) drogą elektroniczną w formacie PDF.
- 3) Wykonawca oświadcza, że faktury będą przesyłane z następującego adresu e-mail:
.....@poczta-polska.pl
- 4) Zamawiający oświadcza, że adresem e-mail właściwym do przesyłania faktur jest:
.....@.....
- 5) Strony zobowiązują się co najmniej na trzy dni przed zmianą danych określonych w pkt 3-4 poinformować o tym drugą Stronę drogą elektroniczną. Zmiana nie wymaga sporządzenia aneksu do umowy,
- 6) Zamawiający zobowiązuje się do aktywowania funkcji generowania informacji zwrotnych w postaci autorespondera i każdorazowego automatycznego potwierdzenia otrzymania wiadomości z wykorzystaniem tej funkcji lub przekazywania każdorazowo na adres Wykonawcy wskazany w pkt 3, informacji zwrotnej potwierdzającej odbiór faktury. Informacja zwrotna potwierdzająca odbiór faktury, będzie zawierała datę otrzymania faktury przez Zamawiającego, przez którą rozumieć należy datę wpływu faktury na adres skrzynki pocztowej Zamawiającego wskazanej w pkt 4,
- 7) Zamawiający i Wykonawca zobowiązują się przechowywać egzemplarze faktur w formie papierowej lub elektronicznej do upływu terminu przedawnienia zobowiązań podatkowych,
- 8) Nadawca jest uprawniony do cofnięcia zgody na przesyłanie przez Wykonawcę faktur w formie elektronicznej. W przypadku cofnięcia zgody, kolejne faktury będą wystawiane przez Wykonawcę w formie papierowej, począwszy od 1 dnia miesiąca następującego po miesiącu, w którym Wykonawca otrzyma oświadczenie o cofnięciu zgody na otrzymywanie faktur w formie elektronicznej. Wykonawca ma prawo do wystawiania i przesyłania faktur w formie papierowej w przypadku, gdy konieczność taka wynikać będzie z braku możliwości przesłania faktury w formie elektronicznej,
- 9) Cofnięcie zezwolenia, o którym mowa w pkt 1 może nastąpić w formie pisemnej lub elektronicznej.”?

Odpowiedź na pytanie 3a: Tak. Zamawiający dopuszcza zastosowanie faktury w formie elektronicznej. W związku z zapisami Rozdziału XXI SWZ zawierającymi informację, że Umowa w sprawie udzielenia zamówienia na świadczenie usług pocztowych zostanie zawarta na podstawie umowy przedstawionej przez wybranego operatora pocztowego, Zamawiający dopuszcza wprowadzenie do umowy w/w zapisów dotyczących faktur - zawartych w pytaniu 3a, pkt 1) - 8)

Pytanie 4. SIWZ, III OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA, pkt 3.28:

Zamawiający określił, że:

Wykonawca może powierzyć wykonanie zamówienia podwykonawcom. Zamawiający żąda wskazania przez Wykonawcę w ofercie części zamówienia, których wykonanie powierzy podwykonawcom.

Pytanie 4:

Czy Zamawiający uzna za dopuszczalne nadawanie przesyłek Zamawiającego przez wyłonionego w przetargu Wykonawcę u innego operatora pocztowego bez zawarcia z nim stosownej umowy, o której mowa w art. 35 ust. 1 Prawa pocztowego i w konsekwencji uzna za dopuszczalne świadczenie przez Wykonawcę usług w formie, w której Wykonawca w istocie jest pośrednikiem pomiędzy Zamawiającym, a innym operatorem (w tym operatorem wyznaczonym)?

W ocenie składającego zapytanie, umowa o której mowa w art. 35 Prawa pocztowego jest jedynym sposobem zapewnienia świadczenia usługi zgodnie z wymogami i potrzebami Zamawiającego, przy

pełnym zachowaniu warunków konkurencyjności postępowania i jednoczesnego zapewnienia skutków, o których mowa m.in. w przepisach art. 57 § 5 pkt 2 KPA, czy art. 165 § 2 KPC, art. 17 ustawy Prawo pocztowe.

