

Wszyscy uczestnicy postępowania

Znak sprawy: ZP.271.8.2023.KB

WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ nr 1

dot: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na realizację zamówienia pn.: **”Świadczenie usług pocztowych. Wysyłanie i odbieranie korespondencji Urzędu Miasta Kostrzyn nad Odrą”**

W odpowiedzi na skierowane do Zamawiającego zapytania, dotyczące treści specyfikacji warunków zamówienia, zgodnie z art. 284 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2023 r. poz. 1605 ze zm.) informujemy:

Pytanie nr 1

W SWZ oraz we wzorze Umowy Zamawiający wskazał zapis: „Wykonawca będzie doręczał do siedziby Zamawiającego pokwitowane przez adresata potwierdzenie odbioru, niezwłocznie po dokonaniu doręczenia przesyłki, nie później jednak, niż w ciągu 7 dni roboczych od dnia doręczenia”.

Na podstawie art. 47 ustawy Prawo pocztowe Minister właściwy do spraw łączności określił warunki wykonywania usług powszechnych, obejmujące m. in. wskaźniki czasu przebiegu przesyłek w obrocie krajowym (Rozporządzenie Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013r w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego). W załączniku nr 1 do wymienionego Rozporządzenia określony został czas przebiegu przesyłek listowych niebędących przesyłkami listowymi najszybszej kategorii (m.in. potwierdzenie odbioru) na poziomie D+5 (97% przesyłek) oraz D+3 (85% przesyłek), gdzie D+X oznacza liczbę dni od dnia nadania przesyłki do dnia jej doręczenia. W załączniku wskazano również udział liczby przesyłek pocztowych doręczonych w określonym terminie do ogólnej liczby nadanych przesyłek pocztowych, wyrażony w procentach. Ze względu na wskaźniki procentowe, zgodnie z którymi Wykonawca, będący operatorem wyznaczonym, zobowiązany do stosowania wymienionego Rozporządzenia, nie jest zobligowany do zachowania terminu 7-dniowego w 100%, Wykonawca wnioskuje, aby Zamawiający zmodyfikował zapis dotyczący terminu doręczania potwierdzeń odbioru oraz uwzględnił przepisy Rozporządzenia.

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę zapisu na: „Wykonawca będzie doręczał do siedziby Zamawiającego pokwitowane przez adresata „potwierdzenie odbioru” niezwłocznie po dokonaniu doręczenia przesyłki.”

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu.

Pytanie nr 2

W treści SWZ oraz we wzorze Umowy Zamawiający wskazuje, że „Ceny zaoferowane przez Wykonawcę w ofercie przetargowej nie ulegną podwyższeniu przez cały okres obowiązywania umowy”.

Wykonawca wnosi o dodanie zapisów umożliwiających zmianę cen przesyłek (tj. podwyższenie lub ich obniżenie) trybem przewidzianym w zapisach Ustawy Prawo Pocztove w następującym brzmieniu: „Zmiana cen w trakcie obowiązywania umowy jest możliwa w przypadku zmiany Cennika Usług Powszechnych w trybie przewidywanym w Ustawie Prawo Pocztove i zatwierdzonej przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej”.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na w/w zapis.

Pytanie nr 3

Zgodnie z treścią SWZ oraz wzoru Umowy § 7:

„2.3. Wykonawca lub podwykonawca na każde pisemne żądanie Zamawiającego w terminie do 5 dni roboczych przedkładać będzie Zamawiającemu raport stanu i sposobu zatrudnienia ww. osób, poświadczone za zgodność z oryginałem odpowiednio przez Wykonawcę lub podwykonawcę kopii dowodu potwierdzającego zgłoszenie pracownika przez pracodawcę do ubezpieczeń lub dowody odprowadzania składek ZUS, przez

cały okres zatrudnienia tych osób. Powyższe dokumenty winny być zanonimizowane w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa, w tym przepisami ustawy z dnia 10 maja 2018 r. o ochronie danych osobowych (Dz.U. z 2019 r. poz.1781 t.j.) Imię i nazwisko pracownika nie podlega anonimizacji.”

