

Wszyscy Wykonawcy

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na świadczenie usług pocztowych dla Gminy Skoczów i Urzędu Miejskiego w Skoczowie.

Na podstawie art. 284 ust. 2 i 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz.U. z 2022 r. poz. 1710 z późn. zm.), w związku z zapytaniami do treści specyfikacji warunków zamówienia, przekazuję treść zapytań Wykonawcy oraz odpowiedzi:

1. Zamawiający w Załączniku nr 4 do SWZ projektowane postanowienia umowy § 4 ust. 3 pkt. 3) określa uprawnienia mające na celu kontrolę w miejscu wykonywania świadczenia, co w ocenie Wykonawcy wykracza poza ramy współpracy dotyczącej nadawania usług pocztowych.

Pytanie/Wniosek 1: Prosimy o wykreślenie z § 4 ust. 3 pkt. 3) ze względu na brak możliwości przeprowadzenia kontroli Zamawiającego u Wykonawcy.

Odpowiedź na pytanie 1:

Zamawiający zmienia zapis Załącznika nr 4 projektowane postanowienia umowy § 4 ust. 3 nadając mu brzmienie:

„3. W trakcie realizacji zamówienia Zamawiający uprawniony jest do wykonywania czynności kontrolnych wobec Wykonawcy odnośnie spełniania przez Wykonawcę lub podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane w ust. 1 czynności. Zamawiający uprawniony jest w szczególności do:

- 1) żądania oświadczeń i dokumentów wskazanych w ust.4 w zakresie potwierdzenia spełniania ww. wymogów i dokonywania ich oceny;
- 2) żądania wyjaśnień w przypadku wątpliwości w zakresie potwierdzenia spełniania ww. wymogów;
- 3) zwrócenie się do Państwowej Inspekcji Pracy o przeprowadzenie u Wykonawcy lub podwykonawcy kontroli

2. Zamawiający w Załączniku nr 4 projektowane postanowienia umowy § 4 ust. 2 pisze, że „przed zawarciem umowy Wykonawca przedłożył Zamawiającemu oświadczenie o zatrudnieniu osób na podstawie umów o pracę w zakresie czynności opisanych w ust. 1”.

Pytanie/Wniosek 2: Czy Wykonawca dobrze rozumie, że Zamawiający pisząc „czynności w zakresie przyjmowania, sortowania, przemieszczania oraz doręczania przesyłek pocztowych. Wymóg ten nie dotyczy między innymi osób wykonujących usługi transportowe, osób fizycznych prowadzących działalność gospodarczą, urzędujących członków organów zarządzających lub nadzorczych Wykonawcy, wspólników spółki jawnej lub partnerskiej w zakresie, w jakim będą wykonywać osobiście usługi na rzecz Zamawiającego bądź Wykonawcy” ogranicza zakres kontroli zatrudnienia do pracowników obsługujących jego przesyłki w placówce nadawczej Wykonawcy **na obszarze Gminy Skoczów**? W przeciwnym razie na Wykonawcy będzie ciążył obowiązek przedstawienia nawet kilkudziesięciu tysięcy dowodów zawarcia umów o pracę.

Odpowiedź na pytanie 2:

Zakres kontroli zatrudnienia w zakresie przyjmowania, sortowania, przemieszczania oraz doręczania przesyłek pocztowych dotyczy pracowników obsługujących przesyłki zamawiającego w placówce nadawczej Wykonawcy.

3. Zamawiający w Załączniku nr 4 projektowane postanowienia umowy § 4 ust 4 pisze, że w trakcie realizacji zamówienia na każde wezwanie Zamawiającego w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie, nie krótszym niż 7 dni roboczych, Wykonawca przedłoży Zamawiającemu wskazane w nim dowody w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę lub podwykonawcę osób wykonujących wskazane w ust. 1 czynności w trakcie realizacji zamówienia.

Przekazywanie Zamawiającemu informacji zawartych § 4 ust 4 pkt 1),3),4),5) wzoru umowy jest równoznaczne z udostępnianiem szerokiego zakresu danych osobowych (Zamawiający w § 4 ust 1 informuje, że wymaga zatrudnienia na umowę o pracę osób zajmujących się przyjmowaniem, sortowaniem, przemieszczaniem oraz doręczaniem korespondencji), 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.

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, wskazywanie miejsca ich pracy, nr PESEL, kopii umów o pracę i zaświadczeń z właściwego oddziału ZUS składek czy kopii dowodów potwierdzających opłacanie, czy zgłoszenie pracownika do ubezpieczeń przez Wykonawcę.

