

IM.272.6.6.2017

Końskie, dnia 30.11.2017r

Wyjaśnienia i zmiana z dnia 30 listopada 2017r treści Ogłoszenia

**w postępowaniu o udzielenie zamówienia dotyczącego zamówienia na usługi społeczne
polegające na: świadczeniu usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na
rzecz Starostwa Powiatowego w Końskich**

Pytanie 1

Zamawiający w Załączniku nr 1 do ogłoszenia Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia w pkt. 1.7. pisze: „Nadanie przesyłek następować będzie w dniu ich odbioru przez Wykonawcę od Zamawiającego. W przypadku zastrzeżeń dotyczących odebranych przesyłek Wykonawca poinformuje o tym telefonicznie Zamawiającego w dniu odbioru przesyłek. Przy braku możliwości wyjaśnienia zastrzeżeń z Zamawiającym lub ich usunięcia w dniu odbioru, nadanie odebranych przesyłek nastąpi w następnym dniu roboczym(...)”

Zamawiający w załączniku nr 2 do Ogłoszenia Istotne postanowienia, które zostaną wprowadzone do treści zawieranej umowy w sprawie zamówienia publicznego w pkt.6. pisze: „Nadawanie przesyłek objętych przedmiotem zamówienia następować będzie w dniach ich odbioru przez Wykonawcę od Zamawiającego.”

W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o ujednolicenie zapisu na taki jak Załączniku nr 1 do ogłoszenia Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia w pkt. 1.7.

Wyjaśnienie:

Zamawiający dokonuje modyfikacji Załącznika Nr 1 i Nr 2 do Ogłoszenia. Zamawiający umieszcza tekst jednolity załącznika Nr 1 i Nr 2 do Ogłoszenia na swojej stronie.

Pytanie 2

Zamawiający w Załączniku nr 1 do ogłoszenia Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia w pkt. 1.8. wskazał, że Wykonawca zobowiązany jest do dostarczenia przesyłek, oraz zwrotu przesyłek do siedziby Zamawiającego znajdującej się w Końskich przy ul. Stanisława Staszica 2, które odbywać się będzie codziennie w dni robocze od godziny 9⁰⁰ do godziny 10⁰⁰, z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy.

Wykonawca informuje, że zgodnie z zapisami ustawy Prawo Pocztowe art. 46 ust.2 pkt. 5 zobowiązany jest do doręczania przesyłek co najmniej w każdy dzień roboczy i nie mniej niż 5 dni w tygodniu z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy. Jednocześnie Wykonawca informuje, że zobowiązanie operatora wyznaczonego do doręczania przesyłek w określonych godzinach w istotny sposób narusza zapisy ustawy Prawo Pocztowe art. 46 ust. 2 pkt. 1, który obliguje go do świadczenia usług powszechnych w sposób jednolity w porównywalnych warunkach. Ponadto, doręczanie korespondencji do Zamawiającego nie jest przedmiotem postępowania, a obowiązkiem ustawowym Wykonawcy jako operatora wyznaczonego i dotyczy przesyłek nadanych za jego pośrednictwem. Dodatkowo zwracamy uwagę, że

doręczenie przesyłek jest konsekwencją umowy zawartej z Nadawcą w chwili jej nadania, natomiast Zamawiający występuje w tym wypadku w roli adresata i nie jest stroną umowy o nadawanie.

Wobec powyższego Wykonawca prosi o rezygnację z zapisu dotyczącego określania konkretnych godzin doręczania przesyłek nadchodzących do Zamawiającego, gdyż nie stanowi to przedmiotu postępowania i jest sprzeczne z zapisami ustawy Prawo Pocztowe.

Wyjaśnienie:

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną przez Wykonawcę modyfikację.

Pytanie 3

Zamawiający w Szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia w załączniku nr 1 punkt 1.10. pisze: „Zamawiający wymaga, aby usługa dostarczania przesyłek świadczona była do każdego wskazanego przez Zamawiającego adresu w Polsce oraz poza granicami Polski, objętego Porozumieniem ze Światowym Związkiem Pocztowym,”

Zamawiający w załączniku nr 2 do Ogłoszenia Istotne postanowienia, które zostaną wprowadzone do treści zawieranej umowy w sprawie zamówienia publicznego w pkt. 5. Píše: „Przesyłki nadawane przez Zamawiającego dostarczane będą przez Wykonawcę do każdego miejsca w kraju i za granicą, na podany adres bądź wskazany adres skrytki pocztowej. Zamawiający wymaga aby na przesyłkach przeznaczonych do nadania oraz dokumentach nadawczych umieszczane były napisy/nadruki identyfikujące jednoznacznie Zamawiającego jako Nadawcę, Zamawiający nie dopuszcza aby na dowodzie nadania przesyłki figurował inny podmiot niż Zamawiający. Zarówno na kopertach jak i dowodach nadania, doręczania i odbioru muszą znajdować się dane adresowe Zamawiającego (musi figurować na nich jako nadawca).”

