

Małkinia Górna, dnia 14 marca 2016 r.

**Wykonawcy biorący udział
w postępowaniu: wszyscy**

Dotyczy zapytań ofertowych na świadczenie usług pocztowych na potrzeby Urzędu Gminy w Małkini Górnej.

Zamawiający przekazuje treść pytań Wykonawcy i odpowiedzi zamawiającego w prowadzonym postępowaniu

Pytanie 1

Czy Zamawiający może potwierdzić, że przesyłki ujęte w pozycjach nr 2-4 o nazwie „Przesyłka listowa polecona ekonomiczna w obrocie krajowym (gabaryt A)”, „Przesyłka listowa polecona priorytetowa w obrocie krajowym (gabaryt A)”, „Przesyłka listowa polecona priorytetowa w obrocie krajowym (gabaryt B)” oraz „Przesyłka listowa polecona ekonomiczna w obrocie krajowym (gabaryt B)” Formularza cenowego stanowiącego załącznik nr 2 do Oferty wymagają zastosowania przepisów Kodeksu Postępowania Administracyjnego (art. 57 §. 5 pkt. 2), Kodeksu Postępowania Cywilnego (art. 165 § 2) i Ordynacji podatkowej (art. 12 §. 6 pkt. 2),o których mowa w treści Opisu Przedmiotu Zamówienia i wymagają nadania zgodnie z art. 17 Ustawy z dnia 23 listopada 2012r. Prawo Pocztowe (Dz. U. z 2012r. poz. 1529)?

Czy Zamawiający zamierza wydzielać przesyłki wskazane powyżej, które wymagają nadania u operatora wyznaczonego?

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza, że przesyłki ujęte w pozycjach nr 2-4 o nazwie „Przesyłka listowa polecona ekonomiczna w obrocie krajowym (gabaryt A)”, „Przesyłka listowa polecona priorytetowa w obrocie krajowym (gabaryt A)”, „Przesyłka listowa polecona priorytetowa w obrocie krajowym (gabaryt B)” oraz „Przesyłka listowa polecona ekonomiczna w obrocie krajowym (gabaryt B)” Formularza cenowego stanowiącego załącznik nr 2 do Oferty wymagają zastosowania przepisów Kodeksu Postępowania Administracyjnego (art. 57 §. 5 pkt. 2), Kodeksu Postępowania Cywilnego (art. 165 § 2) i Ordynacji podatkowej (art. 12 §. 6 pkt. 2),o których mowa w treści Opisu Przedmiotu Zamówienia i wymagają nadania zgodnie z art. 17 Ustawy z dnia 23 listopada 2012r. Prawo Pocztowe (Dz. U. z 2012r. poz. 1529).

Zamawiający w pkt. 31 ZO wyraźnie zaznaczył, że nie ma technicznych możliwości sporządzania odrębnych wykazów przesyłek dla różnych operatorów pocztowych.

Pytanie 2

Zamawiający w pkt. 2 Opisu Przedmiotu Zamówienia opisuje przesyłki listowe jako *przesyłki polecone i polecone priorytetowe*. Czy Zamawiający może potwierdzić, że w odniesieniu do zachowania wskaźników terminowości doręczeń jako przesyłki najszybszej kategorii należy rozumieć przesyłki doręczane w deklarowanym terminie D+1, a przesyłki nie będące przesyłkami najszybszej kategorii to przesyłki doręczane w deklarowanym terminie D+4? Gdzie „D” tj. dzień przyjęcia, przemieszczenia i doręczenia przesyłki, a „n” oznacza liczbę dni, które upłynęły od dnia nadania przez Zamawiającego do dnia doręczenia przesyłki. Powyższe jest zgodne z ogólnie stosowanymi standardami terminowości doręczeń przesyłek pocztowych w obrocie krajowym przez operatorów pocztowych, zatwierdzonymi przez Ministra Administracji i Cyfryzacji w rozporządzeniu z dnia 29 kwietnia 2013 r. (poz. 545).

Odpowiedź:

Urząd Gminy potwierdza i akceptuje wskaźniki terminowości doręczeń dotyczące przesyłek listowych opisanych w pkt.2 Opisu Przedmiotu Zamówienia jako przesyłki polecone i polecone priorytetowe zgodne z ogólnie stosowanymi standardami terminowości doręczeń przesyłek pocztowych w obrocie krajowym przez operatorów pocztowych, zatwierdzonymi przez Ministra Administracji i Cyfryzacji w rozporządzeniu z dnia 29 kwietnia 2013 r. (poz. 545).

Pytanie 3

Zamawiający w pkt. 29 Opisu Przedmiotu Zamówienia dopuszcza powierzenie części zamówienia podwykonawcom. Jednocześnie wymaga zawarcia umowy między Wykonawcami.

Prosimy o doprecyzowanie czy stosowna umowa ma być zgodna z art. 35 ust. 1 Prawa pocztowego?

