

Aleksandrów Kujawski, dnia 2 listopada 2023r.

### Do uczestników postępowania

## WYJAŚNIENIA WRAZ ZE ZMIANA TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA (SWZ)

**Dotyczy postępowania na:** „Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym w zakresie przyjmowania, przemieszczania, doręczania przesyłek pocztowych i ich ewentualnych zwrotów w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012 roku Prawo pocztowe ( Dz. U. z 2023r. poz.1640)”.

Działając na podstawie art. 284 ust. 2 i 6 ustawy z dnia 11 września 2019r.- Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2023r.poz.1605 ze zm.) zwanej dalej także „pzp” Zamawiający udziela wyjaśnień treści SWZ i udostępnia treść zapytań z wyjaśnieniami treści SWZ.

Informuję, że w toku postępowania o udzielenie zamówienia publicznego Wykonawca zwrócił się do Zamawiającego z wnioskiem o wyjaśnienie treści SWZ.

W związku z powyższym, działając na podstawie art.284 ust.2 i 6 pzp, przekazuję treść wniosku o wyjaśnienie treści SWZ, wniesionego przez Wykonawcę wraz z wyjaśnieniami treści SWZ Zamawiającego.

### Pytanie 1

Wykonawca w SWZ Rozdział V – Opisu Przedmiotu Zamówienia pkt. 5.6. Zamawiający stawia wymóg w zakresie zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy, osób wykonujących czynności w zakresie realizacji zamówienia. Zamawiający wskazuje następujące czynności, których realizacja winna następować w ramach umowy o pracę w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974r.- Kodeks pracy:

- rozdzielanie, przyjmowanie, sortowanie, doręczenie przesyłek pocztowych,
- przemieszczenie przesyłek pocztowych oraz druków bezadresowych.

Umowa o pracę, obowiązująca, co najmniej w okresie realizacji przedmiotu zamówienia.

Wykonawca wskazuje, że tak sprecyzowana klauzula zatrudnienia nie uwzględnia specyfiki świadczenia usług pocztowych będących przedmiotem zamówienia a polegającej na powszechności tych usług i stąd ogromnej ilości przyjmowanych i doręczanych przesyłek, które wymagają zatrudnienia tysięcy osób do realizacji tych czynności. Wykonawca sam zatrudnia blisko 80000 osób z czego większość zatrudniona jest w tzw. eksploatacji, czyli właśnie przy wykonywaniu czynności operacyjnych w tym oczywiście doręczycieli. Tak ogólne określenie czynności, które mają być wykonywane przez osoby zatrudnione na podstawie stosunku pracy oraz postawienie wymogu aby wszystkie osoby wykonujące te czynności, były związane z wykonawcą stosunkiem pracy narusza ewidentnie przepis art. 95 PZP, który wymaga od każdego Zamawiającego przeprowadzenia analizy czy faktycznie przy wykonywaniu danych czynności konieczne jest zatrudnienie osób, nadto Zamawiający musi wziąć pod uwagę czynności wykonywane tylko dla Zamawiającego, czego w niniejszej postępowaniu nie da się wyodrębnić, bowiem czynności odbioru i doręczania przesyłek wskazane przez Zamawiającego, wykonują również dla innych nadawców przesyłek. W tym miejscu warto przytoczyć opinię UZP dotyczącą wprowadzie wykładni przepisu art. 29 ust. 3a dawnego PZP, która jednak w pełni zachowała swoją aktualność, gdzie UZP



