



Kraków, 22.12.2017r.

Dot.: numer sprawy: KRK-WAD.271.3.2017

## Wyjaśnienia Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia

Działając na podstawie art. 38 ust. 1,2 i 4 ustawy Prawo Zamówień Publicznych (tj. Dz. U. z 2017 r. poz. 1579 i 2018), Zamawiający odpowiada na pytania zadane przez wykonawcę udzielając wyjaśnień w postępowaniu o udzielenie zamówienia na: „**Świadczenie usług pocztowych dotyczących listów w obrocie krajowym i zagranicznym dla Urzędu Statystycznego w Krakowie**”; numer sprawy: KRK-WAD.271.3.2017; ogłoszenie o zamówieniu numer 632681-N-2017 z dnia 14.12.2017 roku.

### Pytanie nr 1

W treści zamówienia (m.in. we wzorze stanowiącym Załącznik nr 6 do SIWZ §4 punkt 1) Zamawiający wskazał, że Wykonawca zobowiązany jest do stałego wydawania przesyłek pracownikom Zamawiającego codziennie w dni robocze (poniedziałek-piątek w godzinach 8:00-10:00).

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, która będzie wynikała z obsługi rejonu doręczeń dla danej lokalizacji.

Czy w związku z powyższym Zamawiający dopuszcza wykreślenie wskazanych zapisów o godzinie wydawania przesyłek i potwierdzeń odbioru, 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 Zamawiającego

Zamawiający nie dopuszcza możliwości wykreślenia wskazanych zapisów dotyczących godzin wydawania przesyłek. Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ dotyczące godzin wydawania przesyłek i potwierdzeń odbioru.

### Pytanie nr 2

Zamawiający w Opisie przedmiotu zamówienia punkt 6 podpunkt e) zastrzega bezpłatne przekazywanie przez Zamawiającego druków niezbędnych do nadawania przesyłek nie wskazując, czy będzie korzystał z tzw. trybu specjalnego (np. postępowanie cywilne, administracyjne, karne). W związku z powyższym Zamawiający prosi o zmianę niniejszego

zapisu poprzez dodanie: „(...) np. listów poleconych w trybie ogólnym” lub wprowadzenie zapisu: „Wykonawca zobowiązany jest do dostarczania bezpłatnie Zamawiającemu druków zwrotnego potwierdzenia odbioru dla przesyłek krajowych i zagranicznych, z zastrzeżeniem, że w odniesieniu do przesyłek nadawanych i doręczanych w trybie specjalnym, Zamawiający będzie wykorzystywał własne druki zwrotnego potwierdzenia odbioru”

### **Odpowiedź Zamawiającego**

Zamawiający nie korzysta z tzw. trybu specjalnego. Zamawiający dodaje do zapisu w pkt 6 podpunkt e) „(...) np. listów poleconych w trybie ogólnym”

### **Pytanie nr 3**

Zamawiający w *Formularzu cenowym* stanowiącym Załącznik nr 2 do SIWZ wskazuje do wyceny „Przesyłki listowe ekonomiczne krajowe”. Wykonawca zwraca się z prośbą o wyjaśnienie, czy zamawiający rozumie poprzez niniejszy zapis przesyłki listowe nierejestrowane (zwykłe) ekonomiczne krajowe?

### **Odpowiedź Zamawiającego**

Zamawiający poprzez „Przesyłki listowe ekonomiczne krajowe”, rozumie przesyłki listowe nierejestrowane (zwykłe) ekonomiczne krajowe.

### **Pytanie nr 4**

Zamawiający w *Formularzu cenowym* stanowiącym Załącznik nr 2 do SIWZ wskazuje do wyceny „Przesyłki zagraniczne ekonomiczne/priorytetowe/polecony priorytet”, nie wskazując destynacji oraz wagi przesyłek. Uszczegółowienie niniejszego załącznika pod względem wymiarów oraz masy umożliwi Wykonawcy dokonanie precyzyjnej wyceny przesyłek, dostosowanie oferty bezpośrednio do potrzeb Zamawiającego, oraz uzyskanie odpowiadającego Zamawiającemu przedmiotu świadczenia usług.