Zgodnie Art. 35. ust 1. ustawy Prawo pocztowe operator pocztowy, który zawarł z nadawcą umowę o świadczenie usługi pocztowej, może po przyjęciu przesyłki pocztowej powierzyć dalsze wykonanie usługi innemu operatorowi pocztowemu na podstawie umowy o współpracę zawieranej w formie pisemnej.

Istotna w przedmiotowej sprawie jest również regulacja ust. 2- zgodnie, z którą w umowie o współpracę operatorzy pocztowi określają w szczególności:

- 1) zakres współpracy;
- 2) wynagrodzenie za wykonane przez operatora pocztowego czynności związane z realizacją umowy;
- 3) zakres i sposób przekazywania informacji w sprawie zabezpieczenia przesyłek pocztowych w celu zapewnienia bezpieczeństwa obrotu pocztowego oraz zatrzymania i zabezpieczenia przesyłek pocztowych w przypadkach, o których mowa w art. 36;
- 4) zasady przekazywania operatorowi pocztowemu, który zawarł z nadawcą umowę o świadczenie usługi pocztowej, przesyłek nedoręczalnych oraz przesyłek pocztowych, których dotyczy prawo zastawu;
- 5) zasady przekazywania przesyłek pocztowych zwróconych z powodu niewłaściwego doręczenia do oddawczej skrzynki pocztowej;
- 6) terminy wykonania przez operatora pocztowego czynności określonych w umowie;
- 7) zasady odpowiedzialności za naruszenie warunków umowy.

W świetle powyższych regulacji stwierdzić należy, iż umowa zawarta pomiędzy operatorami na podstawie art. 35 ustawy Prawo pocztowe może, a nawet powinna szczegółowo regulować zasady współpracy między stronami, w tym precyzyjnie określać terminy wykonania przez danego operatora pocztowego

(w tym operatora wyznaczonego) czynności określonych w umowie. Zatem nic nie stoi na przeszkodzie aby w pisemnej umowie pomiędzy operatorami terminy wykonania określonych usług były zbieżne

z terminami przewidzianymi w przepisach art. 57 § 5 pkt 2 KPA, czy art. 165 § 2 KPC, czy art. 17 ustawy Prawo pocztowe. Inaczej mówiąc operatorzy pocztowi mogą tak ukształtować warunki współpracy (w tym zakresie zastosowanie znajduje zasada swobody umów) aby spełniać warunek stawiany przez Zamawiającego w przedmiotowym postępowaniu, np. poprzez ustalenie iż, nadanie (w tym dalsze przekazanie przesyłki do doręczenia) musi nastąpić w terminie jej przyjęcia od nadawcy, co pozwala na zachowanie skutków przewidzianych w przytoczonych wyżej przepisach.

Zamawiający nie ogranicza możliwości korzystania przy realizacji zamówienia z podwykonawców, a taki charakter miałyby operator pocztowy będący stroną umowy zawartej z wykonawcą na podstawie art. 35 ustawy Prawo pocztowe. Ponadto takie uregulowanie stosunków pomiędzy wykonawcą a podwykonawcami, zapewnia spełnianie innych wymogów Zamawiającego, w tym w szczególności wymóg konieczności realizacji zamówienia zgodnie z ustawą Prawo pocztowe i aktami wykonawczymi. Przyjęcie innego trybu np. świadczenie usług w charakterze pośrednika („postańca” przekazującego przesyłki od zamawiającego do innego operatora) powoduje, iż w świetle przepisów ustawy Prawo pocztowe Zamawiający nie jest stroną dla końcowego operatora pocztowego realizującego usługę doręczenia przesyłki, co pozbawia go faktycznej możliwości dochodzenia odszkodowań czy składania reklamacji w przypadku jej nienależytego wykonania albo choćby dochodzenia właściwego dokonywania i rozliczania tzw. zwrotów, za które (w przypadku operatora wyznaczonego) Zamawiający będzie uiszczał opłatę gotówką jako usługę świadczoną poza umową o zamówienie publiczne.