uznał za niedopuszczalne i sprzeczne z prawem następujące działania Zamawiającego: „Niezgodne z treścią art. 29 ust. 3a ustawy Pzp byłoby wskazanie tylko niektórych czynności, *choćby miały znaczenie doniosłe dla zamawiającego i pominięcie innych mających np. znaczenie drugorzędne. Niedopuszczalne będzie zarówno scedowanie tego obowiązku na wykonawcę, np. w formie zapisu, że jeśli wykonawca ujawni po swojej stronie czynności o takim charakterze zobowiązany będzie zawrzeć z pracownikami je wykonującymi umowy o pracę, jak też nadmiernie ogólne ich wskazanie, np. w formie zapisu, że zamawiający wymaga zatrudnienia na podstawie umowy o pracę wszystkich osób wykonujących czynności o takim charakterze podczas realizacji, etc.* Oba opisane powyżej przypadki nie tylko mogą skutkować złożeniem przez wykonawców nieporównywalnych cenowo ofert (wykonawcy mogą różnie oceniać charakter tego samego stosunku, którego ocena należy do zamawiającego), ale też są niezgodne z treścią art. 29 ust. 1 ustawy Pzp, który w odniesieniu do precyzji opisu przedmiotu zamówienia zachowuje swoją moc.” Wykonawca podkreśla, iż świadczy usługi pocztowe dla wielu podmiotów i nie ma możliwości wydzielenia i tym samym wskazania pracowników uczestniczących w doręczaniu przesyłek nadanych przez konkretnego Zamawiającego. Wykonawca wskazuje, że Zamawiający zgodnie z art. 95 Pzp nie jest obowiązany bezwzględnie do wprowadzania klauzuli zatrudnienia, bowiem tak jak w poprzednim stanie prawnym jest najpierw zobowiązany dokonać prawidłowej, dogłębnej analizy czynności objętych przedmiotem zamówienia i dopiero gdy Zamawiający dojdzie do przekonania, iż przy realizacji zamówienia publicznego na usługi, wykonanie określonych czynności dla Zamawiającego będzie zawierało cechy stosunku pracy to wówczas jedynie do tych czynności może stawiać wymogi zatrudnienia na podstawie stosunku pracy. Jeżeli zamawiający dojdzie do przekonania, że wykonywanie czynności objętych zamawianą usługą nie noszą znamion, cech stosunku pracy to wówczas nie ma taki zamawiający obowiązku stawiania wymogu wynikającego z powołanego przepisu. Dokonując natomiast analizy czynności objętych zamawianą usługą Zamawiający musi określić dokładnie czynności, których wykonywanie jego zdaniem nosi cechy stosunku pracy a nadto co należy podkreślić, Zamawiający musi wziąć pod uwagę czynności stricte wykonywane w ramach usługi zamówionej wyłącznie na jego rzecz. W przypadku zamówienia obejmującego usługi pocztowe, co jeszcze raz należy podkreślić - nie jest możliwe wyodrębnienie grupy pracowników wykonujących opisane przez Zamawiającego czynności, którzy dedykowani są tylko i wyłącznie realizacji usługi pocztowej na rzecz Zamawiającego. Osoby zatrudnione przez operatorów pocztowych wykonują czynności związane z wykonaniem usługi, nie tylko co do przesyłek nadanych przez Zamawiającego ale przez miliony innych nadawców, wobec powszechności usług pocztowych i nie jest możliwe ustalenie pracowników zajmujących się wyłącznie nadanymi przez Zamawiającego w ramach realizacji zamówienia. Ta cecha zamówienia na usługi pocztowe powoduje zdaniem Wykonawcy, że nie jest możliwe stawianie wymogu zatrudnienia na podstawie przepisów kodeksu pracy, w przypadku zamówienia obejmującego usługi pocztowe i dlatego Wykonawca wnosi przede wszystkim o wykreślenie tak sprecyzowanej klauzuli zatrudnienia oraz postanowień dotyczących kar umownych.

Wykonawca wnosi w pierwszej kolejności o wykreślenie klauzuli zatrudnienia. W przypadku natomiast woli pozostawienia przez Zamawiającego klauzuli zatrudnienia Wykonawca wnosi o pozostawienie zapisu określającego wyraźnie ilość kopii umów, jakie miałyby być przedłożone Zamawiającemu i poświadczonych za zgodność z oryginałem do np. 10 szt., na każde wezwanie Zamawiającego, jednak nie częściej niż raz na kwartał oraz z terminem przekazania dowodów zatrudniania nie krótszym niż 10 dni roboczych.