Generalny Inspektor Ochrony Danych Osobowych stoi na stanowisku, iż z regulacji zawartych w art. 29 ust. 3a oraz 36 ust. 2 pkt. 8a ustawy Prawo zamówień publicznych nie można wywodzić podstawy do przekazywania Zamawiającemu danych osobowych pracowników, a zarówno dokumentowanie zatrudnienia osób, o których mowa w art. 29 ust. 3a, jak i kontrola spełniania przez wykonawcę wymagań, o których mowa w tym artykule może odbywać się w sposób, który nie będzie wiązał się z przetwarzaniem danych indywidualnych osób.

Wykonawca może złożyć oświadczenie o ilości osób zatrudnionych na umowę o pracę. Przedstawienie takiego dowodu w formie oświadczenia Zamawiający wymienia w § 4 ust 4 pkt 2).

Pytanie/Wniosek 3: W związku z brakiem możliwości akceptacji w/w zapisów zaproponowanych przez Zamawiającego oraz faktem, iż Zamawiający, w zapisach umownych, posłużył się pełnym katalogiem wymagań zawartym w Ustawie PZP, który nie ma charakteru obligatoryjnego a jest jedynie wskazaniem do regulowania kwestii kontroli zatrudnienia – wnosimy o usunięcie ze wzoru umowy w § 4 ust 4 pkt 1),3),4),5) i pozostawienie w § 4 ust 4 wyłącznie pkt 2):

„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, rodzaju umowy o pracę, zakresu obowiązków pracownika oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu Wykonawcy lub podwykonawcy”.

Odpowiedź na pytanie 3:

Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w załączniku nr 4 projektowe postanowienia umowy § 4 ust 4 pozostają bez zmian. Dane w zakresie wskazanym w przedmiotowym paragrafie mają być

zanonimizowane w sposób zapewniający ochronę danych osobowych. Stanowisko GIODO zacytowane w piśmie z dnia 30.11.2022r. dotyczy ustawy PZP z dnia 29.01.2004r. Zgodnie z art. 95 ust. 2 pkt 2 oraz art. 438 ust. 2 ustawy z dnia 11.09.2019r. Prawo Zamówień publicznych Zamawiający określa sposób weryfikacji osoby zatrudnionej na umowę o pracę.

4. Zgodnie z § 6 ust. 1 Projektu umowy Zamawiający pisze, że w przypadku, gdy Zamawiający odstąpi od umowy w całości lub w części z powodu okoliczności, za które odpowiada Wykonawca lub w przypadku gdy Wykonawca odstąpi od umowy w całości lub w części z powodu okoliczności, za które nie odpowiada Zamawiający obciąży Wykonawcę karą umowną w wysokości 10% wynagrodzenia umownego brutto określonego w § 3 ust. 1.

Natomiast w § 6 ust. 2 Projektu umowy Zamawiający przewiduje naliczenie Wykonawcy kary umownej w wysokości 500 zł za każdy przypadek braku realizacji obowiązków określonych w art. 95 ustawy Prawo zamówień publicznych przez osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę.

Wykonawca wskazuje, że poza wysokością w/w kary, która nosi rażąco wygórowany charakter, budzącym wątpliwości jest stwierdzenie – wynikające z w/w przepisów wzoru umowy, że to Zamawiający jednostronnie stwierdza, czy zaszły okoliczności mogące stanowić podstawę do rozwiązania umowy i w konsekwencji do nałożenia kar (brak w umowie opisanego procesu weryfikacji należytego wykonania umowy i sposobu wspólnej weryfikacji prawidłowości wykonania przedmiotu zamówienia), co świadczy o tym, że Zamawiający stawia się na pozycji uprzywilejowanej zakłócającej jedną z naczelnych zasad prawa w cywilnego (równości stron stosunku cywilnoprawnego), a także stojąc w sprzeczności z stanowiskiem prezentowanym w orzecznictwie.

Z uwagi na konieczność dostosowania postanowień wzoru umowy do realnych potrzeb w zakresie zabezpieczenia uzasadnionego interesu Zamawiającego oraz obowiązujących przepisów i wytycznych wynikających z orzecznictwa, wnosimy o wyjaśnienie:

Pytanie 4.1 Czy mając na uwadze równe traktowanie stron umowy Zamawiający uzupełni § 6 przez dodanie kolejnego ustępu uwzględniającego możliwość nałożenia kar na Zamawiającego w przypadku braku wywiązywania się ze swych obowiązków umownych - analogicznie jak czyni to wobec Wykonawcy? >

Pytanie 4.2 Czy Zamawiający wprowadzi zapis umożliwiający przeprowadzenie każdorazowego postępowania wyjaśniającego w zakresie stwierdzonego przypadku nienależytego wykonania umowy (z udziałem Wykonawcy) przed nałożeniem danej kary umownej?