W ocenie składającego zapytanie, umowa o której mowa w art. 35 Prawa pocztowego jest jedynym sposobem zapewnienia świadczenia usługi zgodnie z wymogami SIWZ przy pełnym zachowaniu warunków konkurencyjności postępowania i jednoczesnego zapewnienia skutków, o których mowa m.in. w przepisach art. 57 § 5 pkt 2 KPA, czy art. 165 § 2 KPC, art. 17 ustawy Prawo pocztowe. Zgodnie Art. 35. ust 1. ustawy Prawo pocztowe operator pocztowy, który zawarł z nadawcą umowę o świadczenie usługi pocztowej, może po przyjęciu przesyłki pocztowej powierzyć dalsze wykonanie usługi innemu operatorowi pocztowemu na podstawie umowy o współpracę zawieranej w formie pisemnej.

Istotna w przedmiotowej sprawie jest również regulacja ust. 2- zgodnie, z którą w umowie o współpracę operatorzy pocztowi określają w szczególności:

1. zakres współpracy;
2. wynagrodzenie za wykonane przez operatora pocztowego czynności związane z realizacją umowy;

3. zakres i sposób przekazywania informacji w sprawie zabezpieczenia przesyłek pocztowych w celu zapewnienia bezpieczeństwa obrotu pocztowego oraz zatrzymania i zabezpieczenia przesyłek pocztowych w przypadkach, o których mowa w art. 36;
4. zasady przekazywania operatorowi pocztowemu, który zawarł z nadawcą umowę o świadczenie usługi pocztowej, przesyłek niedoręczalnych oraz przesyłek pocztowych, których dotyczy prawo zastawu;
5. zasady przekazywania przesyłek pocztowych zwróconych z powodu niewłaściwego doręczenia do oddawczej skrzynki pocztowej;
6. terminy wykonania przez operatora pocztowego czynności określonych w umowie;
7. zasady odpowiedzialności za naruszenie warunków umowy.

W świetle powyższych regulacji stwierdzić należy, iż umowa zawarta pomiędzy operatorami na podstawie art. 35 ustawy Prawo pocztowe może, a nawet powinna szczegółowo regulować zasady współpracy między stronami, w tym precyzyjnie określać terminy wykonania przez danego operatora pocztowego (w tym operatora wyznaczonego) czynności określonych w umowie. Zatem nic nie stoi na przeszkodzie aby w pisemnej umowie pomiędzy operatorami terminy wykonania określonych usług były zbieżne z terminami przewidzianymi w przepisach art. 57 § 5 pkt 2 KPA, czy art. 165 § 2 KPC, czy art. 17 ustawy Prawo pocztowe. Inaczej mówiąc operatorzy pocztowi mogą tak ukształtować warunki współpracy (w tym zakresie zastosowanie znajduje zasada swobody umów) aby spełniać warunek stawiany przez Zamawiającego w przedmiotowym postępowaniu, np. poprzez ustalenie iż, nadanie (w tym dalsze przekazanie przesyłki do doręczenia) musi nastąpić w terminie jej przyjęcia od nadawcy, co pozwala na zachowanie skutków przewidzianych w przytoczonych wyżej przepisach. Zamawiający nie ogranicza możliwości korzystania przy realizacji zamówienia z podwykonawców, a taki charakter miałby operator pocztowy będący stroną umowy zawartej z wykonawcą na podstawie art. 35 ustawy Prawo pocztowe. Ponadto takie uregulowanie stosunków pomiędzy wykonawcą a podwykonawcami, zapewnia spełnianie innych wymogów Zamawiającego, w tym w szczególności wymóg konieczności realizacji zamówienia zgodnie z ustawą Prawo pocztowe i aktami wykonawczymi. Przyjęcie innego trybu np. świadczenie usług w charakterze pośrednika („posłańca” przekazującego przesyłki od Zamawiającego do innego operatora) powoduje, iż w świetle przepisów ustawy Prawo pocztowe Zamawiający nie jest stroną dla końcowego operatora pocztowego realizującego usługę doręczenia przesyłki, co pozbawia go faktycznej możliwości dochodzenia odszkodowań czy składania reklamacji w przypadku jej nienależytego wykonania albo choćby dochodzenia właściwego dokonywania i rozliczania tzw. zwrotów, za które (w przypadku operatora wyznaczonego) Zamawiający będzie uiszczał opłatę gotówką jako usługę świadczoną poza umową o zamówienie publiczne.

Odpowiedź

Zamawiający nie dopuszcza żadnych odstępstw od przepisów obowiązującego Prawa pocztowego. Zgodnie z art. 35 ust. 1 Prawa pocztowego operator pocztowy może powierzyć dalsze wykonywanie usługi innemu operatorowi pocztowemu jednakże na podstawie umowy o współpracę zawartej w formie pisemnej. Zamawiający będzie wymagał przedstawienia pisemnej umowy o współpracę przed podpisaniem umowy w sprawie zamówienia publicznego z Wykonawcą, którego oferta zostanie uznana za najkorzystniejszą.