Odpowiedź na pytanie 4: Wykonawca wybrany w postępowaniu przetargowym ma obowiązek wykonywać usługę należycie, prawidłowo i zgodnie z obowiązującymi w tym zakresie przepisami prawa. Zamawiający dopuszcza możliwość zawarcia umowy, jednak to do Wykonawcy należy ewentualne zawarcie umowy i odpowiedzialność za wykonanie usługi. Zamawiający nie może narzucać sposobu realizacji zamówienia. Zamawiający kategorycznie nie dopuszcza możliwości bezpośredniego obciążania go kosztami zwrotów przesyłek przez operatora wyznaczonego, które zostały nadane w związku z zawartą z Wykonawcą umową, a ich nadanie nastąpiło w trybie art. 17 ustawy Prawo pocztowe. Wszystkie rozliczenia z tytułu zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przetargu umowy muszą następować pomiędzy Zamawiającym i Wykonawcą.

Pytanie 5. Czy Zamawiający dopuszcza formę oznaczenia korespondencji tak iż na przesyłkach będą widoczne dane Zamawiającego poprzedzone informacją „Nazwa Wykonawcy w imieniu lub na rzecz Zamawiającego”?

Odpowiedź na pytanie 5: Nie.

Pytanie 6. Czy Zamawiający, w przypadku dopuszczenia możliwości nadawania przesyłek przez operatora pocztowego w imieniu i na rzecz Zamawiającego, jest świadomy, iż faktycznie nadawcą przesyłek będzie wówczas operator pocztowy, a nie Zamawiający? Powyższe może budzić wątpliwości adresatów przesyłek oraz organów, którym Zamawiający będzie przedstawiał dowody nadania korespondencji.

Odpowiedź na pytanie 6: Zamawiający informuje, że nie dopuszcza aby na dowodzie nadania przesyłki będzie figurował inny nadawca niż Zamawiający.

Pytanie 7. Czy Zamawiający dopuszcza, iż odbiór awizowanych przesyłek, które nie byłyby realizowane przez operatora pocztowego będzie możliwy w różnych placówkach pocztowych – zarówno operatora wyznaczonego jak i innego operatora?

Odpowiedź na pytanie 7: Nie.

Pytanie 8. Czy Zamawiający uwzględnił, iż w przypadku świadczenia usług przez pośrednika na Zamawiającym będzie spoczywał obowiązek uiszczenia opłaty za zwrot przesyłki do nadawcy (po wyczerpaniu możliwości jej doręczenia adresatowi)? To element występujący w przypadku odmowy przyjęcia przesyłki przez adresata bądź nieodebrania przesyłki po awizacji w określonym przepisami czasie. Stawka opłaty za zwrot przesyłki rejestrowanej po wyczerpaniu możliwości doręczenia/wydania odbiorcy, której nadanie zostało opłacone znaczkiem pocztowym, pobierana byłaby na podstawie oraz zgodnie z cennikiem usług powszechnych w obrocie krajowym i zagranicznym od nadawcy tj. Zamawiającego. Opłata zostanie pobrana w formie gotówki, przed wydaniem przesyłki przez listonosza. Podstawę prawną żądania zapłaty za zwrot przesyłek stanowi art. 32 Prawa Poczтового, zgodnie z którym: przesyłkę pocztową, której nie można doręczyć adresatowi, operator pocztowy, który zawarł z nadawcą umowę na świadczenie usługi pocztowej, zwraca nadawcy. Za czynności związane ze zwrotem przesyłki operator ten może żądać uiszczenia opłaty w wysokości określonej w cenniku usług pocztowych albo w cenniku usług powszechnych albo umowie.

