



# URZĄD MIASTA PIEKARY ŚLĄSKIE BIURO ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH

41-940 Piekary Śląskie, ul. Bytomska 84  
e-mail: bzp@piekary.pl

Piekary Śląskie, 5 stycznia 2024 r.

BZP.271.66.2023

## WYJAŚNIENIA I ZMIANA TREŚCI SPECYFIKACJI

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn.

### Usługi pocztowe w obrocie krajowym i zagranicznym

Zamawiający – Gmina Piekary Śląskie reprezentowana przez Prezydenta Miasta - na podstawie art. 284 ust. 1, 2 i 6 oraz art. 286 ust. 1, 3,5 i 7 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych informuje, że do treści specyfikacji wpłynęły pytania, na które udziela odpowiedzi i dokonuje modyfikacji jak niżej:

#### **I SWZ – Rozdział 7 – Zamawiający określił podwykonawstwo.**

##### **Pytanie I**

*Zamawiający, w rozdziale VII pkt 3 do 7 dopuścił możliwość powierzenia wykonania części zamówienia podwykonawcy/om. W dokumentach zamówienia określił również, że postępowanie prowadzone jest w oparciu o przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych. **Czy słusznie interpretujemy, że również w zakresie podwykonawstwa zastosowanie będą miały właściwe przepisy przedmiotowej ustawy?** Podwykonawstwem w rozumieniu ustawy Prawo zamówień publicznych nie jest każda relacja między dwoma podmiotami, ale tylko taka, która bazuje na umowie zawartej między wykonawcą a podwykonawcą w formie pisemnej, o charakterze odpłatnym, na mocy której podwykonawca zobowiązuje się wykonać część zamówienia. Z powyższego wynika, że podwykonawstwo polega na bezpośredniej realizacji części zamówienia przez podmiot niebędący wykonawcą oraz, że można wyróżnić trzy charakterystyczne cechy umowy podwykonawstwa, tzn. pisemność, odpłatność i jej przedmiot – czyli świadczenie wykonania określonej części zamówienia publicznego.*

##### **Odpowiedź:**

Zamawiający potwierdza interpretację wykonawcy.

**II Załącznik nr 4 do SWZ § 3. Zamawiający we wzorze umowy w § 3 określa wymogi dotyczące zatrudnienia na podstawie stosunku pracy oraz dokumentowania tego faktu przez Wykonawcę.**

##### **Pytanie II**

*Wykonawca wyjaśnia, iż zatrudnia aktualnie kilkadziesiąt tysięcy osób. Zamawiający natomiast może realizować wysyłkę na teren całego kraju. Wykonawca nie jest w stanie złożyć oświadczenia, iż w całym kraju osoby wykonujące czynności w zakresie przyjmowania oraz doręczania przesyłek pocztowych nadanych ewentualnie przez Zamawiającego są lub będą zatrudnione na podstawie stosunku pracy.*

Wykonawca wnosi o rozważenie zawężenia treści oświadczenia do osób wykonujących czynności w zakresie przyjmowania, oraz doręczania przesyłek pocztowych **na terenie Gminy Piekary Śląskie**. Pozwoli to Wykonawcy na złożenie oferty

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę i jednocześnie dokonuje modyfikacji § 3 ust. 1 PPU (załącznik nr 4 do SWZ) odnośnie powyższej kwestii w dalszej części pisma.

**III Załącznik nr 4 do SWZ § 3 pkt 4.**

Zamawiający określił :

4. Z tytułu niespełnienia przez Wykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane w ust. 1 czynności, Strony umowy przewidują sankcję w postaci obowiązku zapłaty przez Wykonawcę Zamawiającemu kary umownej w wysokości - obowiązującego na dzień naliczenia kary – 50 % minimalnego wynagrodzenia wraz z kosztami zatrudnienia (publikowanego przez ZUS) za każdą osobę, za każdorazowo stwierdzony przypadek.

