



ZP.271.35.2022

WYJAŚNIENIE TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, realizowanego w trybie podstawowym z fakultatywnymi negocjacjami pn. „Świadczenie usług pocztowych w zakresie przyjmowania i doręczania przesyłek w obrocie krajowym i zagranicznym”.

Działając na podstawie przepisu art. 284 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 19 września 2019 roku – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2021 r., poz. 1129 ze zm.) Zamawiający informuje, że do w/w postępowania o udzielenie zamówienia publicznego wpłynęły zapytania do treści SWZ o wyjaśnienie następujących kwestii:

1. Załącznik nr 1 OPZ rozdz. I ust. 5

Wykonawca wnosi o odwołanie się do rozporządzenia Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz.U. 2013 poz. 545 zał. nr 1).

Odp.: Zamawiający wprowadził odpowiedni zapis w tym zakresie. Zamawiający jako załącznik do odpowiedzi załącza zmieniony zapis załącznika nr 1 do SWZ. Zmiana została ujęta kolorem czerwonym.

2. Załącznik nr 1 OPZ rozdz. I ust. 7 pkt 2

Wykonawca jest zobowiązany do posiadania na terenie gminy co najmniej jednej stałej placówki pocztowej czynnej 6 godzin dziennie 5 dni w tygodniu (w dni robocze). Każde dodatkowe wymagania stawiane operatorowi pocztowemu, który jest jednocześnie operatorem wyznaczonym, np. dotyczące wskazania konkretnych godzin otwarcia placówek, są niezgodne z przepisami prawa powszechnie obowiązującego.

Wnioskujemy o modyfikację pkt 2.

Odp.: Zamawiający wprowadził modyfikację pkt 2. Zmiana została ujęta kolorem czerwonym.

3. Załącznik nr 1 OPZ rozdz. I ust. 9 w łączności załącznikiem nr 2 IPU § 3 ust. 6

Wykonawca wskazuje, że przedmiotem zamówienia jest świadczenie usług pocztowych w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek. W definicji usługi pocztowej (art. 2 ust. 1 ustawy Prawo pocztowe) nie mieści się doręczanie przesyłek – oplaconych przez nadawców i nadchodzących do Zamawiającego. Dodatkowo Zamawiający określa godziny doręczenia, które nie uwzględniają procesów pocztowych zachodzących przed fazą doręczenia, jak np. przewóz do placówki oddawczej, rozdział materiału na rejony doręczeń, uzupełnienie odpowiedniej dokumentacji, etc. oraz samej fazy doręczenia do siedziby Zamawiającego, która będzie wynikała z obsługi rejonu doręczeń dla danej lokalizacji.

Zgodnie z ustawą Prawo Pocztowe (art. 46 ust. 2 pkt. 5) Wykonawca zobowiązany jest do doręczania przesyłek co najmniej w każdy dzień roboczy i nie mniej niż 5 dni w tygodniu z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy. Jednocześnie Zobowiązanie operatora wyznaczonego do doręczania przesyłek w określonych godzinach w istotny sposób narusza art. 46 ust. 2 pkt. 1, który obliguje go do świadczenia usług powszechnych w sposób jednolity w porównywalnych warunkach.

Ponadto doręczanie korespondencji do Zamawiającego nie jest przedmiotem postępowania, a obowiązkiem ustawowym Wykonawcy jako operatora wyznaczonego i dotyczy przesyłek nadanych za jego pośrednictwem. Doręczenie przesyłki jest konsekwencją umowy zawartej z Nadawcą w chwili jej nadania, natomiast Zamawiający występuje w tym wypadku w roli adresata i nie jest stroną umowy o nadawanie.

Wobec powyższego Wykonawca prosi o modyfikację zapisu w zakresie rezygnacji z określania konkretnych godzin doręczania przesyłek nadchodzących do Zamawiającego, gdyż nie stanowi to przedmiotu umowy pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą.

Odp.: Zamawiający informuje, że wykreśla wskazaną treść Załącznik nr 1 OPZ rozdz. I ust. 9 w łączności załącznikiem nr 2 IPU § 3 ust. 6

4. Załącznik nr 2 IPU §2 ust. 8

Czy wskazując w zapisie „osoby wykonujących wskazane w punkcie 1 czynności w trakcie realizacji zamówienia” na pkt 1 Zamawiającemu chodziło o ust. 6 pkt 1 czy o cały ust. 6?