Pytanie 4

Czy Zamawiający wymaga, aby wszystkie placówki Wykonawcy wyznaczone do obsługi niodoręczonych pod adres przesyłek listowych (awizowanych) powinny spełniać warunek:

- a) być czynne we wszystkie dni robocze, z wyjątkiem dni ustawowo wolnych od pracy przez co najmniej 6 godzin w każdym z tych dni,
- b) w przypadku, gdy znajdują się w lokalu, gdzie prowadzona jest inna działalność, muszą posiadać wyodrębnione stanowisko do obsługi klientów w zakresie usług pocztowych oraz wyznaczonego pracownika posiadającego pieczęć Wykonawcy, być oznakowane w sposób widoczny nazwą lub logo Wykonawcy. Każde stanowisko musi posiadać z widoczną informacją o godzinach pracy w zakresie usług pocztowych oraz musi zapewniać przetwarzanie danych osobowych zgodnie z przepisami właściwymi w zakresie ochrony danych osobowych art. 41. 1 Prawo pocztowe.
- c) wszystkie placówki pocztowe, w których Wykonawca zapewnia odbiór przesyłek awizowanych, umiejscowione muszą być w lokalizacjach oraz posiadać warunki lokalowe, które w sposób oczywisty nie utrudniają dostępu osobom niepełnosprawnym, obejmujące brak utrudnień takich jak (bariery architektoniczne):
 - 1) Schody bez podjazdu, spocznika, rampy, pochylni lub sprawnie działającej windy dla wózków inwalidzkich, umiejscowionych przy jednym z wejść do budynku placówki pocztowej,
 - 2) Progi oraz stopnie wewnątrz placówki pocztowej w strefie przeznaczonej dla klientów,
 - 3) Brak utwardzonego ciągu komunikacyjnego do placówki pocztowej, o szerokości co najmniej 150 cm, biegnący od granic posesji na której umiejscowiony jest budynek, w którym znajduje się placówka,
 - 4) Brak drzwi o szerokości co najmniej 90 cm, prowadzących do placówki pocztowej, w celu zapewnienia swobodnego dostępu dla wózków inwalidzkich obejmującym również zapewnienie odpowiedniej przestrzeni manewrowej wokół takich drzwi,
 - 5) Brak stanowiska obsługi klientów dysponującego ladą o wysokości nieprzekraczającej 90 cm lub brak osobnego stanowiska obsługi klientów osób poruszających się na wózkach,

6) Brak przestrzeni przeznaczonej do przebywania klientów, o powierzchni wystarczającej dla swobodnego poruszania się na wózku inwalidzkim (Szerokość wszystkich ciągów komunikacyjnych wewnątrz placówki pocztowej, w strefie obsługi klientów nie może być mniejsza niż 120 cm) lub posiadając warunki lokalowe, które mogą utrudniać dostęp do usług pocztowych osobom niepełnosprawnym jednocześnie są zorganizowane w sposób, który pozwala na skorzystanie z usługi pocztowej bez pokonywania takich barier obejmujący (udogodnienia organizacyjne).

Placówki wskazane przez Wykonawcę powinny posiadać adres uwzględniający nazwę ulicy wraz z numerem, telefon stacjonarny oraz godziny urzędowania celem ułatwienia bezpośredniego kontaktu Zamawiającego z Wykonawcą.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający przychyliła się do wymogów zawartych w tym pytaniu ponieważ oczekuje aby wykonawca realizował zamówienie zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa, w tym ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe (Dz. U. z 2012 r., Nr 1529) oraz wydanych na jej podstawie aktów wykonawczych także do placówek pocztowych.

Pytanie 5

Czy przedmiotem zamówienia jest świadczenie usług pocztowych czy również innych usług, w tym usługi pośrednictwa w świadczeniu usługi pocztowej – usługi przewozowej?

Odpowiedź Zamawiającego:

Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia określony został w załączniku nr 1 do SIWZ.

Pytanie 6

Czy Zamawiający dopuszcza nadawanie przesyłek wymagających zachowania terminu w dacie nadania, doręczanych w przypadkach przewidzianych w kpc, kpk, kpa i Ordynacji podatkowej przez posłańca w imieniu i na rzecz Zamawiającego u operatora Wyznaczonego?

Wykonawca wskazuje, iż w przypadku dopuszczania nadawania przesyłek przez posłańca dla Zamawiającego i jego jednostek będzie wiązało się wykonywaniem dodatkowych czynności, co przełoży się na wzrost pracochłonności a także wpłynie na zwiększenie kosztów ponoszonych przez Zamawiającego

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wymaga dostarczenia przesyłek rzetelnie i w terminie i nie określa techniki ani sposobu doręczania, wymaga jedynie, aby były doręczone zgodnie z przepisami prawa i skutecznie. Z tego tytułu Wykonawca ponosi pełną odpowiedzialność. Jednocześnie Zamawiający nie wyraża zgody na ponoszenie dodatkowych kosztów.