**Pytanie III**

Wykonawca wskazuje, iż postanowienia wzoru umowy w tym zakresie, w szczególności wysokości kar umownych są sformułowane w sposób naruszający naczelne zasady zamówień publicznych co uniemożliwia de facto złożenie oferty przez Wykonawcę.

W pierwszej kolejności wskazania wymaga, że budzącym wątpliwości stwierdzeniem jest fakt – wynikający z treści wzoru umowy, że to Zamawiający jednostronnie stwierdza, czy zaszły okoliczności mogące stanowić podstawę do nałożenia kar (brak w umowie opisanego procesu weryfikacji należytego wykonania umowy i sposobu wspólnej weryfikacji prawidłowości wykonania przedmiotu zamówienia), co świadczy o tym, że Zamawiający stawia się na pozycji uprzywilejowanej zakładając jedną z naczelných zasad prawa wynikających, zarówno z prawa zamówień publicznych (równości stron postępowania), jak i kodeksu cywilnego (równości stron stosunku cywilnoprawnego). Konieczność zapłaty kar w wysokości przewidzianej szczególnie w § 3 pkt 4 wzoru umowy jest rażąco wygórowana i wskazuje na oczywistą dysproporcję pomiędzy ciężarem naruszenia obowiązków przez Wykonawcę, a rozmiarem sankcji wymierzanej z tego tytułu.

Zatem punktem wyjścia dla rozważań nad dopuszczalną wysokością kary umownej powinno być określenie funkcji, jaką ta instytucja ma pełnić w obrocie gospodarczym. Celem unormowania instytucji kar umownych było zapewnienie stronie pewności poprawnego wykonania zobowiązania wynikającego z umowy, a nie stworzenie jednemu z kontrahentów okazji do wzbogacenia się kosztem drugiej strony. Kara stanowi bowiem odszkodowanie umowne, odszkodowanie natomiast nie powinno przewyższać szkody ani stanowić źródła wzbogacenia się poszkodowanego. Co więcej, ustalanie wysokości kary umownej powyżej pułapu, którego wysokość byłaby uzasadniona wagą naruszenia obowiązków Wykonawcy jest bezprzedmiotowe, gdyż nie spowoduje już dodatkowej motywacji u Wykonawcy. Kara umowna ustalona na zbyt wysokim poziomie przestaje spełniać funkcję stymulacyjną (motywującą dłużnika do prawidłowego wykonania zobowiązania), a staje się źródłem nadmiernej represji wobec Wykonawcy. Sama praktyka rynku pocztowego wypracowała ponadto powszechnie przyjęte i stosowane wysokości kar, które operator, nie chcąc stracić zaufania u obecnych oraz potencjalnych klientów, jest w stanie respektować. Są one niższe niż te zaproponowane przez Zamawiającego, można zatem stwierdzić, że w warunkach realizacji przedmiotowego zamówienia również byłyby wystarczające. Przewidziane w § 3 pkt 4 kary umowne są zdecydowanie nieadekwatne w kontekście potrzeb i interesu Zamawiającego, charakteru świadczonych usług, a także ilości czynności wykonywanych przez Wykonawcę przy realizacji zamówienia.

Mając na uwadze powyższe, Wykonawca, w celu ustalenia równej pozycji stron, zwraca się o powtórny analizę przedstawionych powyżej kwestii i rewizję stanowiska Zamawiającego w zakresie kar umownych poprzez:

- zmniejszenie kwoty za niespełnienie przez Wykonawcę lub podwykonawcę lub dalszego podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane w § 3 pkt 1 czynności - w kwocie 100,00 zł (słownie: jeden sto złotych) za każdy przypadek,
- uwzględnienie we wzorze umowy postanowień dotyczących konieczności przeprowadzenia postępowania wyjaśniającego (z udziałem Wykonawcy) przed nałożeniem kary umownej.

**Odpowiedź:**

Zamawiający dokonuje modyfikacji § 3 ust. 4 PPU (załącznik nr 4 do SWZ) odnośnie powyższej kwestii w dalszej części pisma.