Odpowiedź na pytanie 8: Nie. Zamawiający nie dopuszcza stosowania dopłat za zwrot przesyłki do nadawcy. Wszelkie rozliczenia z Wykonawcą będą następowały jedynie w formie bezgotówkowej, zgodnie z podpisaną umową, na podstawie cen przedstawionych w ofercie lub oficjalnym cenniku (w przypadkach zastrzeżonych w SWZ).

Pytanie 9. Czy Zamawiający jest świadomy, iż będzie zobowiązany dołączać różne druki potwierdzenia odbioru do nadawanych przesyłek – jedne wymagane przez operatora wyznaczonego, zaś drugie wymagane u innego operatora? Wykonawca nadmienia, iż w takiej sytuacji będzie następować inny sposób wykonania usługi, właściwy dla danego operatora pocztowego, przy czym na druku potwierdzenia odbioru będzie pojawiać się jako nadawca przesyłki nazwa operatora pocztowego w imieniu i na rzecz będzie nadawał przesyłki u operatora pocztowego. Powyższe budzi ryzyko, możliwości wykorzystania takiego dowodu odbioru przesyłki w postępowaniach prowadzonych przez Zamawiającego, jako dowodu.

Odpowiedź na pytanie 9: Zamawiający nie wyraża zgody na zamieszczanie na drukach ZPO nazwy operatora pocztowego jako nadawcy przesyłki. Zamawiający będzie dołączać druki ZPO, na podstawie których doręczenie przesyłki następuje na zasadach określonych w Kpa lub Ordynacji podatkowej.

Pytanie 10. Czy Zamawiający akceptuje ryzyko związane z opóźnieniem nadania przesyłek przez operatora pocztowego, dla których dzień nadania przesyłki ma być ostatnim dniem na zachowanie terminu określonego w kpc, kpk, kpa i Ordynacji podatkowej?

Odpowiedź na pytanie 10: Nie Zamawiający nie akceptuje ryzyka związanego z opóźnieniem nadania przesyłek przez operatora pocztowego, dla których dzień nadania przesyłki ma być ostatnim dniem na zachowanie terminu określonego w Kpc, Kpk, Kpa i Ordynacji podatkowej.

Pytanie 11. SIWZ, III OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA, pkt 3.32:

Zamawiający określił, że:

Na podstawie art. 95 ust. 1 ustawy Pzp Zamawiający wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie umowy o pracę w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974r. – Kodeks pracy, osób wykonujących czynności w zakresie realizacji zamówienia tj. :

- osoby przyjmujące i odbierające przesyłki pocztowe

Zamówienie będzie realizowane przez osoby wymienione w Załączniku do Umowy pn. „Wykaz Pracowników realizujących zamówienie publiczne”, które zostały wskazane przez Wykonawcę.

W/w wykaz powinien obejmować osoby realizujące zakres czynności z podaniem imienia, nazwiska oraz odpowiednio zakresu wykonywanych czynności.

Wykonawca ma obowiązek każdorazowo przedstawić Zamawiającemu oświadczenie o ewentualnych zmianach osób zatrudnionych na umowę o pracę realizujących przedmiot zamówienia. Nieprzedłożenie przez Wykonawcę zaktualizowanego oświadczenia o którym mowa wyżej lub uchylanie się od jego przedstawienia na żądanie Zamawiającego będzie traktowane jako niewypełnienie obowiązku zatrudnienia Pracowników skierowanych do realizacji zamówienia na podstawie umowy o pracę.

Pytanie 11:

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.

W związku z powyższymi zapisami dotyczącymi wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, Wykonawca informuje, iż warunek postawiony przez Zamawiającego jest nadmierny i nieracjonalny, gdyż żaden z wykonawców funkcjonujących na rynku usług pocztowych nie jest w stanie go spełnić, a tym samym zapewnić, przy obejmującym zasięgiem cały kraj zamówieniu, iż w realizacji zamówienia udział brać będą jedynie pracownicy zatrudnieni na umowę o pracę, tym bardziej, że Prawo Pocztove dopuszcza posiadanie sieci agencji pocztowych.