Pytanie 7

Czy Zamawiający zakłada, iż odbiór awizowanych przesyłek, które nie byłyby realizowane przez operatora pocztowego byłyby możliwe w różnych placówkach pocztowych – zarówno operatora wyznaczonego jak i innego operatora?

Odpowiedź Zamawiającego:

Przesyłki awizowane muszą być odbierane u operatora, który realizuje zamówienie.

Pytanie 8

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość nanoszenia przez Zamawiającego innych nadruków/znaków opłaty na przesyłkach, które będą nadawane u różnych operatorów?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie zakłada takiej możliwości.

Pytanie 9

Czy Zamawiający uwzględnił, iż Prawo pocztowe (Rozdział 8) przewiduje odpowiedzialność operatora pocztowego za świadczoną przez niego usługę? W przypadku utraty, ubytku, uszkodzenia przesyłki bądź niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu umowy - Zamawiający nie będzie mógł dochodzić odszkodowania od pośrednika ponieważ pośrednik nie będzie realizował dla niego usługi pocztowej.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wymaga, aby wybrany Wykonawca ponosił pełną odpowiedzialność za cały zakres świadczonych usług w zakresie pakietu, na który zostanie złożona oferta oraz zgodnie z warunkami umowy.

Pytanie 10

Czy Zamawiający jest świadomy, iż będzie zobowiązany dołączać różne druki potwierdzenia odbioru do nadawanych przesyłek – jedno wymagane przez operatora wyznaczonego, zaś drugie wymagane przez innego operatora? Wykonawca nadmienia, także że w tej sytuacji będzie następować inny sposób wykonania usługi – właściwy dla danego operatora pocztowego, przy czym na druku potwierdzenia odbioru będzie pojawiać się jako nadawca przesyłki nazwa operatora pocztowego, który w imieniu i na rzecz będzie nadawał przesyłki u operatora pocztowego. Powyższe budzi ryzyko, możliwości wykorzystania takiego dowodu odbioru przesyłki w postępowaniach prowadzonych przez Zamawiającego jako dowodu.

Odpowiedź:

Zamawiający będzie dołączał tylko druki potwierdzenia odbioru do nadawanych przesyłek tylko wymagane przez wybranego operatora.

Pytanie 11

Czy Zamawiający akceptuje ryzyko związane z opóźnieniem nadania przesyłek przez operatora pocztowego, dla których dzień nadania przesyłki ma być ostatnim dniem na zachowanie terminu określonego w kpc, kpk, kpa i Ordynacji podatkowej? Czy Zamawiający uwzględnił, iż to Zamawiający poniesie konsekwencje wynikające z niedochowania terminu złożenia pisma w ostatnim dniu?

Odpowiedź:

Zamawiający nie akceptuje żadnych opóźnień w trakcie realizacji umowy, tym bardziej kwestii niedochowania terminów.

Pytanie 12

Czy Zamawiający przewiduje możliwość korzystania z udostępnionego bezpłatnie przez Wykonawcę, narzędzia do nadawania przesyłek w wersji elektronicznej oraz ich śledzenia, dzięki któremu proces przygotowywania korespondencji ulegnie uproszczeniu?

Odpowiedź Zamawiającego:

Sposób realizacji zamówienia musi się odbywać zgodnie z zasadami określonymi w SIWZ.

Pytanie 13

Mając na uwadze, iż zgodnie z art. 142 ust. 5 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych, „umowa zawarta na okres dłuższy niż 12 miesięcy zawiera postanowienia o zasadach wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku zmiany: 1) stawki podatku od towarów i usług, 2) wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie art. 2 ust. 3-5 ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę, 3) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne - jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę”, Wykonawca wnosi o dopisanie w specyfikacji istotnych warunków zamówienia (SIWZ), postanowień o treści:

1. Wysokość wynagrodzenia ulegnie zmianie w przypadku:

- a) zmiany stawki podatku VAT,
 - b) zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie art. 2 ust. 3-5 ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,
 - c) zmiany zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne
- jeżeli zmiana ta będzie miała wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę.

2. W przypadku zmiany stawki podatku VAT, wynagrodzenie za usługi

świadczone od dnia wejścia w życie zmiany będzie uwzględniała stawkę podatku VAT po zmianie. Za datę świadczenia usługi uważa się datę nadania przesyłki lub datę zwrócenia niedoręczonej przesyłki do nadawcy.

3. W przypadku zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie art. 2 ust. 3-5 ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę lub zmiany zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne, każda ze stron umowy może zwrócić się do drugiej strony z propozycją dokonania zmiany wysokości wynagrodzenia. W terminie 14 dni od otrzymania propozycji strony zobowiązane są przeprowadzić negocjacje, których przedmiotem będzie dokonanie zmiany wysokości wynagrodzenia oraz – jeżeli uznają, że zmiana taka będzie miała wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę – dokonać zmiany wysokości wynagrodzenia.