Wprowadzenie do umowy dodatkowych postanowień dotyczących konieczności przeprowadzenia postępowania wyjaśniającego przed nałożeniem kary umownej nie jest wymagane z uwagi na postanowienia §3 ust. 2-5, a w szczególności §3 ust. 5 pkt 2 PPU (załącznik nr 4 do SWZ).

**IV Załącznik nr 4 do SWZ § 7 pkt 1 ppkt 2.**

Zamawiający określił :

- 2) z tytułu odstąpienia od niniejszej umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy w wysokości 5% wartości łącznego wynagrodzenia brutto, określonego w § 5 ust.1,

**Pytanie IV**

Czy Zamawiający dopuszcza obniżenie maksymalnej wysokości kar umownych do wysokości 3% maksymalnej łącznej wartości Umowy brutto określonej w §5 ust. 1?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie dopuszcza obniżenia maksymalnej wysokości kar umownych.

**V Załącznik nr 4 do SWZ § 7 pkt 5.**

Zamawiający określił :

4. Łączna maksymalna wysokość kar umownych nie przekroczy 7% maksymalnego wynagrodzenia Wykonawcy, o którym mowa w § 5 ust.1 mowy.

**Pytanie V**

Czy Zamawiający dopuszcza obniżenie maksymalnej wysokości kar umownych do wysokości 5% maksymalnej łącznej wartości Umowy brutto określonej w §5 ust. 1?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie dopuszcza obniżenia maksymalnej wysokości kar umownych.

**VI Załącznik nr 4 do SWZ § 5 Wynagrodzenie wykonawcy.**

**Pytanie VI**

Czy zamawiający uzupełni zapisy § 5 o:

**Zamawiający oświadcza, że zezwala na przesyłanie drogą elektroniczną faktur wystawianych przez Wykonawcę zgodnie z obowiązującymi przepisami, w formacie PDF,**

**Wykonawca zobowiązuje się przysyłać faktury (oraz faktury korygujące i duplikaty faktur) drogą elektroniczną w formacie PDF,**

**Wykonawca** oświadcza, że faktury będą przesyłane z następującego adresu e-mail:.....@.....

**Zamawiający** oświadcza, że adresem e-mail właściwym do przesyłania faktur jest:.....@.....

Strony zobowiązują się co najmniej na trzy dni przed zmianą danych określonych w pkt/ust..... poinformować o tym drugą Stronę drogą elektroniczną. Zmiana nie wymaga sporządzenia aneksu do umowy,

**Odpowiedź:**

Zamawiający dokonuje modyfikacji § 5 PPU (załącznik nr 4 do SWZ) odnośnie powyższej kwestii w dalszej części pisma.

**VII Załącznik nr 4 do SWZ § 5 pkt 3 Wynagrodzenie wykonawcy.**

**3. Za dzień zapłaty przyjmuje się dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego.**

Zamawiający określa, iż za dzień zapłaty uznaje się dzień obciążenia rachunku Zamawiającego. Pragniemy zwrócić uwagę na fakt, że takie określenie momentu zapłaty nie pozwala Wykonawcy swobodnie dysponować środkami za wykonane usługi – co jest niezgodne z orzecnictwem 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, co nie budzi wątpliwości chociażby ze względu na orzecznictwo Sądu Najwyższego. 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.

**Pytanie VII**

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: „Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy”?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie dopuszcza zmiany z uwagi na wewnętrzne ustalenia zamawiającego.

**VIII SWZ – Rozdział 4 – Zamawiający określił podstawy wykluczenia.**

**Pytanie VIII**

Czy Zamawiający uwzględni w treści dokumentów postępowania, wśród podstaw wykluczenia, o których mowa w art. 109 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, podstawę wskazaną w przepisie art. 109 ust. 1 pkt 8?

**Odpowiedź:**

Zamawiający określił podstawy wykluczenia w rozdziale VI SWZ i nie zmienia jej treści w tym zakresie.

