



Ośrodek Pomocy
Społecznej
w Rybniku

ul. Żużłowa 25, 44-200 Rybnik
t 32 42 21 111, f 32 42 60 121
ops@opsrybnik.pl

2021-41192



DA.2715.3.2021

Rybnik, dnia 22 grudnia 2021 r.

ODPOWIEDZI NA ZAPYTANIA - MODYFIKACJA SWZ

Dotyczy: postępowania o zamówienie publiczne prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji, pn.: „Świadczenie na rzecz Ośrodka Pomocy Społecznej usług pocztowych w obrocie krajowymi zagranicznym” (postępowanie nr DA.2715.3.2021)

Zamawiający informuje o złożeniu następujących zapytań do SWZ oraz udziela niżej opisanych wyjaśnień i wprowadza następujące modyfikacje:

1. Zamawiający w SWZ rozdział VI Opis przedmiotu zamówienia pkt 16 oraz § 12 projektu umowy (Załącznik nr 6) pisze: „Wykonawca zobowiązuje się, że pracownicy świadczący czynności opisane w ust. 2 będą w okresie realizacji umowy zatrudnieni na podstawie umowy o pracę w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy”

Pytanie / Wniosek 1: Wykonawca zwraca się o doprecyzowanie postawionego wymogu, bowiem na podstawie art. 95 ustawy Prawo zamówień publicznych obowiązkiem Zamawiającego jest określenie w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia na usługi lub roboty budowlane wymagań związanych z realizacją zamówienia w zakresie zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy 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.**

Przygotował(a): KK

Wypełniając obowiązek prawny uregulowany w art. 13 RODO informuję, iż treść obowiązku informacyjnego w zakresie przetwarzania danych osobowych jest dostępna w Ośrodku Pomocy Społecznej w Rybniku, 44- 200 Rybnik, ulica Żużłowa 25 oraz na stronie BIP Ośrodka Pomocy Społecznej w zakładce RODO.

W związku z powyższym Wykonawcą zwraca się o doprecyzowanie postawionego wymogu w zakresie zatrudnienia na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane przez Zamawiającego czynności w zakresie realizacji niniejszego zamówienia, ale tylko w sytuacji, **jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy.**

A contrario, Wykonawca wnosi o potwierdzenie słuszności twierdzenia, że wymóg postawiony przez Zamawiającego w niniejszym postępowaniu nie dotyczy sytuacji, jeżeli wykonanie określonych przez Zamawiającego czynności nie polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy.

Specyfika świadczenia usług pocztowych nie uzasadnia realizacji czynności w ramach tych usług tylko i wyłącznie przez osoby zatrudnione w ramach stosunku pracy, a uzasadnieniem wniosku Wykonawcy o doprecyzowanie wymogu w treści SWZ jest m. in. świadczenie usług pocztowych przez agentów pocztowych. Na podstawie umowy agencyjnej, zawartej z operatorem pocztowym, agenci pocztowi prowadzą działalność jako przedsiębiorcy pośredniczący na rzecz operatora pocztowego w zawieraniu z nadawcami umów o świadczenie usług pocztowych lub zawierający je w imieniu operatora pocztowego (art. 3 pkt 3 ustawy Prawo pocztowe). Ponadto, placówką pocztową jest jednostka organizacyjna operatora pocztowego lub agenta pocztowego, w której można zawrzeć umowę o świadczenie usługi pocztowej lub która doręcza adresatom przesyłki pocztowe lub kwoty pieniężne określone w przekazach pocztowych, albo inne wyodrębnione i oznaczone przez operatora pocztowego miejsce, w którym można zawrzeć umowę o świadczenie usługi pocztowej lub odebrać przesyłkę pocztową lub kwotę pieniężną określoną w przekazie pocztowym (art. 3 pkt 15 ustawy Prawo pocztowe). Ustawodawca dopuścił tym samym świadczenie usług pocztowych przez osoby, z którymi operator pocztowy zawiera umowy cywilnoprawne. W obliczu specyfiki działalności agentów pocztowych, wykonujących czynności składające się na świadczenie usług pocztowych, stawianie bezwzględnego wymogu realizacji wszystkich czynności w zakresie realizacji niniejszego zamówienia (czyli także czynności, których wykonywanie nie polega na wykonywaniu pracy w sposób

określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy) przez osoby zatrudnione w ramach stosunku pracy jest zdaniem Wykonawcy nieuzasadnione