Czy Zamawiający, w przypadku wątpliwości dotyczącej dostarczonego oświadczenia o zatrudnieniu osób na podstawie umowy o pracę, zgodzi się na wskazanie częstotliwości składania przez Wykonawcę dowodów wymienionych w ust. 8 punkt 3 (zaświadczenie ZUS) i 4 (zgłoszenie pracownika przez pracodawcę do ubezpieczeń), np. w pierwszym i ostatnim kwartale obowiązywania umowy?

Żądanie dotyczące kopii dowodów potwierdzających zgłoszenie pracownika przez pracodawcę do ubezpieczeń, ze względu na pracochłonność sporządzenia większej liczby dokumentów może spowodować brak możliwości dotrzymania terminu realizacji żądania (Wykonawca uczestniczy w znacznej liczbie różnego rodzaju postępowań).

W zakresie dotyczącym wymogu dostarczenia zaświadczenia ZUS informujemy, że ZUS wydaje zaświadczenie o ogólnej liczbie osób zgłoszonych do ubezpieczeń społecznych i ubezpieczenia zdrowotnego w tym pracowników i zleceniobiorców. Nie ma możliwości uzyskania zaświadczenia tylko dla grupy pracowników zatrudnionych na umowę o pracę.

Dodatkowo prosimy o zastąpienie wyrazów „zgodnie z przepisami ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. o ochronie danych osobowych” wyrazami „zgodnie z przepisami ustawy z dnia 10 maja 2018 r. o ochronie danych osobowych”.

Odp.: Zamawiający informuje, że prawidłowy zapis to „ustęp 6”. Zamawiający wprowadził do załącznika nr 2 do SWZ stosowną zmianę.

Zamawiający nie wyraża zgody na wskazanie częstotliwości składania przez Wykonawcę dowodów, o których mowa w §2 ust. 8 załącznika nr 2 do SWZ.

Zamawiający wprowadził do załącznika nr 2 do SWZ w §2 ust. 8 poprawiony zapis „(...)zgodnie z przepisami ustawy z dnia 10 maja 2018 r. o ochronie danych osobowych.”

5. Załącznik nr 2 IPU §3 ust. 1

Wnosimy o nadanie ostatniemu zdaniu brzmienia:

Przekazywanie przesyłek przez Zamawiającego odbywać się będzie w każdy dzień roboczy i nie mniej niż 5 dni w tygodniu, z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy, w godzinach 13:00-15:00.

Odp.: Zamawiający wprowadził do załącznika nr 2 do SWZ w §3 ust. 1 powyższy zapis. Zmiany zostały ujęte kolorem czerwonym.

6. Załącznik nr 2 IPU §4 ust. 6

W przypadku zobowiązań cywilnoprawnych zasadą jest, że zapłata dokonana jest dopiero z chwilą uznania rachunku bankowego wierzyciela, co gwarantuje m.in. prawidłowe monitorowanie rozliczania stron.

Czy Zamawiający zgodzi się na zmodyfikowanie ust. 6 poprzez nadanie mu następującego brzmienia: „Za dzień zapłaty przyjmuje się dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy”?

Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie powyższej zmiany.

7. Załącznik nr 2 IPU §7 ust. 3 lit. a oraz lit. b

Czy Zamawiający zgodzi się na zmniejszenie wysokości kary umownej do 50 zł?

Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie powyższej zmiany.

8. Załącznik nr 2 IPU §7 ust. 3 lit. c w łączności z ust. 1

Kara umowna za odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy oznacza w istocie karę umowną za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy z przyczyn leżących po stronie operatora, gdyż odstąpienie od umowy może być dokonane w takich właśnie przypadkach.