### **Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie klauzuli zatrudnienia.

Jednocześnie Zamawiający wyraża zgodę na zmianę sposobu weryfikacji zatrudnienia tych osób na:

Z uwagi na znaczną liczbę osób objętych obowiązkiem zatrudnienia, Zamawiający określa sposób weryfikacji na zasadzie doboru próby do maksymalnie 10 pracowników Wykonawcy w trakcie jednej kontroli, jednak nie częściej niż raz na kwartał oraz z terminem przekazania dowodów zatrudnienia nie krótszym niż 10 dni roboczych.

### **Pytanie 2**

Wykonawca wnosi o wykreślenie lub zmianę zapisów § 7 Projektowanych Postanowień Umowy dotyczącego kar umownych, bowiem wszelkie zasady odpowiedzialności operatorów pocztowych za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy określa ustawa Prawo pocztowe.

### **Odpowiedź**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów § 7 umowy.

### **Pytanie 3**

W § 9 Projektowanych Postanowień Umowy ust. 2-5 Zamawiający przewiduje zmiany wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy w przypadkach zmiany m.in. Cennika Powszechnych Usług Pocztowych wprowadzonej w sposób przewidziany w ustawie Prawo pocztowe. Jednocześnie dalsze postanowienia praktycznie uniemożliwiają Wykonawcy zmianę wynagrodzenia przewidzianego na podstawie ustawy Prawo pocztowe, gdyż Wykonawca zastrzega sobie możliwość wprowadzenia zmiany od:

- wejścia w życie okoliczności / przepisów uzasadniających zmianę, jeżeli Wykonawca złoży wniosek w terminie do 30 dni, licząc od dnia wejścia w życie tych okoliczności / przepisów;
- od następnego okresu rozliczeniowego licząc od dnia wpłynięcia wniosku, jeżeli wniosek wpłynie do Zamawiającego po upływie terminu określonego powyżej w pkt 1.

Mając na uwadze, że wynagrodzenie jest zależne od poziomu opłat wprowadzanych decyzją Prezesa UKE zgodnie z przywołaną wyżej ustawą Wykonawca wnosi o rezygnację z przywołanych zapisów lub ich modyfikację uwzględniającą w przypadku zmiany cen jednostkowych w sposób przewidziany Prawem pocztowym ich wprowadzenie do umowy z momentem ogłoszenia tej zmiany, do czego nie będzie wymagane sporządzenie aneksu i zgoda na tę zmianę Zamawiającego. Wykonawca wnosi także o uwzględnienie zamiany ceny wynikającej ze zmiany przez ustawodawcę wysokości należnego podatku VAT i przewidzenie w tej sytuacji w umowie, że wysokość podatku VAT powinna być aktualna na dzień wystawienia faktury a nadto, że do zmiany wysokości podatku VAT nie będzie potrzeby sporządzania odrębnego aneksu.

### **Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę w § 9 ust. 2 - 5 umowy tj.:

„2.Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany postanowień zawartej umowy w zakresie wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy z tytułu wykonania umowy oraz cen jednostkowych świadczenia usług stanowiących przedmiot umowy w przypadku:

- 1) zmiany przez Ustawodawcę powszechnie obowiązujących przepisów prawa o charakterze



bezwzględnie obowiązującym, z którymi postanowienia umowy pozostałyby w sprzeczności;  
2) ustawowej zmiany obowiązku podatkowego Wykonawcy w zakresie podatku od towarów i usług (w przypadku zmiany stawki podatku VAT na usługi pocztowe);  
3) zmiany cennika usług pocztowych zatwierdzonego przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej lub w sposób dopuszczony przez obowiązujące przepisy Prawa pocztowego;

– jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez Wykonawcę.

3. W przypadku zmiany ceny wynikającej ze zmiany przez ustawodawcę wysokości należnego podatku VAT, wysokość podatku VAT powinna być aktualna na dzień wystawienia faktury, do zmiany wysokości podatku VAT nie będzie wymagane sporządzenie aneksu.