Jednocześnie informujemy, iż zgodnie z ustawą Prawo Pocztowe jako wyznaczony operator pocztowy zobowiązani jesteśmy do świadczenia usług pocztowych na terenie całego kraju. Z tego tytułu też możemy wziąć odpowiedzialność za dostarczanie przesyłek na podany adres bądź wskazany adres skrytki pocztowej na terenie kraju. Natomiast dostarczanie przesyłek za granicą odbywa się przy udziale operatorów międzynarodowych i o przepisy międzynarodowe.

W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o ujednolicenie zapisu na taki jak Załączniku nr 1 do ogłoszenia Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia w pkt. 1.10.

Wyjaśnienie:

Zamawiający dokonuje modyfikacji Załącznika Nr 1 i Nr 2 do Ogłoszenia. Zamawiający umieszcza tekst jednolity załącznika Nr 1 i Nr 2 do Ogłoszenia na swojej stronie.

Pytanie 4

Zamawiający w Załączniku nr 1 do ogłoszenia Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia w pkt. 1.24., oraz w załączniku nr 2 do Ogłoszenia Istotne postanowienia, które zostaną wprowadzone do treści zawieranej umowy w sprawie zamówienia publicznego w pkt. 10.e)

pisze: „Należności wynikające z faktury, Zamawiający uregułuje przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy wskazany na fakturze w terminie 14 dni od daty otrzymania faktury.”

Wykonawca informuje, że faktury za usługi pocztowe wystawiane są za pomocą scentralizowanego systemu informatycznego, którego wymogi określają takie kryteria jak termin wystawienia faktury, datę wysłania faktury do klienta jak również termin płatności, będący w ścisłej zależności z terminem sporządzenia faktury. Termin płatności faktury VAT od daty wystawienia z tytułu świadczonych usług został wprowadzony ze względu na zapewnienie prawidłowego funkcjonowania systemu fakturowania Wykonawcy. Takie rozwiązanie daje możliwość oszacowania terminu wpływu środków oraz opóźnień w płatnościach. W związku z powyższym Wykonawca wnosi o modyfikację zapisów zapytania w sposób następujący:

„Wynagrodzenie będzie płatne w terminie 14 dni od wystawienia faktury VAT. Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień obciążenia rachunku bankowego Wykonawcy.”

Bądź też:

„Wynagrodzenie będzie płatne w terminie 21 dni od wystawienia faktury VAT. Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień obciążenia rachunku bankowego Wykonawcy.”

Wyjaśnienie:

Zamawiający dokonuje modyfikacji Załącznika Nr 1 i Nr 2 do Ogłoszenia. Zamawiający umieszcza tekst jednolity załącznika Nr 1 i Nr 2 do Ogłoszenia na swojej stronie.

Pytanie 5

Wykonawca wskazuje, że w szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia jak i istotnych postanowieniach umowy są znaczne rozbieżności, a mianowicie proszę zwrócić uwagę na zapis w istotnych postanowieniach umowy pkt. 8, 15 i 16.

Wykonawca wskazuje na:

- 1) Rozbieżności i niespójności pomiędzy dokumentacją postępowania
- 2) Naruszenie postanowień ustawy Prawo zamówień publicznych poprzez np. wymogi:
I. Zawarte w punkcie 8 istotnych postanowień umowy gdzie Zamawiający wskazuje: Wykonawca zobowiązany będzie świadczyć usługi codziennego odbioru przesyłek do wysyłki od Zamawiającego, w dni robocze dla Zamawiającego od poniedziałku do piątku w godzinach 14:30 – 15:30 przez upoważnionego przedstawiciela Wykonawcy po okazaniu upoważnienia zatrudnienia przez Wykonawcę na umowę o pracę. Przesyłki muszą być nadane przez Wykonawcę w dniu ich odbioru od Zamawiającego ze wskazanej przez Zamawiającego lokalizacji na terenie Miasta Końskie, ul. Stanisława Staszica 2. Zamawiający w trakcie realizacji umowy, w przypadku powzięcia wątpliwości lub wiedzy o niewykonaniu obowiązku zatrudnienia przez Wykonawcę ww. osób na podstawie umowy o pracę, ma prawo do kontroli spełniania przez Wykonawcę powyższego wymagania, w szczególności poprzez wezwanie do złożenia, w wyznaczonym przez Zamawiającego terminie, oświadczenia o spełnianiu