**IX Załącznik nr 4 do SWZ – Umowa § 2 ust. 9:**

**„Wykonawca będzie doręczał przesyłki i zwroty przesyłek do siedziby Zamawiającego w dni robocze do godziny 10:30”.**

**Pytanie IX**

Wykonawca informuje, że zgodnie z zapisami ustawy Prawo Pocztove 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 art. 46 ust. 2 pkt. 1, który obliuguje 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 przesyłki 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 modyfikację zapisu w zakresie rezygnacji z określania konkretnych godzin doręczania przesyłek nadchodzących do oddziałów Zamawiającego, gdyż nie stanowi to przedmiotu umowy pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą.

**Odpowiedź:**

Zamawiający dokonał modyfikacji § 2 ust. 9 PPU w dalszej części pisma.

**X Załączniku nr 4 do SWZ – wzór umowy – § 2 ust. 2 - oznaczenia na kopercie Zamawiającego.**

Zwracamy uwagę, iż zgodnie z art. 20 Ustawy Prawo pocztowe z dnia 23 listopada 2012r. operator pocztowy, który zawarł z nadawcą umowę o świadczenie usługi pocztowej, jest obowiązany do oznaczenia przyjętej przesyłki pocztowej informacją potwierdzającą przyjęcie przez niego opłaty za usługę pocztową albo sposób jej uiszczenia oraz umożliwiającą jego identyfikację.

Wobec tego Wykonawca przyjmując do nadania przesyłki Zamawiającego zobligowany jest do ich oznaczenia w sposób umożliwiający jego identyfikację. Dopiero tak oznaczona przesyłka mogłaby zostać nadana w placówce np. Poczty Polskiej S.A., która rzecz jasna również musiałaby ją oznaczyć swoim znakiem opłaty pocztowej. Zatem stroną zawartej umowy o świadczenie usług pocztowych z operatorem wyznaczonym byłby Wykonawca – nie Zamawiający co odpowiada definicji nadawcy określonej w art 3 pkt 10) ustawy Prawo pocztowe, zgodnie z którym nadawca to podmiot, który zawarł z operatorem pocztowym umowę o świadczenie usługi pocztowej.

**Pytanie X**

Czy Zamawiający wyraża zgodę na sytuację, w której część przesyłek zostanie nadana przez inny podmiot w imieniu i na rzecz Zamawiającego, w wyniku czego na przesyłkach listowych lub dowodzie nadania przesyłek będzie figurował inny podmiot niż Zamawiający **(na kopercie wraz z danymi Zamawiającego będą dodatkowo dane podmiotu realizującego usługę na rzecz Zamawiającego) ?**

**Odpowiedź:**

W związku z tym, że pytanie nie jest jasno sformułowane Zamawiający wyjaśnia, że nie dopuszcza sytuacji, w której na przesyłkach listowych lub dowodzie nadania nie będzie danych Zamawiającego.

## **W ZWIĄZKU Z POWYŻSZYM ZAMAWIAJĄCY DOKONUJE NASTĘPUJĄCYCH ZMIAN:**

### **ZMIANA NR 1 – Rozdział XIII. SPOSÓB ORAZ TERMIN SKŁADANIA OFERT**

Dotychczasowa treść pkt 1 zostaje usunięta, a w jej miejsce zostaje wprowadzona następująca treść:

1. Ofertę należy złożyć za pośrednictwem Platformy przetargowej nie później niż do

**10 stycznia 2024 r. do godziny 10:30.**

### **ZMIANA NR 2 – Rozdział XIV. TERMIN OTWARCIA OFERT**

Dotychczasowa treść pkt 1 zostaje usunięta, a w jej miejsce zostaje wprowadzona następująca treść:

1. Otwarcie ofert nastąpi

**10 stycznia 2024 r. do godziny 11:00.**

### **ZMIANA NR 3 – Rozdział XI. TERMIN ZWIĄZANIA OFERTĄ**

Dotychczasowa treść zostaje usunięta, a w jej miejsce zostaje wprowadzona następująca treść:

Wykonawca składający ofertę jest nią związany od dnia upływu terminu składania ofert do dnia:

