

Wykonawcy biorący udział w postępowaniu
Publikacja:
Strona internetowa Gminy Chełmża

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia pn.: „Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na potrzeby Gminy Chełmża”.

WYJAŚNIENIE TREŚCI I MODYFIKACJA SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

I. Informuję, że w w/w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonym zgodnie z art. 138o ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2018 r. poz. 1986 ze zm.), do Zamawiającego wpłynął wniosek o wyjaśnienie specyfikacji istotnych warunków zamówienia (dalej zwanej „SIWZ”), dotyczący :

Pytanie. 1

Zamawiający w części I SIWZ w pkt V.8 Informacje dodatkowe, na podstawie art. 29 ust. 3 a Prawa zamówień publicznych wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę i podwykonawcę na umowie o prace osób dostarczających korespondencję do Urzędu Gminy Chełmża a następnie w Części II SIWZ – Istotne postanowienia umowy w pkt 7.1.-7-5 opisuje sposób dostarczania informacji o ilości osób a w pkt 11.4 i 11.5 przewiduje kary umowne za nie wykonanie obowiązku informowania o osobach zatrudnionych i prawo do odstąpienia od umowy. Wykonawca wnosi o wykreślenie wskazanych wyżej postanowień. Wykonawca wskazuje, iż przepis art. 29 ust. 3a ustawy Pzp nie obowiązuje Zamawiającego do stawiania tego typu wymogu. Obowiązuje natomiast wyłącznie do przeanalizowania przez każdego z Zamawiających czy przy realizacji zamówienia publicznego na usługi, wykonanie określonych czynności będzie zawierało cechy stosunku pracy czy też nie. 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 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 strictly wykonywane w ramach usługi zamówionej wyłącznie na jego rzecz**. W przypadku niniejszego postępowania czynność doręczania przesyłek do Zamawiającego nie może być objęta postępowaniem, gdyż tym postępowaniem objęte jest świadczenie usług pocztowych na rzecz Zamawiającego przy czym Zamawiający występuje wyłącznie jako Nadawca przesyłek a nie jako ich adresat. Czynność doręczania przesyłek do Zamawiającego objęta jest umowami o świadczenie usług pocztowych zawartymi przez operatora z ich nadawcami a nie z Zamawiającym i dlatego czynność doręczania przesyłek nie może i nie zawiera się w przedmiocie niniejszego zamówienia. Tym samym Zamawiający nie może stawiać żadnych wymogów co do sposobu zatrudnienia osób doręczających przesyłki do Zamawiającego. Dalej podkreślić należy, że w przypadku zamówienia obejmującego usługi pocztowe nie jest możliwe wyodrębnienie grupy pracowników wykonujących czynności opisane przez Zamawiającego wyłącznie dla Zamawiającego. Osoby zatrudnione przez operatorów pocztowych przy czynnościach wskazanych przez Zamawiającego wykonują te czynności nie tylko co do przesyłek nadanych przez zamawiającego ale również przez innych nadawców i nie jest możliwe ustalenie pracowników zajmujących się wyłącznie nadanymi przez Zamawiającego w ramach realizacji zamówienia, przesyłkami. 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 o wykreślenie tego wymogu. Na poparcie powyższego Wykonawca cytuje co następuje: "Warto także podać przykład usług, w odniesieniu do których zastosowanie wymogu zatrudnienia na podstawie przepisów kodeksu pracy będzie w praktyce niemożliwe. Dotyczy to na przykład usług pocztowych. W ich przypadku trudne, a wręcz niemożliwe, staje się wyliczenie czasu poświęconego przez poszczególnych pracowników operatora pocztowego na obsługę zamawiającego, a w związku z tym nie jest możliwe określenie w dokumentacji postępowania wymiaru czasu pracy, w jakim muszą być zatrudnieni poszczególni pracownicy operatora w związku z realizacją przedmiotu zamówienia." (Komentarz praktyczny Marek Stompel- Wymóg zatrudnienia w oparciu o przepisy prawa pracy po

nowelizacji PZP - Źródło LEX). Przytoczyć tu trzeba również Opinię dotyczącą art. 29 ust. 3a ustawy PZP wydaną przez Urząd Zamówień Publicznych dostępną na stronie internetowej urzędu, w której m.in. czytamy co następuje: „Co do zasady, pracowniczy charakter będą miały czynności wykonywane przez personel sprzątający (czynności sprzątania), czy ochroniarzy (czynności świadczenia usług ochrony). Powyższe czynności polegają na świadczeniu pracy w rozumieniu art. 22 Kodeksu pracy.”

Odpowiedź na pytanie 1

Zamawiający wykreśla zapisy zawarte w:

- SIWZ pkt V.9
- Części II SIWZ – Istotne postanowienia umowy pkt 7.1.-7-5
- Części II SIWZ – Istotne postanowienia umowy pkt 11.1 i 11.6

Pytanie. 2

W Części I SIWZ – Opis Przedmiotu zamówienia w pkt 13.lit.a) i b) Zamawiający zakreśla 7 – dniowy termin na doręczenie potwierdzenia odbioru (ZPO) oraz zwrot przesyłek po wyczerpaniu możliwości ich doręczenia adresatowi. Wykonawca wnosi o wykreślenie pkt 13 w całości, gdyż to przepisy powszechnie obowiązujące określają terminy doręczania przesyłek, zatem zbędne i niedopuszczalne jest odmienne regulowanie tej kwestii w postanowieniach umownych. W przedmiocie usług pocztowych mieszczących się w pojęciu usług powszechnych zastosowanie znajduje rozporządzenie Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29.04.2013 roku w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz. U, z 2013 roku, poz. 545).

Odpowiedź na pytanie 2

Zamawiający wykreśla zapisy zawarte w Części I SIWZ – Opis Przedmiotu zamówienia w pkt 13.lit.a) i b).

Pytanie 3

W Części II SIWZ- Istotne Postanowienia Umowy Wykonawca proponuje wykreślenie w całości pkt. 11, tj. od ppkt. 11.1 do ppkt. 11.6, gdyż kwestie odszkodowania z tego tytułu zostały określone w punkcie 12– w oparciu o przepisy ustawy Prawo Pocztove. Zgodnie z postanowieniami SIWZ usługi pocztowe stanowiące przedmiot zamówienia realizowane będą na zasadach określonych w ustawie z dnia 23 listopada 2012 r. - Prawo Pocztove (Dz. U. z dnia 29 grudnia 2012 r., poz. 1529). Strony umów o świadczenie usług pocztowych zobowiązane są 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. Zdaniem Wykonawcy, z uwagi na niezgodność postanowień SIWZ z przepisami obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, zasadnym jest wykreślenie przez Zamawiającego zapisów dotyczących kar umownych i pozostawienie tylko postanowień regulujących odpowiedzialność operatora pocztowego na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe i aktach wykonawczych

Odpowiedź na pytanie 3

Zamawiający wykreśla zapisy zawarte w:

- Części II SIWZ – Istotne postanowienia umowy pkt 11.1 i 11.6

II. Powyższa zmiana i wyjaśnienia stanowią integralną część SIWZ. Pozostałe postanowienia SIWZ nie ulegają zmianie.

III. Niniejsze wyjaśnienia zostały opublikowane na stronie internetowej Gminy Chełmża www.bjo.gminachelmza.pl (zakładka zamówienia publiczne - w zakresie dot. niniejszego postępowania).

Z up. WÓJTA

dr inż. Kazimierz Bober
Zastępca Wójta