powyższego warunku. W przypadku niedopełnienia obowiązku Zamawiający naliczy kary umowne, których wysokość została określona w ust. 16 istotnych postanowień umowy. Wykonawca będzie odpowiedzialny za wykonanie tego obowiązku również w stosunku do podwykonawców.

Po pierwsze ustawa Prawo zamówień publicznych nakazuje Zamawiającemu w art. 29 ust. 3 a ustawy: Zamawiający określa w opisie przedmiotu zamówienia na usługi lub roboty budowlane wymagania zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy (Dz. U. z 2014 r. poz. 1502, z późn. zm.). Zamawiający winien więc przede wszystkim przeanalizować które czynności związane z realizacją przedmiotu zamówienia są wykonywane na zasadzie umowy o pracę a następnie w tym zakresie określić wymóg zatrudnienia. Zamawiający obowiązku tego nie wykonał. Zamawiający wskazał jedynie iż „upoważniony pracownik do odbioru przesyłek ma być zatrudniony na umowę o pracę” – co nie jest wypełnieniem normy z art. 29 ust. 3 a ustawy pzp lecz jego naruszeniem.

Po drugie, nawet gdyby przyjąć taki wymóg za zasadny (a nie jest w świetle art. 29 ust. 3 a ustawy pzp) Zamawiający narusza przepisy ustawy o ochronie danych osobowych.

O relacji art. 29 ust. 3a ustawy pzp do ochrony danych osobowych wypowiadał się zarówno Prezes Urzędu Zamówień Publicznych jak i GODO. Oba organy wykluczyły możliwość przekazywania danych ponad wymagane ustawą minimum. W tym wypadku żądanie: po okazaniu upoważnienia zatrudnienia przez Wykonawcę na umowę o pracę jest nadmierne, wygórowane, zbędne i narusza oba akty prawne.

Wobec powyższego Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację zapisu na: „Wykonawca zobowiązany będzie świadczyć usługi codziennego odbioru przesyłek do wysyłki od Zamawiającego, w dni robocze dla Zamawiającego od poniedziałku do piątku w godzinach 14:30 – 15:30 przez upoważnionego przedstawiciela Wykonawcy po okazaniu upoważnienia.”

Pocztę Polską jako Wykonawcę w dalszym ciągu obciążał będzie obowiązek zatrudnienia na podstawie umowy o pracę i Zamawiający będzie mógł stosować sankcje z ust. 16.

- II. Zamawiający nie wskazał jakie środki zostaną podjęte dla zabezpieczenia i ochrony danych osobowych które pozyska w związku z realizacją przedmiotu umowy. Dalej Wykonawca na mocy tych postanowień nie może Zamawiającemu powierzyć przetwarzania danych osobowych. Dokumentacja postępowania jest w tym wypadku niezgodna ze stanowiskiem Prezesa UZP i GODO dostępnych na stronie internetowej www.uzp.gov.pl.
- III. Zamawiający wskazał, iż karą za odstąpienie od umowy jest pobranie 10 % wynagrodzenia – przy czym nie można nie zauważyć, iż umowna wartość wynagrodzenia nie musi być równa wartości wynagrodzenia otrzymanego. Dalej, Zamawiający nie określił w jakich wypadkach przysługuje mu prawo odstąpienia – tym samym uniemożliwił skalkulowanie ryzyka kontraktowego i wycenę oferty.