Odpowiedź 1: Zamawiający potwierdza, że wymóg postawiony przez Zamawiającego w niniejszym postępowaniu nie dotyczy sytuacji, jeżeli wykonanie określonych przez Zamawiającego czynności nie polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy. Zamawiający nie zmienia brzmienia § 12 projektowanych umów dotyczącego zatrudnienia na podstawie stosunku pracy osób wykonujących czynności przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek przez Wykonawcę. Zamawiający wymaga, aby czynności przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek, o ile nie będą wykonywane przez daną osobę w ramach prowadzonej przez nią działalności gospodarczej, były wykonywane przez Wykonawcę lub Podwykonawcę na podstawie stosunku pracy, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy. Jednocześnie Zamawiający wyjaśnia, że nie traktuje agenta pocztowego, o którym mowa w art. 3 pkt 3) i art. 6 ust 3 i 4 ustawy Prawo pocztowe jako podwykonawcy w rozumieniu ustawy Prawo zamówień publicznych. Powyższe wyjaśnienie odnosi się także do wymagania zawartego w rozdziale VI – Opis przedmiotu zamówienia.

2. Zamawiający w § 12 projektu umowy (Załącznik nr 6) ust 4 pisze:

„W trakcie realizacji umowy na każde wezwanie Zamawiającego w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie Wykonawca przedłoży Zamawiającemu wskazane poniżej dowody w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę lub Podwykonawcę osób wykonujących wskazane w ust. 2 czynności w trakcie realizacji zamówienia:

1) oświadczenie Wykonawcy lub Podwykonawcy o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie Zamawiającego. Oświadczenie to powinno zawierać w szczególności: dokładne określenie podmiotu składającego oświadczenie, datę złożenia oświadczenia, wskazanie, że objęte wezwaniem czynności wykonują osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę wraz ze wskazaniem liczby tych

osób, imion i nazwisk tych osób, rodzaju umowy o pracę i wymiaru etatu oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu Wykonawcy lub Podwykonawcy;

- 2) poświadczoną za zgodność z oryginałem odpowiednio przez Wykonawcę lub Podwykonawcę kopię umowy/umów o pracę osób wykonujących w trakcie realizacji zamówienia czynności, których dotyczy ww. oświadczenie Wykonawcy lub Podwykonawcy (wraz z dokumentem regulującym zakres obowiązków, jeżeli został sporządzony). Kopia umowy/umów powinna zostać zanonimizowana w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników, zgodnie z obowiązującymi przepisami o ochronie danych osobowych (tj. w szczególności bez adresów, nr PESEL pracowników). Imię i nazwisko pracownika nie podlega anonimizacji. Informacje takie jak: data zawarcia umowy, rodzaj umowy o pracę i wymiar etatu powinny być możliwe do zidentyfikowania;

(...)

- 4) poświadczoną za zgodność z oryginałem odpowiednio przez Wykonawcę lub Podwykonawcę kopię dowodu potwierdzającego zgłoszenie pracownika przez pracodawcę do ubezpieczeń, zanonimizowaną w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników, zgodnie z obowiązującymi przepisami o ochronie danych osobowych. Imię i nazwisko pracownika nie podlega anonimizacji.

Pytanie / Wniosek 2: Przekazywanie Zamawiającemu informacji zawartych w pkt 4 § 12 projektu umowy jest równoznaczne z udostępnianiem szerokiego zakresu danych osobowych, które nie są Zamawiającemu niezbędne z punktu widzenia celu, jakim jest kontrola spełniania przez Wykonawcę wymagań w zakresie zatrudnienia na podstawie Umowy o pracę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia. Dostęp do informacji stanowiących dane osobowe nie jest bowiem niezbędny dla weryfikacji spełnienia określonych warunków przez Wykonawcę.