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o urealnienie częstotliwości i terminów, w których Wykonawca będzie przedstawiał dokumenty oraz zmianę treści zapisu na poniższą:

„2.3. Wykonawca lub podwykonawca na każde pisemne żądanie Zamawiającego, jednak nie częściej niż raz na kwartał, w terminie do 14 dni roboczych przedkładał będzie Zamawiającemu raport stanu i sposobu zatrudnienia ww. osób, poświadczony za zgodność z oryginałem odpowiednio przez Wykonawcę lub podwykonawcę kopii dowodu potwierdzającego zgłoszenie pracownika przez pracodawcę do ubezpieczeń lub dowody odprowadzania składek ZUS, przez cały okres zatrudnienia tych osób. Powyższe dokumenty winny być zanonimizowane w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa, w tym przepisami ustawy z dnia 10 maja 2018 r. o ochronie danych osobowych (Dz.U. z 2019 r. poz.1781 t.j.) Imię i nazwisko pracownika nie podlega anonimizacji.”

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu.

Pytanie nr 4

Zgodnie z treścią umowy:

„Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 10 % wartości brutto umowy określonej w § 6 ust.2, w przypadku odstąpienia od umowy lub jej części przez którąkolwiek ze Stron z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.”

Przewidziana przez Zamawiającego kara jest niewspółmiernie wysoka do wartości zamówienia oraz do czasu trwania umowy. Poziom kary umownej jest zbyt wygórowany w stosunku do wskazanej przyczyny stanowiącej podstawę jej naliczenia. Wykorzystywanie przez Zamawiającego - będącego silniejszą stroną stosunku prawnego powstającego w wyniku udzielenia zamówienia - jego pozycji do zastrzegania na swoją rzecz kar umownych, których wysokość jest wygórowana jest sprzeczne z zasadami współżycia społecznego, a tym samym winno być uznane za wykraczające poza dopuszczalne zgodnie z art. 3531 Kodeksu cywilnego granice swobody umów. Uprzywilejowana pozycja Zamawiającego oraz zasadniczo jednostronne określanie istotnych warunków przyszłej umowy sprawia, że umowa o udzielenie zamówienia staje się niejako umową adhezyjną, podczas gdy winna zmierzać do zabezpieczenia interesów obu stron, a kara umowna nie powinna prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia po stronie Zamawiającego, ponieważ jej celem jest dyscyplinowanie stron do prawidłowego i terminowego wywiązywania się z przyjętych na siebie obowiązków umownych. Ponadto, biorąc pod uwagę, że odstąpienie od umowy mogłoby teoretycznie nastąpić nawet pod koniec okresu jej obowiązywania, kara mogłaby zostać uznana za zbyt wygórowaną w stosunku do wartości pozostałej do zrealizowania części umowy i pozostałego czasu jej obowiązywania.

W związku z powyższym Wykonawca wnioskuję o złagodzenie zapisów dotyczących kary poprzez zmniejszenie jej wysokości do 2,5% i ograniczenie jej kwoty poprzez zmianę treści zapisu w umowie na następującą: „w wysokości 2,5% wartości brutto niezrealizowanej części umowy”?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu.

Pytanie nr 5

Zgodnie z treścią umowy:

„W przypadku niezatrudnienia przy realizacji zamówienia osób wykonujących czynności związane z realizacją przedmiotu zamówienia, których wykonanie polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22§1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. Kodeks pracy, w wysokości 2 % całkowitego wynagrodzenia brutto Wykonawcy, za każdy stwierdzony przypadek.”

W ocenie Wykonawcy kara jest rażąco wygórowana. Wykonawca wnioskuję o ograniczenie jej wysokości do określonej kwoty np. 50,00 zł za każdy stwierdzony przypadek.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu.

Pytanie nr 6

Zgodnie z treścią umowy:

„Strony zobowiązane są do zapłaty kary umownej w terminie 14 dni od dnia otrzymania noty obciążeniowej. W przypadku uchybienia przez Wykonawcę temu terminowi, Zamawiający ma prawo potrącić kwotę

wynikającą z noty obciążeniowej z wynagrodzenia Wykonawcy, na co Wykonawca wyraża zgodę.”
W odczuciu Wykonawcy wskazana treść ani żadne zapisy projektu Umowy nie określają procedury wyjaśniającej czy naprawczej dot. sytuacji, które mogą skutkować wypłatą kary umownej. Aby uniknąć pewnej uznaniowości ze strony Zamawiającego i zaskoczenia Wykonawcy potrąconą karą - Wykonawca wnioskuje o dookreślenie procedury w tym zakresie i dodanie zapisu, iż strony zobowiązane są do zapłaty kary umownej **po przeprowadzonym postępowaniu wyjaśniającym.**

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu.

Z poważaniem

BURMISTRZ

dr Andrzej Kunt