Pytanie 4.3 Czy w związku z faktem, iż zaproponowana przez Zamawiającego kara umowna ma wygórowany charakter usunie on zapisy § 6 ust. 1, względnie złagodzi kary umowne do wartości maksymalnej 0,5 % wynagrodzenia umownego brutto określonego w § 3 ust. 1?

Pytanie 4.4 Czy w związku z faktem, iż zaproponowana przez Zamawiającego kara umowna ma rażąco wygórowany charakter usunie on zapisy § 6 ust. 2, względnie złagodzi kary umowne do wartości maksymalnej 20 zł za każdy stwierdzony przypadek?

Odpowiedź na pytanie 4.1:

Zamawiający podtrzymuje zapisy § 6 ust. 1 projektu umowy.

Odpowiedź na pytanie 4.2:

Zamawiający dodaje ust. 9 w § 6 o następującym brzmieniu: „Przed nałożeniem kary umownej zamawiający wezwie Wykonawcę do złożenia wyjaśnień, w zakresie stwierdzonego przypadku nienależytego wykonania umowy.

Odpowiedź na pytanie 4.3:

Zamawiający podtrzymuje zapisy § 6 ust. 1.



Odpowiedź na pytanie 4.4:

Zamawiający podtrzymuje zapisy § 6 ust. 2.

5. Zamawiający w § 6 Załącznika nr 4 projektowane postanowienia umowy określa sposób potrącania kary umownych, który niewystarczająco chroni interes Wykonawcy. Maksymalny wymiar tych kar również stawia Zamawiającego w roli uprzywilejowanej, pozwalając na dowolną interpretację ewentualnych zakłóceń w funkcjonowaniu umowy - nie pozostawiając Wykonawcy możliwości na wyjaśnienie spornych kwestii.

Pytanie/Wniosek 5: Czy mając na uwadze równe traktowanie stron umowy Zamawiający zmieni treść § 6 ust. 6 i 8 umowy na następujący:

„6. Wykonawca wyraża zgodę na potrącenia przez Zamawiającego kar umownych z wynagrodzenia na podstawie noty obciążeniowej wystawionej przez Zamawiającego, po wcześniejszym wyjaśnieniu kwestii spornych z Wykonawcą.”

„8. Limit kar umownych naliczonych na podstawie niniejszej Umowy nie może przekroczyć 20% wynagrodzenia umownego brutto określonego w § 3 ust.1.

Odpowiedź na pytanie 5:

Zamawiający podtrzymuje zapisy § 6 ust. 6 i 8.

6. Zamawiający w § 3 ust. 5 i 6 Załącznika nr 4 projektowane postanowienia umowy określa sposób i termin płatności faktur.

Pytanie/Wniosek 6: Czy w związku z faktem, iż poniższe rozwiązanie usprawnia w sposób znaczny procedurę płatności, Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie w umowie - kolejnych uzgodnień pozwalających na przesyłanie faktur drogą elektroniczną wg. poniższej propozycji:

- 1) Zamawiający oświadcza, że zezwala na przesyłanie drogą elektroniczną faktur wystawianych przez **Wykonawcę** zgodnie z obowiązującymi przepisami, w formacie PDF,
- 2) Wykonawca zobowiązuje się przysyłać faktury (oraz faktury korygujące i duplikaty faktur) drogą elektroniczną w formacie PDF.
- 3) Wykonawca oświadcza, że faktury będą przysyłane z następującego adresu e-mail:
.....@.....
- 4) Zamawiający oświadcza, że adresem e-mail właściwym do przesyłania faktur jest:
.....@.....
- 5) Strony zobowiązują się, co najmniej na trzy dni przed zmianą danych określonych w pkt 3,4 poinformować o tym drugą Stronę drogą elektroniczną. Zmiana nie wymaga sporządzenia aneksu do umowy,
- 6) Zamawiający zobowiązuje się do aktywowania funkcji generowania informacji zwrotnych w postaci autorespondera i każdorazowego automatycznego potwierdzenia otrzymania wiadomości z wykorzystaniem tej funkcji lub przekazywania każdorazowo na adres Wykonawcy wskazany w pkt 3, informacji zwrotnej potwierdzającej odbiór faktury. Informacja zwrotna potwierdzająca odbiór faktury, będzie zawierała datę otrzymania faktury przez Zamawiającego, przez którą rozumieć należy datę wpływu faktury na adres jego skrzynki pocztowej wskazanej w pkt 4,