Żaden z wykonawców funkcjonujących na rynku nie będzie w stanie złożyć oferty i podjąć się realizacji zamówienia na warunkach określonych w SIWZ.

W konsekwencji, opisując przedmiot zamówienia, w tym również obowiązek wynikający z art. 29 ust. 3a ustawy PZP, Zamawiający nie może w sposób nieuzasadniony specyfiką przedmiotu zamówienia oraz swoimi obiektywnymi potrzebami ograniczać kręgu potencjalnych wykonawców, mogących ubiegać się

o udzielenie zamówienia publicznego, a tym samym uniemożliwić złożenie oferty. Określenie przez Zamawiającego w postępowaniu niemożliwego do dotrzymania warunku, przy uwzględnieniu specyfiki przedmiotu zamówienia oraz obowiązujących na danym rynku reguł związanych z realizacją tego typu zamówień, może w sposób bezpośredni prowadzić do naruszenia zasady uczciwej konkurencji i tym samym do naruszenia powyższych norm prawnych.

Fakt, że Wykonawca będący jednocześnie Operatorem Wyznaczonym może w ogóle nie złożyć oferty w realiach niniejszej sprawy, powinien zostać uznany za okoliczność świadczącą o tym, że przewidziany przez Zamawiającego wymóg, nie znajdujący oparcia w uzasadnionych potrzebach Zamawiającego

i w specyfice przedmiotowego postępowania, może utrudniać udział w postępowaniu. Podkreślenia wymaga, że przepis ustawy PZP wymaga jedynie uprawdopodobnienia utrudnienia uczciwej konkurencji. Tym bardziej, że orzecznictwo, co do opisu przedmiotu zamówienia w takich okolicznościach, jest jednoznaczne, np. w wyroku z dnia 25 stycznia 2006 r., sygn. akt II Ca 693/05, Sąd Okręgowy w Bydgoszczy orzekł: „Do stwierdzenia nieprawidłowości w opisie przedmiotu zamówienia wystarczy jedynie zaistnienie możliwości utrudnienia uczciwej konkurencji poprzez

zastosowanie określonych zapisów w specyfikacji niekoniecznie zaś realnego uniemożliwienia takiej konkurencji”.

Postawienie ww. wymogu, jest nadmierne i niepotrzebne, a przy tym rażąco narusza zasady uczciwej konkurencji, gdyż eliminuje z udziału w postępowaniu wykonawcę, który jest w stanie należycie wykonać zamówienie. Naruszenie zasady uczciwej konkurencji, określonej w art. 29 ust. 2, z uwagi na niezgodne z ustawą PZP opisanie przedmiotu zamówienia zachodzi m.in. w sytuacji, gdy zamawiający opisze przedmiot zamówienia przez zbytne dookreślenie przedmiotu powodujące, bez uzasadnienia, wskazanie na konkretny produkt. Naruszenie to polega również na dookreślenie opisu przedmiotu zamówienia w taki sposób, który nie znajduje uzasadnienia ani w technicznym, ani w funkcjonalnym uregulowaniu potrzeb Zamawiającego. Wobec powyższego, ww. wymóg należy uznać za warunek nadmierny, który ogranicza dostęp do zamówienia wykonawcy.

Ponadto nadmienić należy iż z opinii Inspektora GİODO wydanej po zadaniu pytania przez Prezesa UZP dotyczącego żądania od wykonawcy kopii umów potwierdzających zawarcie umowy o pracę wynika, że takie żądanie narusza kwestię ochrony danych osobowych pracowników. Zamawiający może jedynie wymagać od wykonawców złożenia oświadczenia lub kopii zanonimizowanych umów. Umowy takie nie pozwalałyby na skuteczną weryfikację. Zamawiający nie miałby bowiem gwarancji, że zanonimizowane umowy dotyczą właśnie osób realizujących zamówienie.