**8 lutego 2024 r.**

### **ZMIANA NR 4 – PROJEKTOWANE POSTANOWIENIA UMOWY**

#### **§ 2 ust. 9**

Jest:

9. *Wykonawca będzie doręczał przesyłki i zwroty przesyłek do siedziby Zamawiającego w dni robocze do godziny 10:30.*

Powinno być:

9. *Z uwagi na specyfikę pracy zamawiającego Wykonawca zobowiązuje się w miarę możliwości do doręczania większości przesyłek i zwrotów przesyłek do siedziby Zamawiającego w dni robocze nie później niż do godziny 11:00 w celu umożliwienia rejestracji korespondencji w wewnętrznym systemie zamawiającego.*

#### **§ 3 ust. 1**

Jest:

1. *Wykonawca zobowiązuje się zatrudniać na podstawie umowy o pracę – w rozumieniu przepisów ustawy Kodeks pracy – wszystkie osoby wykonujące prace polegające na:  
1) przyjmowaniu od Zamawiającego przesyłek pocztowych do nadania,*

2) dostarczaniu przesyłek do adresatów.

Powinno być:

1. Wykonawca zobowiązuje się zatrudniać na podstawie umowy o pracę – w rozumieniu przepisów ustawy Kodeks pracy – wszystkie osoby wykonujące prace, **na terenie Gminy Piekary Śląskie**, polegające na:
  - 1) przyjmowaniu od Zamawiającego przesyłek pocztowych do nadania,
  - 2) dostarczaniu przesyłek do adresatów.

### **§ 3 ust. 4**

Jest:

4. Z tytułu niespełnienia przez Wykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane w ust. 1 czynności, Strony umowy przewidują sankcję w postaci obowiązku zapłaty przez Wykonawcę Zamawiającemu kary umownej w wysokości - obowiązującego na dzień naliczenia kary – 50 % minimalnego wynagrodzenia wraz z kosztami zatrudnienia (publikowanego przez ZUS) za każdą osobę, za każdorazowo stwierdzony przypadek.

Powinno być:

4. Z tytułu niespełnienia przez Wykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane w ust. 1 czynności, Strony umowy przewidują sankcję w postaci obowiązku zapłaty przez Wykonawcę Zamawiającemu kary umownej w wysokości - obowiązującego na dzień naliczenia kary – 25 % minimalnego wynagrodzenia wraz z kosztami zatrudnienia (publikowanego przez ZUS) za każdą osobę, za każdorazowo stwierdzony przypadek.

### **§ 5 – dodaje się ust. 6 o treści:**

- 1) Zamawiający oświadcza, że zezwala na przesyłanie drogą elektroniczną faktur wystawianych przez Wykonawcę zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa.
- 2) Wykonawca zobowiązuje się przysyłać faktury (oraz faktury korygujące i duplikaty faktur) drogą elektroniczną w formacie PDF,
- 3) Wykonawca oświadcza, że faktury będą przesyłane z następującego adresu e-mail:.....@.....
- 4) Zamawiający oświadcza, że adresem e-mail właściwym do przesyłania faktur jest: um@piekary.pl
- 5) Strony zobowiązują się co najmniej na trzy dni przed zmianą danych określonych w pkt 3 i 4 poinformować o tym drugą Stronę drogą elektroniczną. Zmiana nie wymaga sporządzenia aneksu do umowy.

**ZMIANA NR 4 – OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA (pkt 9)**

Jest:

9. *Wykonawca będzie doręczał przesyłki i zwroty przesyłek do siedziby Zamawiającego w dni robocze do godziny 10:30.*

Powinno być:

9. *Z uwagi na specyfikę pracy zamawiającego Wykonawca zobowiązuje się w miarę możliwości do doręczania większości przesyłek i zwrotów przesyłek do siedziby Zamawiającego w dni robocze nie później niż do godziny 11:00 w celu umożliwienia rejestracji korespondencji w wewnętrznym systemie zamawiającego.*

Przewodnicząca komisji przetargowej