- 7) Wykonawca i Zamawiający zobowiązują się przechowywać egzemplarze faktur w formie papierowej lub elektronicznej do upływu terminu przedawnienia zobowiązań podatkowych,
- 8) Zamawiający jest uprawniony do cofnięcia zgody na przesyłanie przez Wykonawcę faktur w formie elektronicznej. W przypadku cofnięcia zgody, kolejne faktury będą wystawiane przez Wykonawcę w formie papierowej, począwszy od 1 dnia miesiąca następującego po miesiącu, w którym Wykonawca otrzyma oświadczenie o cofnięciu zgody na otrzymywanie faktur w formie elektronicznej. Wykonawca ma prawo do wystawiania i przesyłania faktur w formie papierowej w przypadku, gdy konieczność taka wynikać będzie z braku możliwości przesłania faktury w formie elektronicznej,
- 9) Cofnięcie zezwolenia, o którym mowa w pkt 1 może nastąpić w formie pisemnej lub elektronicznej.”?

Odpowiedź na pytanie 6:

Zamawiający wyraża zgodę na przesyłanie faktur na adres e-mail: um@um.skoczow.pl i zarazem oświadcza, że jest to adres właściwy do przesyłania faktur.

7. Zamawiający w załączniku nr 4 projektowane postanowienia umowy § 1 ust.10 określa, że będzie używał do przesyłek związanych z postępowaniem administracyjnym własne druki „za pokwitowaniem odbioru”, wymagane przepisami kodeksu postępowania administracyjnego i Ordynacją podatkową. Druk potwierdzenia odbioru będzie zgodny z odpowiednim Rozporządzeniem i regulaminem wykonawcy.

Wykonawca informuje, że potwierdzenie odbioru do przesyłki doręczanej zgodnie z zastosowaniem przepisu art. 57 par. 5 pkt. 2 KPA powinny być wykonywane jest zgodnie z poniższymi warunkami technicznymi:

- 1) gramatura papieru: papier offsetowy BD 140 – 200 g/m²
- 2) wymiar druku: minimum 90 x 140 mm (część środkowa, bez listew bocznych) optymalne wymiary:
 - a) część środkowa, bez listew bocznych - 100 x 140 mm,
 - b) całość druku, tj. część środkowa + listwy boczne - 100 x 160 mm,(wszystkie wymiary przyjmuje się z tolerancją 2 mm)
- 3) listwy po obu stronach, perforacja pionowa pozwalająca na wyrwanie środkowej części druku bez jego uszkodzenia,
- 4) co najmniej 5 mm pasek kleju gwarantujący przyczepność do różnego rodzaju podłoża w zróżnicowanym zakresie temperatur zabezpieczony osłoną.

Adres nadawcy napisany w strefie prostokątnej w minimalnej odległości:

- 1) 40 mm od górnego brzegu przesyłki,
- 2) 5 mm od prawego brzegu,
- 3) 15 mm od dolnego brzegu.

W pasie 15 mm powyżej dolnej krawędzi strony przedniej druku (awers) oraz z prawej strony danych adresowych nadawcy nie można umieszczać żadnych napisów/nadruków.

Ze względu na możliwość identyfikacji Wykonawcy – Zamawiający nie publikuje załącznika)

W świetle obowiązujących przepisów operator wyznaczony stosuje jednolite wzory formularzy lub blankietów niezbędnych do świadczenia usług, które są dostępne na stronie **adres internetowy identyfikujący Wykonawcę.**

Pytanie/Wniosek 7.1: Czy Zamawiający ma na myśli tryby o zastosowaniu przepisu art.57 par. 5 pkt 2 KPA oraz art.12 par. 6 pkt 2 Ordynacji Podatkowej - dotyczące nadania w placówce pocztowej operatora wyznaczonego oraz złożenia w polskim urzędzie konsularnym, które wiążą się z doręczeniem za zwrotnym potwierdzeniem odbioru?

Pytanie/Wniosek 7.2: Czy w związku z tym Zamawiający będzie stosował zwrotne potwierdzenia odbioru spełniające wymagania formalne i jakościowe opisane, powyżej, co wpływa, na jakość, a także umożliwia prawidłowe świadczenie usług przez wykonawcę?