Wykonawca wnosi o zmianę zapisów w następujący sposób:

„Zamawiający wymaga zatrudnienia osób na podstawie umowy o pracę w ilości przez wykonawcę lub podwykonawców pracowników wykonujących czynności w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych i kurierskich oraz ich ewentualnych zwrotów”,
Lub:

„Każdorazowo na żądanie zamawiającego, w terminie przez niego wskazanym, nie krótszym niż 7 dni, wykonawca zobowiązany będzie do przedłożenia do wglądu zamawiającemu oświadczenia wykonawcy o zatrudnieniu na podstawie Umowy o pracę osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie zamawiającego (bez konieczności przedłożenia dowodów zawarcia Umowy o pracę z poszczególnymi pracownikami).

Odpowiedź na pytanie 11: Zamawiający zmienia treść zapisu Rozdziału III OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA, pkt 3.32:

Zapis w brzmieniu:

3.32. Na podstawie art. 95 ust. 1 ustawy Pzp Zamawiający wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie umowy o pracę w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974r. – Kodeks pracy, osób wykonujących czynności w zakresie realizacji zamówienia tj. :

- osoby przyjmujące i odbierające przesyłki pocztowe

Zamówienie będzie realizowane przez osoby wymienione w Załączniku do Umowy pn. „Wykaz Pracowników realizujących zamówienie publiczne”, które zostały wskazane przez Wykonawcę.

W/w wykaz powinien obejmować osoby realizujące zakres czynności z podaniem imienia, nazwiska oraz odpowiednio zakresu wykonywanych czynności.

Wykonawca ma obowiązek każdorazowo przedstawić Zamawiającemu oświadczenie o ewentualnych zmianach osób zatrudnionych na umowę o pracę realizujących przedmiot zamówienia.

Nieprzedłożenie przez Wykonawcę zaktualizowanego oświadczenia o którym mowa wyżej lub uchylanie się od jego przedstawienia na żądanie Zamawiającego będzie traktowane jako niewypełnienie obowiązku zatrudnienia Pracowników skierowanych do realizacji zamówienia na podstawie umowy o pracę.

Zmienia się na zapis w następującym brzmieniu:

3.32. Na podstawie art. 95 ust. 1 ustawy Pzp Zamawiający wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie umowy o pracę w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974r. – Kodeks pracy pracowników biorących udział w cyklu realizacji usługi, tj. osoby przyjmujące i odbierające przesyłki, oraz pracujące przy ich transporcie, przechowaniu, rejestracji itd. Zamawiający wymaga przed podpisaniem umowy złożenia oświadczenia Wykonawcy o ilości osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę (bez konieczności przedłożenia dowodów zawarcia Umowy o pracę z poszczególnymi pracownikami).

Zamawiający zastrzega sobie , że każdorazowo na żądanie zamawiającego, w terminie przez niego wskazanym, nie krótszym niż 7 dni, wykonawca zobowiązany będzie do przedłożenia do wglądu zamawiającemu oświadczenia wykonawcy o zatrudnieniu na podstawie Umowy o pracę osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie zamawiającego (bez konieczności przedłożenia dowodów zawarcia Umowy o pracę z poszczególnymi pracownikami).

Pytanie 12. Czy Zamawiający wymaga w celu zabezpieczenia prawidłowej realizacji usług, aby Wykonawca, który polega na zdolnościach, lub sytuacji innych podmiotów, udowodnił Zamawiającemu, że realizując zamówienie będzie dysponował niezbędnymi zasobami tych podmiotów, w szczególności przedstawiając zobowiązanie tych podmiotów (oryginał) umowy mówiący o oddaniu mu do dyspozycji niezbędnych zasobów na potrzeby realizacji zamówienia?

Odpowiedź na pytanie 12: Zapisy dotyczące wymogów polegania na zasobach innych podmiotów zawiera Rozdział V ust. 4