Zastrzeżenie kar umownych w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych jest niedopuszczalne i może być traktowane jako zmierzające do obejścia przepisów ustawy prawo pocztowe o zakresie i wysokości odszkodowania w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej przez operatora pocztowego. Zgodnie z art. 87 ust. 1 ustawy prawo pocztowe do odpowiedzialności operatorów pocztowych za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej stosuje się ustawę z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeks cywilny, jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej. Dalsze ustępy art. 87 oraz art. 88 i n. ustawy prawo pocztowe regulują zasady odpowiedzialności, w szczególności kiedy operator pocztowy odpowiada za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej (art. 87 ust. 3-6) oraz w jakiej wysokości (art. 88). Kolejne przepisy regulują też kwestie odszkodowania za nienależyte doręczenie przesyłek sądowych lub administracyjnych, odszkodowania za niedoręczenie kwoty przekazu pocztowego i zwrotu opłaty za niewykonaną usługę pocztową. W ocenie Wykonawcy regulacja ta jest wyczerpująca i mająca charakter *ius cogens* czyli bezwzględnie obowiązujący. Potwierdza to m.in. art. 87 ust. 5 ustawy, z którego wynika, że operator pocztowy odpowiada za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej w zakresie określonym ustawą, chyba że niewykonanie lub nienależyte jej wykonanie:

1) jest następstwem czynu niedozwolonego;

2) nastąpiło z winy umyślnej operatora;

3) jest wynikiem rażącego niedbalstwa operatora.

Oznacza to, że tylko w przypadkach o których mowa w art. 87 ust. 5 ustawy możliwe jest umowne uregulowanie kary umownej jako surogatu odszkodowania za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej przez operatora pocztowego.

Z uwagi na powyższe, Wykonawca wnosi o skreślenie lit. c, gdyż zapisy regulujące odpowiedzialność operatora pocztowego na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe zostało wskazane w ust. 1.

Odp.: Zamawiający wykreślił powyższy zapis.

9. Załącznik nr 2 IPU §8 ust. 5

Wnosimy o modyfikację zapisu w sposób następujący:

Wykonawca zwalnia Zamawiającego od wszelkiej odpowiedzialności w przypadku jakichkolwiek roszczeń osób trzecich, w przypadku gdy roszczenia takie powstaną w związku z wykonywaniem usług i z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.

Odp.: Zamawiający wprowadził do załącznika nr 2 do SWZ w §8 ust. 5 powyższy zapis. Zmiany zostały ujęte kolorem czerwonym.

10. Załącznik nr 2 IPU §10 ust. 1

Wykonawca prosi o zastąpienie wyrażenia „istotnemu” wyrażeniem „podstawowemu”.

Odp.: Zamawiający informuje, że pozostawia zapis niniejszego paragrafu w pierwotnym jego brzmieniu.

11. Załącznik nr 2 IPU §10 ust. 2

Wnosimy o modyfikację zapisu w sposób następujący:

Sąd odmówi ogłoszenia upadłości Wykonawcy z uwagi na niewystarczające aktywa na prowadzenie upadłości, jeżeli Wykonawca zawrze z wierzycielami układ powodujący zagrożenie dla realizacji umowy lub nastąpi likwidacja przedsiębiorstwa Wykonawcy, jeżeli w wyniku wszczętego postępowania egzekucyjnego nastąpi zajęcie majątku Wykonawcy lub znacznej jego części - odstąpienie od umowy w tym przypadku może nastąpić w terminie 14 dni od dnia powzięcia przez Zamawiającego wiadomości o okolicznościach uzasadniających odstąpienie od umowy z tej przyczyny.

Odp.: Zamawiający wprowadził do załącznika nr 2 do SWZ w §10 ust. 2 powyższy zapis. Zmiany zostały ujęte kolorem czerwonym.

12. Załącznik nr 2 IPU §10 ust. 3

Wykonawca informuje, że zasadniczo kodeks cywilny nie przewiduje możliwości wypowiedzenia umowy zawartej na czas określony chyba że strony inaczej się umówią. Tym samym wnosimy o modyfikację zapisu na:

„Zamawiającemu przysługuje prawo wypowiedzenia Umowy jeżeli:”

Odp.: Zamawiający informuje, że pozostawia zapis niniejszego paragrafu w pierwotnym jego brzmieniu.