Odpowiedź:

Zamawiający dokona stosownych zmian w zapisach SIWZ.

Pytanie 14

Wykonawca w żaden sposób nie kwestionuje wybranego przez Zamawiającego kryterium oceny ofert. Jednak według Wykonawcy przy obsłudze tak dużego postępowania kluczowy wpływ na jakość wykonania zamówienie ma ilość osób zatrudnionych na umowę o pracę, w związku z powyższym mając na uwadze najnowsze orzecznictwo Krajowej Izby Odwoławczej, podkreślające walor kryteriów oceny ofert o **charakterze społecznym**, na które położył nacisk sam ustawodawca w ostatniej nowelizacji ustawy Pzp (ustawa z dnia 29 sierpnia 2014 r. o zmianie ustawy Prawo zamówień publicznych, Dz. U. dnia 18 września 2014 r., dalej jako „ustawa nowelizująca”) Zamawiający dokona modyfikacji treści ZO Rozdział VI pkt. w zakresie opisu kryteriów, którymi Zamawiający będzie się kierował przy wyborze oferty wraz z podaniem znaczenia tych kryteriów i sposobu oceny ofert poprzez dodanie obok wymienionych kryteriów, kryterium „społecznego”, przez które należy rozumieć liczbę osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę w przeliczeniu na pełny wymiar czasu pracy (cały etat), którym zostanie powierzona realizacja przedmiotu zamówienia (dalej jako „**kryterium społeczne**”) oraz w związku z powyższym dokona odpowiednich zmian dokumentacji dotyczącej Postępowania. Wykonawca wskazuje, iż konsekwencją wprowadzenia wskazanego kryterium powinno być m.in. równoczesne przewidzenie mechanizmów weryfikacyjnych dotyczących poziomu zatrudnienia podczas realizacji zamówienia. Jako przykład ww. mechanizmu weryfikacyjnego Wykonawca wskazuje na możliwość zamieszczenia we wzorze umowy zastrzeżenia o następującej treści:

„Wykonawca zobowiązuje się do przekazywania Zamawiającemu kwartalnych raportów (do 15 dnia następnego miesiąca kalendarzowego) obejmujących informacje o liczbie osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę w przeliczeniu na pełny wymiar czasu pracy, którym zostanie powierzona realizacja przedmiotu zamówienia.”

Wykonawca wskazuje, iż ustawodawca nadając ustawą nowelizującą nowe brzmienie art. 91 ust. 2 ustawy Pzp, położył wyraźny nacisk na posługiwanie się kryteriami społecznymi w ramach wyboru oferty najkorzystniejszej, co potwierdził również w uzasadnieniu do ustawy, gdzie wskazane zostało, że *obecna sytuacja, w której zamówienia publiczne są udzielane podmiotom omijającym nakaz z art. 22 § 11 Kodeksu pracy jest demoralizująca. Okazuje się, bowiem, że pomimo jasnego nakazu przepisu prawa, to samo państwo, które to prawo ustanowiło wspiera omijających przepisy. Innymi słowy samo państwo lekceważy ustanowione przez siebie prawo. Z pragmatycznego punktu widzenia skutki są nawet dalej idące. Praworządni przedsiębiorcy są stopniowo eliminowani z rynku zamówień publicznych. Tolerowanie nieformalnego zatrudnienia na rynku zamówień publicznych niesie za sobą osłabienie pewności obrotu gospodarczego. Koszty tego procesu ponoszą nie tylko pracodawcy, ale także ich pracownicy, system zabezpieczenia społecznego, system opieki zdrowotnej i w konsekwencji - budżet państwa. [...] Obecny stan wymaga pilnej i radykalnej poprawy. Wydatki publiczne powinny wspierać rzetelnych i praworządnych uczestników rynku i ich pracowników.*

Stanowisko ustawodawcy, o którym mowa powyżej, jest wynikiem treści dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie zamówień publicznych 2014/24/UE, która nałożyła na Państwa Członkowskie obowiązek podejmowania działań, aby wykonawcy ubiegający się o udzielenie zamówienia publicznego przestrzegali stosownych przepisów z zakresu prawa ochrony środowiska, prawa socjalnego i prawa pracy¹. Zatem w ustawie nowelizującej przyznano zamawiającemu tak uprawnienie do określenia w opisie przedmiotu zamówienia wymagań, dotyczących zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia na roboty budowlane lub usługi, jeżeli jest to uzasadnione przedmiotem lub charakterem tych czynności (art. 29 ust. 4 pkt 4 ustawy Pzp), jak i możliwość takiego kształtowania kryteriów oceny ofert, które uwzględniać będą m.in. aspekty społeczne.