Ponieważ brak wskazania dokładnej charakterystyki przesyłek może uniemożliwić wycenę usługi lub zmusi wykonawcę do założenia najwyższego możliwego kosztu realizacji usługi, zamawiający prosi o uszczegółowienie formularza poprzez wskazanie wagi przykładowych przesyłek oraz destynacji.

### **Odpowiedź Zamawiającego**

Zamawiający uszczegóławia *Formularz cenowy* stanowiący Załącznik nr 2 do SIWZ i wskazuje do wyceny „Przesyłki zagraniczne ekonomiczne/priorytetowe/polecony priorytet”:

Przesyłki Zagraniczne Ekonomiczne Kraje Europejskie i pozaeuropejskie	waga	ilość
	Do 50	100
	Ponad 50 do 100	100
Przesyłki Zagraniczne Priorytetowe Kraje Europejskie i pozaeuropejskie	Do 50	100
	Ponad 50 do 100	100
Przesyłki Zagraniczne polecone Kraje Europejskie i pozaeuropejskie	waga	ilość
	Do 50	50
	Ponad 50 do 100	50

### **Pytanie nr 5**

W treści *Wzoru umowy* stanowiącego załącznik nr 6 do SIWS §5 punkt 6 Zamawiający określa 14 dniowy termin płatności z tytułu realizacji przedmiotu umowy. Wykonawca zwraca się

z prośbą o zmodyfikowanie zapisu, dodając zapis o następującej treści: „*Za dzień zapłaty należności uważa się dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy*”. Zastosowanie niniejszego rozwiązania w wystarczającym stopniu zapewnia możliwość terminowego regulowania płatności z tytułu realizacji przedmiotu umowy, jednocześnie zapewniając płynność rozliczania usług oraz pewność rozliczania należności.

### **Odpowiedź Zamawiającego**

Zamawiający nie może zgodzić się na dokonanie zapisu o treści: *Za dzień zapłaty należności uważa się dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy*” Zamawiający nie ma wpływu na to, kiedy środki wpływają na rachunek Wykonawcy. Ponadto ustawa o finansach publicznych nakazuje Zamawiającemu naliczania ustawowych odsetek za każdy dzień zwłoki w zapłacie.

### **Pytanie nr 6**

W treści *Wzoru umowy* stanowiącego załącznik nr 6 do SIWS §6 punkt 2 Zamawiający przewiduje wysoką karę umowną w przypadku rażącego naruszenia Umowy. Zdaniem Wykonawcy niniejsze sformułowanie jest nieostre i nie pozwala na precyzyjne określenie konkretnych sytuacji kwalifikujących się jako rażące naruszenie. W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o wykreślenie niniejszego zapisu lub zmodyfikowanie go poprzez wprowadzenie enumeratywnego wymienienia zdarzeń zaliczanych do rażącego naruszenia umowy.

Zgodnie z postanowieniami zamówienia usługi pocztowe stanowiące przedmiot zamówienia realizowane będą m.in. na zasadach określonych w ustawie z dnia 23 listopada 2012 r. - Prawo Pocztove (Dz. U. z dnia 29 grudnia 2012 r., poz. 1529). Wykonawca jako operator wyznaczony jest zobowiązany do stosowania w zakresie niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych przepisów Rozdziału 8 wskazanej ustawy. 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 w/w ustawy i dopiero w przypadku przeprowadzenia trybu reklamacyjnego (uregulowanego w/w przepisami), nadawcy przysługuje prawo dochodzenia roszczeń na drodze sądowej.

**Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień SIWZ z przepisami obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, zasadnym jest wykreślenie przez Zamawiającego zapisu dotyczących kary umownej na podstawie §6 punkt 2 wzoru umowy i w jego miejsce wprowadzenie postanowień regulujących odpowiedzialność operatora pocztowego na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe i aktach wykonawczych?**

### **Odpowiedź Zamawiającego**

Zamawiający Wykreśla zapis z wzoru umowy stanowiący załącznik nr 6 do SIWS §6 punkt 2 „*Zamawiający przewiduje wysoką karę umowną w przypadku rażącego naruszenia Umowy*”. Wszelkie roszczenia będą rozstrzygane na podstawie ustawy Prawo Pocztove i akty wykonawcze.