Istotnym jest również fakt, że na wykonawcy (zatrudniającym ponad 70 tys pracowników) będzie ciążył obowiązek przedstawienia nawet kilkudziesięciu tysięcy dowodów zawarcia umów o pracę. Żądanie jest

technicznie niemożliwe do realizacji i już na wstępie praktycznie wyklucza wykonawcę z możliwości złożenia oferty.

Dla Zamawiającego nie powinno być istotne kto konkretnie zatrudniony jest u Wykonawcy na podstawie Umowy o pracę, a jedynie sam fakt zatrudnienia osób w takiej formie – dla potwierdzenia którego nie jest konieczna Zamawiającemu znajomość imion, i nazwisk oraz wskazywanie miejsca ich pracy czy żądania kopii umów o pracę.

W związku z powyższym prosimy o usunięcie z projektu umowy ust 4 w § 12 i zastąpienie go poniższym wymogiem:

„W trakcie realizacji przedmiotu umowy, na każde wezwanie Zamawiającego, w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie, Wykonawca przedłoży Zamawiającemu, w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę osób wykonujących wskazane wyżej czynności w trakcie realizacji zamówienia: oświadczenie Wykonawcy lub podwykonawcy o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie Zamawiającego. Oświadczenie to powinno zawierać w szczególności: dokładne określenie podmiotu składającego oświadczenie, datę złożenia oświadczenia, wskazanie, że objęte wezwaniem czynności wykonują osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę wraz ze wskazaniem liczby tych osób oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu Wykonawcy lub podwykonawcy.

Odpowiedź 2: Zamawiający modyfikuje projektowane postanowienia umowy (określone treścią załącznika nr 6 do SWZ) nadając § 12 ust. 4 brzmienie:

„W trakcie realizacji umowy na każde wezwanie Zamawiającego w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie Wykonawca przedłoży Zamawiającemu wskazane poniżej dowody w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę lub Podwykonawcę osób wykonujących wskazane w ust. 2 czynności w trakcie realizacji zamówienia:

- 1) oświadczenie Wykonawcy lub Podwykonawcy o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie Zamawiającego. Oświadczenie to powinno zawierać w szczególności: dokładne określenie podmiotu składającego oświadczenie, datę złożenia oświadczenia,*

wskazanie, że objęte wezwaniem czynności wykonują osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę wraz ze wskazaniem liczby tych osób, imion i nazwisk tych osób, rodzaju umowy o pracę i wymiaru etatu oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu Wykonawcy lub Podwykonawcy;

- 2) poświadczoną za zgodność z oryginałem odpowiednio przez Wykonawcę lub Podwykonawcę kopię umowy/umów o pracę osób wykonujących w trakcie realizacji zamówienia czynności, których dotyczy ww. oświadczenie Wykonawcy lub Podwykonawcy (wraz z dokumentem regulującym zakres obowiązków, jeżeli został sporządzony). Kopia umowy/umów powinna zostać zanonimizowana w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników, zgodnie z obowiązującymi przepisami o ochronie danych osobowych (tj. w szczególności bez adresów, nr PESEL pracowników). Imię i nazwisko pracownika nie podlega anonimizacji. Informacje takie jak: data zawarcia umowy, rodzaj umowy o pracę i wymiar etatu powinny być możliwe do zidentyfikowania;
- 3) zaświadczenie właściwego oddziału ZUS, potwierdzające opłacanie przez Wykonawcę lub Podwykonawcę składek na ubezpieczenia społeczne i zdrowotne z tytułu zatrudnienia na podstawie umów o pracę za ostatni okres rozliczeniowy;
- 4) poświadczoną za zgodność z oryginałem odpowiednio przez Wykonawcę lub Podwykonawcę kopię dowodu potwierdzającego zgłoszenie pracownika przez pracodawcę do ubezpieczeń, zanonimizowaną w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników, zgodnie z obowiązującymi przepisami o ochronie danych osobowych. Imię i nazwisko pracownika nie podlega anonimizacji,

przy czym wezwanie do złożenia dowodów określonych w pkt 2, 3 i 4 odnosić się będzie do placówki bezpośrednio realizującej umowę na terenie Rybnika.”