Podkreślenia w tym aspekcie wymaga, bowiem to, że celem wprowadzenia kryteriów społecznych do kryteriów oceny ofert, zrealizowanym poprzez znowelizowane brzmienie art. 91 ust. 2 ustawy Pzp było, zatem premiowanie tych wykonawców, którzy w swojej działalności respektują zasady praworządności

i dbałości o dobro wspólne i wyrównywanie ich szans w przetargach, w których konfrontują się z wykonawcami obniżającymi koszty swojej działalności kosztem wartości istotnych z punktu widzenia interesu państwa. Co za tym idzie, społeczne kryterium oceny ofert w postaci zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, ma w takiej sytuacji niwelować dysproporcję związaną z możliwością wyceny usług, występującą pomiędzy podmiotami zatrudniającymi pracowników na podstawie umowy o pracę a tymi, którzy nakaz z art. 22§1 Kodeksu Pracy omijają². W związku z tym, posługiwanie się

¹ W pkt 98 preambule do dyrektywy 2014/24/UE uznaje się za niezbędne, aby kryteria udzielenia zamówienia lub co najmniej same warunki jego realizacji dotyczyły społecznych aspektów procesu produkcji lub miały społeczny związek z zamawianymi usługami bądź robotami budowlanymi.

² por. uzasadnienie do ustawy nowelizującej, gdzie wskazano, że *najpełniejszą ochronę prac osób wykonujących pracę najemną zapewnia umowa o pracę . Dotyczy to tak aspektów dotyczących samego stosunku pracy (przede wszystkim wynagrodzenia co najmniej równego wynagrodzeniu minimalnemu za pracę), jak i zabezpieczenia w razie choroby, czy wypadku. Wszystkie te funkcje gwarancyjne są*

kryteriami społecznymi przy ocenie ofert, nie tylko nie zaprzecza konkurencyjności, ale umożliwia pełną realizację tej zasady i rzeczywistą konkurencję między operatorami pocztowymi³. Ponadto analiza niniejszego Postępowania pozwala na stwierdzenie, iż ustanowienie tego rodzaju kryterium jest zasadne z uwagi na przedmiot Postępowania i charakter czynności wchodzących w zakres niniejszego zamówienia, tj. ze względu na ochronę tajemnicy korespondencji. Zaznaczenia wymaga również fakt, iż wiele analogicznych postępowań na świadczenie usług pocztowych jest obecnie prowadzonych (po wejściu w życie ustawy nowelizującej) z zastosowaniem kryterium społecznego oceny ofert lub podkreśla się w nich wymóg zatrudniania osób wykonujących dane zamówienie na podstawie umów o pracę. Przykładowo są to postępowania prowadzone przez: (i) Sąd Apelacyjny w Krakowie reprezentowany przez Centrum Zakupów dla Sądownictwa Instytucja Gospodarki Budżetowej z siedzibą w Krakowie (nr postępowania: ZP/01/2015), (ii) Komendę Główną Policji, z siedzibą w Warszawie (nr postępowania: 125/BLil/15/TG), czy też (iii) Narodowy Bank Polski, z siedzibą w Warszawie (nr postępowania: DKRZ-WPO-RS-243-041-DA-15). Wskazać zatem należy, iż stanowisko Zamawiającego zajęte dotychczas w Postępowaniu, mówiące o tym, że przedmiot niniejszego zamówienia lub charakter wykonywanych w nim czynności nie wypełnia dyspozycji normy wyrażonej w art. 29 ust. 4 ustawy Pzp, jest odosobnione. Jednocześnie takie zachowanie Zamawiającego powoduje, iż de facto nie dąży on do popularyzacji umów o pracę oraz nie realizuje wszystkich funkcji zamówień publicznych, na które wskazuje Krajowa Izba Odwoławcza w powołanych poniżej wyrokach. Jak podkreślono na wstępie niniejszego pisma, na duże znaczenie kryterium społecznego oraz jego walory wskazuje również najnowsze orzecznictwo Krajowej Izby Odwoławczej. W wyroku z dnia 15 czerwca 2015 r., sygn. akt KIO 1040/15 Izba stwierdziła, iż zamawiający mają prawo wprowadzania do kryteriów oceny ofert klauzul o charakterze społecznym, na które położył nacisk sam ustawodawca w ostatniej nowelizacji. Co więcej pokreśliła, że zamówienia publiczne muszą realizować także społeczne obowiązki państwa, w tym obowiązki związane z zatrudnieniem i jego promocji. Ponadto wskazała, iż w żadnym stopniu kryterium społeczne nie narusza zasad uczciwej konkurencji – każdy z wykonawców ma dowolność, co do przyjętej przez siebie polityki zatrudnienia i strategii budowania przez siebie treści oferty, tj. czy zdecyduje się na zawiązywanie współpracy na podstawie umowy o pracę, co rodzić będzie większe koszty czy też zdecyduje się na cywilnoprawne formy współpracy, umożliwiające obniżenie kosztów i zaoferowanie niższej ceny. W uzasadnieniu ww. orzeczenia Izba wyraźnie stwierdziła, że wymóg zatrudnienia na umowę o pracę jest dopuszczalny zgodnie z art. 29 ust. 4 ustawy Pzp w postępowaniach o udzielenie zamówienia publicznego na usługi pocztowe z uwagi na charakter tych zamówień. **„W ocenie Izby fakt spełnienia tych przesłanek jest oczywisty. Świadczenie usług pocztowych niewątpliwie wymaga takiej organizacji, gdzie określone jest miejsce, czas realizacji zadań, a w dodatku po stronie wykonawcy musi istnieć atrybut w postaci możliwości sprawowania kierownictwa nad zaangażowanym personelem. Brak któregokolwiek z tych elementów nie pozwalałby na należyte wykonanie zamówienia na rzecz**