### **Pytanie nr 7**

W treści *Wzoru umowy* stanowiącego załącznik nr G do SIWS §8 punkt 2 Zamawiający przewiduje" zmianę ceny w przypadku ustawowej zmiany obowiązku podatkowego. Czy

Zamawiający dopuści jeszcze jeden przypadek zmiany cen w następującej sytuacji, dodając do §8 punkt 3 o następującej treści:

3. Zmiany „cen jednostkowych brutto” w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w Formularzu cenowym (stanowiącym załącznik do umowy) w sytuacji spowodowanej zmianami tych cen w sposób dopuszczony przez Prawo pocztowe; jeżeli w trakcie obowiązywania umowy nastąpi zmiana w zakresie cen jednostkowych poszczególnych usług, Zamawiający, po uprzednim pisemnym zawiadomieniu ze strony Wykonawcy o zaistnieniu tego zdarzenia, zobowiązuje się do uiszczenia opłaty za świadczone usługi w wysokości obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT.

### **Odpowiedź Zamawiającego**

Zamawiający nie może dodać w § 8 pkt 3 stanowiącego wzór umowy załącznik nr 6 do SIWS, ponieważ Ustawa prawo zamówień publicznych gwarantuje stałe ceny przez cały okres obowiązywania umowy.

### **Pytanie nr 8**

W treści *Wzoru umowy* stanowiącego załącznik nr 6 do SIWS §10 Zamawiający wskazuje wymagania związane z zatrudnieniem na Umowę o pracę w rozumieniu Kodeksu Pracy. 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, ponadto zatrudnionych w pełnym wymiarze czasu pracy, tym bardziej, że Prawo Pocztowne dopuszcza posiadanie sieci agencji pocztowych.

Żaden 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 wymogu zatrudnienia wszystkich osób związanych z obsługą zamówienia w tym m.in. zajmujących się sortowaniem, wydawaniem korespondencji oraz listonoszy na podstawie umowy o pracę 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

1 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 utrudniania uczciwej konkurencji poprzez zastosowanie określonych zapisów w specyfikacji niekoniecznie zaś realnego uniemożliwiania 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 GIODO 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 wykreślenie niniejszych zapisów (wymogi określone we Wzorze umowy §10, punkt 3.11 SIWZ oraz Załącznik nr 8 do SIWZ Wykaz pracowników upoważnionych do odbioru przesyłek pocztowych, punkt III.1.3 Ogłoszenia o zamówieniu) z SIWZ oraz wzoru umowy lub zmianę zapisów w następujący sposób:**

Zamawiający wymaga zatrudnienia co najmniej np. 30 osób na obszarze powiatu krakowskiego na podstawie umowy o pracę przez wykonawcę lub podwykonawców pracowników zajmujących się sortowaniem, wydawaniem korespondencji oraz listonoszy.

W trakcie realizacji zamówienia na każde wezwanie Zamawiającego w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie, nie krótszym niż 7 dni, Wykonawca przedłoży oświadczenia podpisane przez osoby uprawnione do reprezentowania Wykonawcy, potwierdzające liczbę osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę lub dokumenty dotyczące ilości osób zatrudnionych w przedsiębiorstwie, w tym kopie sprawozdań składanych do GUS, zaświadczenie ZUS dot. pracowników zgłoszonych do ubezpieczenia społecznego i zdrowotnego.

Pozostawienie zapisów w formie obecnej uniemożliwia wykonawcy złożenie oferty-

### **Odpowiedź Zamawiającego**

Załącznik nr 8 do SIWZ dotyczy pracowników Zamawiającego upoważnionych do odbioru przesyłek pocztowych. W § 10 wzoru umowy załącznik nr 6 do SIWZ Zamawiający dodaje zapis: „*W trakcie realizacji zamówienia na każde wezwanie Zamawiającego w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie, nie krótszym niż 7 dni, Wykonawca przedłoży oświadczenia podpisane przez osoby uprawnione do reprezentowania Wykonawcy, potwierdzające liczbę osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę lub dokumenty dotyczące ilości osób zatrudnionych w przedsiębiorstwie, w tym kopie sprawozdań składanych do GUS, zaświadczenie ZUS dot. pracowników zgłoszonych do ubezpieczenia społecznego i zdrowotnego.*”

DYREKTOR  
*A. Chochorowska*  
Agnieszka Chochorowska