IV. Rażącym naruszeniem prawa jest też uzależnienie kary umownej w przypadku naruszenia obowiązków w zakresie zatrudnienia. Po pierwsze, obowiązek ten jak wskazano powyżej nie został przez Zamawiającego określony i dokumentacja jest niezgodna z art. 29 ust. 3a ustawy pzp po drugie żądanie kary umownej w wysokości 0,5 % wysokości całego wynagrodzenia za każdy dzień jest więcej niż karą rażąco wygórowaną. Zamawiający z jednej strony mając na uwadze dyscyplinę finansów publicznych kary będzie musiał się domagać, z drugiej kara ta z racji swej niewspółmierności zostanie z całą pewnością skutecznie sądowo zakwestionowana przez wykonawcę. Oczywiście, prawidłowo skonstruowany obowiązek z art. 29 ust. 3a ustawy pzp powinien być obwarowany sankcją karną ale tu kary nakłada się za każdy przypadek a nie dzień naruszenia. Zamawiający musi odróżnić opóźnienie czy zwłokę a więc niewykonanie świadczenia w terminie od innych naruszeń.

Wobec powyższego Wykonawca wnosi o zastąpienie aktualnej kary umownej karą umowną która obejmowałaby konkretny przypadek pracownika niezatrudnionego na podstawie umowy o pracę. Proponujemy 200 zł za każdy ujawniony przypadek niezatrudnienia konkretnego pracownika na podstawie umowy o pracę.

W dotychczasowej redakcji nie został wskazany okres za jaki kara może zostać naliczana. Jeśli przykładowo zdarzy się na początku obowiązywania umowy jeden przypadek, w którym odbiorca będzie zatrudniony na podstawie umowy cywilnoprawnej oraz ten sam pracownik drugi raz odbierze przesyłki pod koniec obowiązywania umowy, to w świetle brzmienia wskazanego zapisu można nas będzie za cały ten okres obciążyć karą umowną wynoszącą nawet 50% wartości umowy za okres 100 dni przez co znacznie wzrasta ryzyko przystąpienia do postępowania. Analizowana klauzula w ogóle nie wyjaśnia jak ustalany będzie dniowy okres. Bez wyjaśnienia tych wątpliwości przez Zamawiającego i zmiany treści zapisu Wykonawca może być narażona na nieprzewidywalne kary umowne.

Już same te wady wskazują, iż postępowanie obarczone jest wadą a realizacja umowy niemożliwa.

Stąd wnosimy o dokonanie zmian w dokumentacji postępowania, jej uspoźnienie – wyjaśnienie wskazanych powyżej wątpliwości i przesunięcie terminu składania ofert – tak by możliwe było przygotowanie oferty.

Wyjaśnienie:

Zamawiający dokonuje modyfikacji Załącznika Nr 1 i Nr 2 do Ogłoszenia. Zamawiający umieszcza tekst jednolity załącznika Nr 1 i Nr 2 do Ogłoszenia na swojej stronie.

Zamawiający zmienia treść Ogłoszenia w następujący sposób:

Rozdział 7- OPIS SPOSOBU PRZYGOTOWANIA OFERT pkt. 7.17 otrzymują brzmienie:

7.17 Ofertę należy umieścić w kopercie/opakowaniu i zabezpieczyć w sposób uniemożliwiający zapoznanie się z jej zawartością bez naruszenia zabezpieczeń przed upływem terminu otwarcia ofert.

Na kopercie/opakowaniu (w tym opakowaniu poczty kurierskiej) należy umieścić następujące oznaczenia:

a) nazwa, adres, numer telefonu i faksu wykonawcy;

- b) Powiat Konecki, ul. Stanisława Staszica 2, 26-200 Końskie
- c) OFERTA – „Usługi pocztowe ”
- d) Nie otwierać przed **dniem 06.12.2017 r. do godz. 10:15.**

Rozdział 8- SKŁADANIE I OTWARCIE OFERT pkt. 8.1 i 8.3 otrzymują brzmienie:

- 8.1 Ofertę wraz z dokumentami, o których mowa w pkt 7.16 należy złożyć w terminie do dnia **06.12.2017 roku do godziny 10:00** w siedzibie w Starostwie Powiatowym w Końskich, ul. Stanisława Staszica 2, 26-200 Końskie, kancelaria ogólna (pokój nr 1). Oferty można składać od poniedziałku do piątku w godzinach 7.30 -15.30 z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy.
- 8.3 Otwarcie ofert nastąpi w dniu **06.12.2017 r. o godzinie 10:15** w siedzibie Starostwa Powiatowego w Końskich, ul. Stanisława Staszica 2, 26-200 Końskie, sala konferencyjna (pokój nr 219, II piętro).

Powyższe zmiany stanowią integralną część Ogłoszenia.

Z-ca PRZEWODNICZĄCEGO ZARZĄDU

Andrzej Marek Lenart
WICESTAROSTA