kosztowne. Przedsiębiorcy zatrudniający na podstawie umowy o pracę ponoszą znacznie większe koszty od przedsiębiorców angażujących personel w inny sposób, nie wspominając o działaniach na granicy prawa (w tzw. szarej strefie).

Zamawiającego”. Izba dodatkowo zwróciła uwagę na palący problem „eliminacji z rynku zamówień publicznych” praworządnych przedsiębiorców oraz na fakt, że „**tolerowanie nieformalnego zatrudnienia na rynku zamówień publicznych niesie za sobą osłabienie pewności obrotu gospodarczego**”. „Koszty tego procesu ponoszą nie tylko pracodawcy, ale także ich pracownicy, system zabezpieczenia społecznego, system opieki zdrowotnej i w konsekwencji budżet państwa”. Mając powyższe na uwadze Izba zaapelowała: „Obecny stan wymaga pilnej i radykalnej poprawy. Wydatki publiczne powinny wspierać rzetelnych i praworządnych uczestników rynku i ich pracowników. Stąd, w przypadku gdy charakter zamówienia publicznego to uzasadnia, potrzebne jest wyraźne upoważnienie zamawiających do stawiania warunku angażowania personelu na podstawie umowy o pracę (...) **Zamówienia publiczne muszą być postrzegane także jako instrument realizacji społecznych obowiązków państwa, w tym obowiązku ochrony stosunku pracy i jego promocji (...)**” Można oczekiwać, że Zamawiający, który jest instytucją powołaną do ochrony stosunku pracy nie pozostawi tego apelu bez odpowiedzi.

Podobnie, KIO w wyroku z dnia 4 grudnia 2014 r., sygn. akt 2354/14, uznała – w odniesieniu do zbliżonego przedmiotu zamówienia (tj. postępowania na świadczenie usług pocztowych i usług personalizowania, wydruku, konfekcjonowania, kopertowania i doręczania korespondencji) za dopuszczalny wymóg, aby osoby realizujące usługę w zakresie personalizowania, wydruku, konfekcjonowania i kopertowania były zatrudnione na podstawie umowy o pracę. Krajowa Izba Odwoławcza ww. orzeczeniu podkreśliła, że „regulacja w oparciu, o którą Zamawiający wprowadził do SIWZ wskazany wymóg zatrudniania pracowników ma charakter klauzuli społecznej dopuszczonej do polskiej ustawy Pzp przez ustawodawcę krajowego, a także wskazywanej jako jak najbardziej pożądaną także przez ustawodawcę europejskiego. Stosowanie w ramach postępowań o udzielenie zamówienia publicznego tej klauzuli potwierdza też działania polskiego ustawodawcy nakierowane na ochronę stosunku pracy.”

Wykonawca wnioskuje do Zamawiającego o rozszerzenie kryterium oceny ofert o następujący warunek:

- Liczba osób zatrudnionych na terenie kraju przez Wykonawcę (bez podwykonawców) w oparciu o umowę o pracę – 30%

Sposób obliczania kryterium „Liczba pracowników wykonawcy (bez podwykonawców) zatrudnionych na terenie kraju w działalności operacyjnej wykonawcy na umowę o pracę, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych, według stanu na dzień składania ofert

$$Z = \frac{Z_x}{Z_{\max}} \times 30 \text{ punktów}$$

gdzie:

1. Z = liczba punktów za kryterium „Liczba pracowników wykonawcy (bez podwykonawców) zatrudnionych na terenie kraju w działalności operacyjnej wykonawcy na umowę o pracę, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych, według stanu na dzień składania ofert

2. Z_x = liczba pracowników wykonawcy (bez podwykonawców) zatrudnionych na terenie kraju w działalności operacyjnej wykonawcy na umowę o pracę, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych, według stanu na dzień składania ofert_wynikająca z oferty badanej;
3. Z_{max} = największa liczba pracowników wykonawcy (bez podwykonawców) zatrudnionych na terenie kraju w działalności operacyjnej wykonawcy na umowę o pracę, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych, według stanu na dzień składania ofert wynikający z ofert, które nie podlegają odrzuceniu.
4. Przez działalność operacyjną Zamawiający rozumie działalność Wykonawcy związaną z realizacją usług objętych niniejszym postępowaniem w zakresie: odbierania i dostarczania korespondencji, obsługi korespondencji w placówkach pocztowych, spedycji i transportu, czynności ekspedycyjno-rozdzielczych, z uwzględnieniem osób zatrudnionych u wykonawcy i jego podwykonawców.