3. Zamawiający w Formularzu oferty przedstawia do wyceny Zwroty w obrocie krajowym określając jedynie ich wagę (do 500 g).

Pytanie / Wniosek 3: Czy wykonawca dobrze rozumie, że wycena niniejszych pozycji dotyczy przesyłek o wadze do 500 gram **w gabarycie S?**

Odpowiedź 3: Tak, pozycja V.1 tabeli cenowej zawartej w formularzu oferty (*Zwroty w obrocie krajowym do 500 g*) dotyczy przesyłek w formacie S.

Pytanie / wniosek 4: 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 4: Zamawiający modyfikuje projektowane postanowienia umowy (określone treścią załącznika nr 6 do SWZ) nadając § 7 ust. 6 brzmienie:

„Za termin zapłaty ustala się dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy.”

5. Zamawiający w § 7 projektu umowy (Załącznik nr 6) ust 4 określa termin płatności faktur (...) do 14 dni kalendarzowych licząc od daty wpływu faktury VAT do siedziby Zamawiającego

Pytanie / wniosek 5: Czy ze względu na obowiązujące regulacje wewnętrzne u Wykonawcy w celu umożliwienia mu złożenia oferty i ze względu na fakt, iż poniższa propozycja zapewnia wystarczający czas na dokonanie płatności Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany zapisu o terminie płatności za zrealizowane usługi pocztowe na następujący:

„Termin płatności faktury (...) do 21 dni kalendarzowych licząc od daty jej wystawienia (...)”?

Odpowiedź 5: Zamawiający modyfikuje projektowane postanowienia umowy (określone treścią załącznika nr 6 do SWZ) nadając § 7 ust 4. brzmienie:

„Termin płatności faktury, o której mowa w ust. 2 wynosi do 21 dni kalendarzowych licząc od daty jej wystawienia.”

6. Zamawiający w § 19 projektu umowy (Załącznik nr 6) ust 1 pisze: „Wykonawca zobowiązuje się, że w razie, gdy realizacja przez niego przedmiotu umowy odbywać się będzie przy pomocy floty pojazdów, flota ta będzie spełniać wymagania, o których mowa w art. 68 ust. 3 ustawy z dnia 11 stycznia 2018 r. o elektromobilności i paliwach alternatywnych.

Pytanie / wniosek 6: Zamawiający wymaga od Wykonawcy dysponowania co najmniej 10% poziomem pojazdów elektrycznych lub napędzanych gazem ziemnym w całej flocie pojazdów użytkowanych przy wykonaniu zamówienia i powołuje się na z art. 68 ust. 3 ustawy z dnia 11 stycznia 2018 r. o elektromobilności i paliwach alternatywnych. Zapis ten z kolei odnosi się bezpośrednio do wykonywania zadań publicznych, o których mowa w art. 35 ust. 2 pkt 1. gdzie jest odwołanie do wykonywania zadań publicznych określonych w art. 7 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2020 r. poz. 713 i 1378), art. 4 ust. 1 ustawy z dnia 5 czerwca 1998. W tym ostatnim zapisie Wykonawca nie dopatrył się wskazania dotyczącego usług pocztowych.

W związku z powyższym czy Zamawiający wykreśli w/w wymóg ?

W innym przypadku Wykonawca nie będzie mógł złożyć oferty.

Odpowiedź 6: Zamawiający modyfikuje projektowane postanowienia umowy (określone treścią załącznika nr 6 do SWZ) poprzez wykreślenie § 19 i dostosowanie numeracji kolejnych paragrafów.

Powyższe zmiany należy uwzględnić przygotowując ofertę – stanowią one o wiążącej treści SWZ.

Dodatkowo Zamawiający informuje o publikacji na stronie prowadzonego postępowania załączników do SWZ nr 1 - 5 w formie plików edytowalnych.

Jednocześnie Zamawiający przedłuża termin składania ofert (**zmiana tylko godziny**) – do dnia 27.12.2021 r. do godziny **10.00** oraz termin otwarcia ofert: w tym samym dniu o godzinie 11.00.

Pozostałe warunki zamówienia nie ulegają zmianie.