13. Załącznik nr 2 IPU §10 ust. 3 lit. c

Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisu „liczony od momentu wykreślenia z rejestru operatorów pocztowych” ponieważ skutek wypowiedzenia nie może nastąpić przed doręczeniem tego wypowiedzenia.

Odp.: Zamawiający wykreślił powyższy zapis.

14. Załącznik nr 2 IPU §11 ust. 1

Wykonawca prosi o usunięcie wyrazów „w stosunku do treści oferty, na podstawie, której dokonano wyboru wykonawcy”.

Odp.: Zamawiający wykreślił powyższy zapis.

15. Załącznik nr 2 IPU §12

Wnioskujemy o nadanie §12 brzmienia:

1. Administratorem danych osobowych osób uprawnionych do zawarcia Umowy jest ... [Nazwa i adres Wykonawcy].
2. Kontakt z inspektorem ochrony danych: Inspektor ochrony danych ... [Nazwa i adres Wykonawcy], adres e-mail: inspektorodo@xxx
3. Dane osobowe będą przetwarzane w celu realizacji Umowy, a także – w zakresie prawnie usprawiedliwionego interesu administratora – w celu ustalenia, dochodzenia lub obrony przed roszczeniami z umowy oraz w celu oceny ryzyka związanego z zawarciem umowy, na podstawie odpowiednio art. 6 ust. 1 lit. b lub art. 6 ust. 1 lit. f Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 roku w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE.
4. Źródłem danych jest podmiot, z którym zawierana jest umowa oraz mogą być rejestry ogólnodostępne (CEIDG, KRS). Kategorie przetwarzanych danych obejmują aktualne dane zawarte w wyciągu z tych rejestrów.
5. Dane osobowe mogą być przekazane do państwa trzeciego w związku z korzystaniem przez administratora z rozwiązań chmurowych dostarczanych przez firmę Microsoft na podstawie standardowych klauzul ochrony danych przyjętych przez Komisję Europejską, dostępnych w części Online Services Data Protection Addendum (DPA) pod adresem: <https://www.microsoft.com/en-us/licensing/product-licensing/products.aspx>.
6. Osobie, której dane dotyczą przysługuje prawo żądania dostępu do swoich danych osobowych, ich sprostowania, usunięcia, ograniczenia przetwarzania oraz prawo wniesienia sprzeciwu wobec przetwarzania danych osobowych, chyba że administrator wykaże istnienie ważnych prawnie uzasadnionych podstaw do przetwarzania, nadrzędnych wobec interesów, praw i wolności osoby, której dane dotyczą, lub podstaw do ustalenia, dochodzenia lub obrony roszczeń.
7. Dane osobowe mogą być udostępnione innym odbiorcom danych, w szczególności podmiotom świadczącym na zlecenie ... [Nazwa Wykonawcy] usługi informatyczne, prawne, doradcze, audytowe, a także podmiotom i organom, którym ... [Nazwa Wykonawcy] jest zobowiązana udostępnić dane osobowe na podstawie powszechnie obowiązujących przepisów prawa.
8. Dane osobowe będą przechowywane przez okres niezbędny do realizacji Umowy, a także przez okres przedawnienia roszczeń z Umowy.
9. Osobie, której dane dotyczą przysługuje prawo wniesienia skargi do Prezesa Urzędu Ochrony Danych Osobowych.
10. Podanie danych jest dobrowolne lecz niezbędne do zawarcia i wykonywania Umowy.

Odp.: Zamawiający informuje, że pozostawia zapis niniejszego paragrafu w pierwotnym jego brzmieniu.

16. Załącznik nr 2 IPU

Czy Zamawiający zgodzi się na dołączenie do umowy dodatku zawierającego obowiązujące u Wykonawcy zasady nadawania przesyłek pocztowych, w tym dołączenie wzorów zestawień dla nadawanych przesyłek, wzoru nadruku wniesienia opłaty pocztowej na przesyłkach i innych technicznych aspektów, których Zamawiający nie uwzględnił w projekcie umowy?

Odp.: Zamawiający informuje, że wyraża zgodę na dołączenie do umowy powyższego dodatku.

W związku z wprowadzonymi zmianami, Zamawiający załącza załącznik nr 1 i nr 2 do SWZ z wprowadzonymi zmianami.