Aleksandrów Aleksandrów Kujawski, dnia 20.12.2017 r.

**Urząd Gminy w Aleksandrowie Kujawskim** tel. +48 54 282 20 59

ul. Słowackiego 12 fax. +48 54 282 20 31

87–700 Aleksandrów Kujawski www.gmina–aleksandrowkujawski.pl

woj. kujawsko-pomorskie www.bip.gmina–aleksandrowkujawski.pl

 e–mail: sekretariat@gmina–aleksandrowkujawski.pl

**Gmina**

# Aleksandrów Kujawski

**RG.271.34.2017.JZ**

Na podstawie art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych,
(Dz. U. z 2017 r. poz. 1579), wobec zapytania jakie wpłynęło do Zamawiającego w zakresie postępowania prowadzonego pod nr RG.271.34.2017.JZ, dotyczącego „Świadczenie usług pocztowych na rzecz Urzędu Gminy Aleksandrów Kujawski w obrocie krajowym i zagranicznym w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych oraz ich ewentualnych zwrotów” Zamawiający przedstawia następujące wyjaśnienia:

1. **SIWZ pkt. 3 ppkt.25 I 26 oraz Załącznik nr 5 do SIWZ – Umowa § 10 ust. 5 i § 12**

Wykonawca ponownie wnosi do Zamawiającego o zmianę oświadczenia Wykonawcy lub podwykonawcy o zatrudnieniu na podstawie

umowy o pracę osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie zamawiającego, które 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 na oświadczenie Wykonawcy lub podwykonawcy zawierające określenie podmiotu składającego oświadczenie, datę złożenia oświadczenia, wskazanie liczby osób zatrudnionych przez Wykonawcę lub podwykonawcę w służbach eksploatacyjnych na umowę o pracę w przeliczeniu na pełny wymiar czasu pracy w podziale na poszczególne stanowiska pracy oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu wykonawcy lub podwykonawcy.

Mając na uwadze odpowiedź Zamawiającego wskazującą na fakt, iż do realizacji przedmiotowego postępowania mogą być zaangażowani wszyscy pracownicy Wykonawcy ponieważ trudno przewidzieć gdzie Zamawiający będzie miał potrzebę nadać przesyłkę ponownie pragniemy zwrócić uwagę Zamawiającego na fakt, iż Wykonawca jest operatorem wyznaczonym, w związku z czym **będzie na nim ciążył obowiązek przedstawienia oświadczenia zawierającego imiona i nazwiska kilkudziesięciu tysięcy pracowników. Czynności polegające na przygotowaniu oświadczenia z tak rozległym wykazem danych osobowych są technicznie niemożliwe do realizacji i w praktyce uniemożliwiają Wykonawcy przystąpienie do postępowania.** Ponadto Wykonawca nie będzie w stanie wskazać, którzy pracownicy będą fizycznie realizować umowę (z uwagi na liczbę pracowników, fluktuację m.in.).

Pragniemy zwrócić uwagę Zamawiającego, iż opisując przedmiot zamówienia, w tym również obowiązek wynikający z m.in. 29 ust. 3a ustawy Pzp, Zamawiający nie może w sposób nieuzasadniony specyfiką przedmiotu zamówienia oraz swoimi obiektywnymi potrzebami ograniczać kręgu potencjalnych wykonawców, mogących ubiegać się o udzielenie zamówienia publicznego, a tym samym uniemożliwić złożenie oferty. Określenie przez Zamawiającego w postępowaniu niemożliwego do dotrzymania warunku, iż Wykonawca lub podwykonawca na każde wezwanie Zamawiającego w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie przedłoży Zamawiającemu oświadczenie o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie zamawiającego, zawierające imiona i nazwiska tych osób, przy uwzględnieniu specyfiki przedmiotu zamówienia oraz obowiązujących na danym rynku reguł związanych z realizacją tego typu zamówień, może w sposób bezpośredni prowadzić do naruszenia zasady uczciwej konkurencji i tym samym do naruszenia powyższych norm prawnych.

Fakt, że Wykonawca będący jednocześnie Operatorem Wyznaczonym może w ogóle nie złożyć oferty w realiach niniejszej sprawy, powinien zostać uznany za okoliczność świadczącą o tym, że przewidziany przez Zamawiającego wymóg, nie znajdujący oparcia w uzasadnionych potrzebach Zamawiającego i w specyfice przedmiotowego postępowania, może utrudniać udział w postępowaniu. Podkreślenia wymaga, że przepis ustawy Pzp wymaga jedynie uprawdopodobnienia utrudnienia uczciwej konkurencji. Tym bardziej, że orzecznictwo, co do opisu przedmiotu zamówienia w takich okolicznościach, jest jednoznaczne, m.in. w wyroku z dnia 25 stycznia 2006 r., ygn.. Akt II Ca 693/05, Sąd Okręgowy w Bydgoszczy orzekł: „Do stwierdzenia nieprawidłowość w opisie przedmiotu zamówienia wystarczy jedynie zaistnienie możliwości utrudniania uczciwej konkurencji poprzez zastosowanie określonych zapisów w specyfikacji niekoniecznie zaś realnego uniemożliwiania takiej konkurencji”.

Postawienie ww. wymogu, jest nadmierne i niepotrzebne, a przy tym rażąco narusza zasady uczciwej konkurencji, gdyż eliminuje z udziału w postępowaniu wykonawcę, który jest w stanie należycie wykonać zamówienie. Naruszenie zasady uczciwej konkurencji, określonej w m.in. 29 ust. 2, z uwagi na niezgodne z ustawą Pzp opisanie przedmiotu zamówienia zachodzi m.in. w sytuacji, gdy zamawiający opisze przedmiot zamówienia przez zbytnie dookreślenie przedmiotu powodujące, bez uzasadnienia, wskazanie na konkretny produkt. Naruszenie to polega również na dookreślenie opisu przedmiotu zamówienia w taki sposób, który nie znajduje uzasadnienia ani w technicznym, ani w funkcjonalnym uregulowaniu potrzeb Zamawiającego. Wobec powyższego, ww. wymóg należy uznać za warunek nadmierny, który ogranicza dostęp do zamówienia wykonawcy.

**Reasumując wnosimy do Zamawiającego o zmianę zapisu o konieczności przedstawienia na każde wezwanie Zamawiającego oświadczenia zawierającego m.in. imiona i nazwiska osób zatrudnionych u Wykonawcy lub podwykonawcy wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie zamawiającego na oświadczenie zawierające dane ilościowe pracowników Wykonawcy lub podwykonawcy zatrudnionych przez niego na umowę o pracę w służbach eksploatacyjnych w podzielane na poszczególne stanowiska pracy w przeliczeniu na pełny wymiar czasu pracy.**

**Odpowiedź**

Zamawiający akceptuje propozycję zmian w powyższym zakresie.

Otrzymują:

1 adresat

2 a/a.