Za najkorzystniejszą zostanie uznana oferta, która uzyska najwyższą liczbę punktów. Punkty będą liczone do dwóch miejsc po przecinku.

Podsumowując powyższe, Wykonawca wnosi o dokonanie wskazanej modyfikacji ZO poprzez dodanie kryterium społecznego oraz dokonanie odpowiednich zmian w dokumentacji dotyczącej Postępowania.

W tej kwestii zapisy pozostawiamy bez zmian.

Pytanie 15

Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację poz. *Potwierdzenie odbioru w obrocie krajowym* Formularza cenowego w celu wyodrębnienia przesyłek ekonomicznych i priorytetowych ujętych w usłudze zwrotnego potwierdzenia odbioru w obrocie krajowym. Proponujemy dodać następujące pozycje:

Usługa: potwierdzenie odbioru dla przesyłek rejestrowanych niebędących przesyłkami najszybszej kategorii w obrocie krajowym tzn. ekonomicznych?

Usługa: potwierdzenie odbioru dla przesyłek rejestrowanych najszybszej kategorii w obrocie krajowym tzn. priorytetowych?

Powyższe pozwoli na prawidłową kalkulację kosztów przedmiotu zamówienia.

W powyższej kwestii zapisy pozostawiamy bez zmian.

Pytanie 16

Wykonawca zwraca się z prośbą o wskazanie szczegółowej definicji strefy określonej w pozycji dotyczącej przesyłek listowych w obrocie zagranicznym, czyli poz. 5 Tabeli Formularza cenowego.

Wykonawca wskazuje prawidłowe określenia stref dla krajów europejskich oraz pozaeuropejskich, których Zamawiający planuje nadawać przesyłki:

- A- Albania, Andora, Austria, Belgia, Białoruś, Bułgaria, Czarnogóra, Chorwacja, Cypr, Czechy, Dania, Estonia, Finlandia, Francja, Gibraltar, Grecja, Gurnesey(Wyspa), Hiszpania i Wyspy Kanaryjskie, Holandia, Irlandia (Eire), Islandia, Izrael, Jersey, Liechtenstein, Litwa, Luksemburg, Łotwa, Macedonia, Malta, Mołdawia (Mołdowa), Monako, Niemcy, Norwegia, Owcze Wyspy, Portugalia z Azorami i Maderą, Rosja, Rumunia, San Marino, Serbia, Słowacja, Słowenia, Szwajcaria, Szwecja, Turcja, Ukraina, Watykan, Węgry, Wielka Brytania i Irlandia Północna oraz Wyspa Man Włochy.

- B- Algeria, Benin (ex Dahomej), Bermudy, Burkina Faso, Czad, Dżibuti, Egipt, Etiopia, Gambia, Ghana, Grenlandia, Gwinea (Republika), Kanada, Kenia, Kongo (Republika Demokratyczna d.Zair), Malawi, Mali, Maroko, Mauritius, Majotta (wyspa), Meksyk, Niger, Nigeria, Republika Południowej Afryki, Republika Środkowoafrykańska (Centrafrique), Senegal, Seszele, Sierra Leone, Stany Zjednoczone Ameryki (USA), Suazi (Swaziland), Święty Piotr i Miquelon, Tanzania, Togo, Tunezja, Uganda, Wybrzeże Kości Słoniowej, Zambia, Zimbabwe.
- C- Anguilla, Antyle Holenderskie, Arabia Saudyjska, Argentyna, Armenia, Aruba, Azerbejdżan, Bahamy, Bahrajn, Bangladesz, Barbados, Bhutan, Boliwia, Brazylia, Brunei-Darussalam, Chile Chińska Republika Ludowa, Ekwador, Filipiny, Gruzja, Gujana, Gujana Francuska Gwadelupa, Hongkong, Indie, Indonezja, Irak, Iran, Japonia, Jordania, Kajmany, Katar, Kazachstan, Kirgistan, Kolumbia, Korea (Republika), Kuba, Kuwejt, Makau (Makao), Malediwy, Malezja, Martynika, Oman, Pakistan, Panama, Peru, Singapur, Sri Lanka, Syria, Święta Łucja, Tadżykistan, Tajlandia, Tajwan, Trynidad i Tobago, Turkmenistan, Urugwaj, Wietnam, Zjednoczone Emiraty Arabskie.
- D- Australia, Nowa Zelandia, Salomona Wyspy, Vanuatu.

Odpowiedź: strefa A

Wójt
mgr Bożena Kordek