4. W przypadku zmiany cennika usług pocztowych w sposób przewidziany Prawem pocztowym ich wprowadzenie do umowy z momentem ogłoszenia tej zmiany, do czego nie będzie wymagane sporządzenie aneksu i zgoda na tę zmianę Zamawiającego.

5. Wykonawca jest zobowiązany powiadomić pisemnie Zamawiającego o okolicznościach o których mowa w § 9 ust. 2”.

#### **Pytanie 4**

Wykonawca wnioskuje o dopuszczenie możliwości dołączenia do umowy zawieranej z Wykonawcą załącznika ( wzór Wykonawcy w załączeniu) dot. klauzuli antykorupcyjnej.

#### **Odpowiedź**

Zamawiający wyraża zgodę na dołączenie do umowy zawieranej z wybranym Wykonawcą załącznika dot. klauzuli antykorupcyjnej.

#### **Jednocześnie, na podstawie art. 286 ust.1 ustawy pzp Zamawiający zmienia treść SWZ:**

1. Rozdział V pkt 5.6. SWZ „Opis przedmiotu zamówienia” z :

„Wymagania w zakresie zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy osób wykonujących niżej wskazane czynności w zakresie realizacji zamówienia.

Zamawiający stawia wymóg w zakresie zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy, osób wykonujących czynności w zakresie realizacji zamówienia. Zamawiający wskazuje następujące czynności, których realizacja winna następować w ramach umowy o pracę w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974r.- Kodeks pracy:

-rozdzielanie, przyjmowanie, sortowanie, doręczenie przesyłek pocztowych,

-przemieszczenie przesyłek pocztowych oraz druków bezadresowych.

Umowa o pracę, obowiązująca, co najmniej w okresie realizacji przedmiotu zamówienia.

Wymagania powyższe nie dotyczą prac wykonywanych bezpośrednio przez osoby prowadzące jednoosobową działalność gospodarczą.

Sposób weryfikacji zatrudnienia tych osób:

W przypadkach uzasadnionych wątpliwości, co do przestrzegania prawa pracy przez wykonawcę, zamawiający może zwrócić się o przeprowadzenie kontroli przez Państwową Inspekcję Pracy”.

**na:**

„Wymagania w zakresie zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy osób wykonujących niżej wskazane czynności w zakresie realizacji zamówienia.

Zamawiający stawia wymóg w zakresie zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy, osób wykonujących czynności w zakresie realizacji zamówienia.

Zamawiający wskazuje następujące czynności, których realizacja winna następować w ramach umowy o pracę w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974r.- Kodeks pracy:  
-rozdzielanie, przyjmowanie, sortowanie, doręczenie przesyłek pocztowych,  
-przemieszczenie przesyłek pocztowych .

Umowa o pracę, obowiązująca, co najmniej w okresie realizacji przedmiotu zamówienia. Wymagania powyższe nie dotyczą prac wykonywanych bezpośrednio przez osoby prowadzące jednoosobową działalność gospodarczą.

**Sposób weryfikacji zatrudnienia tych osób:**

Z uwagi na znaczną liczbę osób objętych obowiązkiem zatrudnienia, Zamawiający określa sposób weryfikacji na zasadzie doboru próby do maksymalnie 10 pracowników Wykonawcy w trakcie jednej kontroli, jednak nie częściej niż raz na kwartał oraz z terminem przekazania dowodów zatrudnienia nie krótszym niż 10 dni roboczych”.

2.Zamawiający zmienia treść załącznika nr 2 do SWZ- Projektowane postanowienia umowy w sprawie zamówienia publicznego, jak w załączniku do niniejszej zmiany treści SWZ.

Pozostałe zapisy SWZ pozostają bez zmian.

**W załączeniu:**

1.Zmieniony załącznik nr 2 do SWZ- Projektowane postanowienia umowy w sprawie zamówienia publicznego.

2.Załącznik nr 6 do umowy – Klauzula antykorupcyjna.

STAROSTA  
ALEKSANDROWSKI

*Lidia Tokarska*