Odpowiedź na pytanie 7.1:

Zamawiający w § 1 ust. 10 umowy, przewidział zastosowanie art. 57 par. 5 pkt 2 KPA oraz art.12 par. 6 pkt 2 Ordynacji Podatkowej.

Odpowiedź na pytanie 7.2:

Zamawiający będzie stosował zwrotne potwierdzenie odbioru spełniające wymagania KPA oraz Ordynacji Podatkowej.

8. w załączniku nr 4 projektowane postanowienia umowy Zamawiający w § 1 ust. 14 żąda od Wykonawcy wykonywania usługi odbiorów przesyłek z siedziby Zamawiającego w określone dni, tj.: w poniedziałek, środa, czwartek w godzinach 13:00-15:30, wtorek w godzinach 13:00-16:30, piątek w godzinach 13:00-14:30 oraz doręczania do siedziby Zamawiającego zwrotów nadanych przesyłek pocztowych od poniedziałku do piątku w godzinach od 7:30 do 10:00

Pytanie/Wniosek 8: Celem terminowego wyekspediowania i opracowania przesyłek przed godziną graniczną, którą jest godz. 15.00 Wykonawca wnosi o ujednoczenie godzin odbiorów przesyłek z siedziby Zamawiającego dla każdego dnia tygodnia, czyli poniedziałek, wtorek, środa, czwartek, piątek w godzinach 13.00-14.30 oraz o wydłużenie godziny doręczania do siedziby Zamawiającego zwrotów nadanych przesyłek pocztowych do godz. 11.00.

Odpowiedź na pytanie 8:

Zamawiający przystaje na wniosek Wykonawcy o ujednoczenie godzin odbiorów przesyłek z siedziby Zamawiającego dla każdego dnia tygodnia czyli od poniedziałku do piątku w godzinach od 13:00 do 14:30, oraz o wydłużenie godzin doręczenia do siedziby Zamawiającego zwrotów nadanych przesyłek pocztowych do godz. 11:00.

Tym samym zmianie ulega zapis ust. 14 § 1 (załącznik nr 4 do SWZ), który otrzymuje brzmienie:

„Usługa, która będzie wykonywana 5 razy w tygodniu i będzie polegała na odbiorze przesyłek określonych w załączniku nr 1 do umowy (tj. oferta Wykonawcy) z siedziby Zamawiającego tj. Urzędu Miejskiego w Skoczowie, Rynek 1, Buro Podawcze w dni robocze tj. od poniedziałku do piątku - w godzinach 13:00-14:30 oraz nadania ich w Placówce Wykonawcy jak również doręczania do siedziby Zamawiającego zwrotów nadanych przesyłek pocztowych od poniedziałku do piątku w godzinach od 7:30 do 11:00. Zamawiający zastrzega sobie prawo do ewentualnego dostarczania przesyłek do Placówki Nadawczej w Skoczowie do godziny 17.00 w dni robocze od poniedziałku do piątku. Nadawanie przesyłek objętych przedmiotem zamówienia następować będzie w tym samym dniu, w którym nastąpił odbiór przesyłek przez Wykonawcę od Zamawiającego. Zamawiający dopuszcza możliwość przesunięcia nadania przesyłki na dzień następny wyłącznie w przypadkach uzasadnionych zastrzeżeń Wykonawcy do odebranych przesyłek (nieprawidłowe opakowanie, brak pełnego adresu, niezgodność wpisów na dokumentach nadawczych z wpisami na przesyłkach, brak znaków opłaty) i braku możliwości ich wyjaśnienia lub usunięcia w dniu odbioru”

oraz zapis pkt 3) OPZ (załącznik nr 3 do SWZ), który otrzymuje brzmienie:

„Wykonawca zobowiązany jest do doręczania do siedziby Zamawiającego zwrotów nadanych przesyłek pocztowych od poniedziałku do piątku w godzinach od 7:30 do 11:00 oraz odbioru przygotowanych do wyekspediowania przesyłek, z siedziby Zamawiającego (Gmina Skoczów, Rynek 1, 43 - 430 Skoczów) w następujących dniach i godzinach: od poniedziałku do piątku w godzinach 13:00 do 14:30. Odbioru

9

dokonywać będzie upoważniony przedstawiciel Wykonawcy po okazaniu upoważnienia. Wykonawca jest zobowiązany do każdorazowego potwierdzania dokumentów uwzględniających ilości przesyłek i paczek do nadania, zgodnie z zasadami ich świadczenia poprzez umieszczenie daty, dokładnej godziny oraz czytelnego podpisu na zestawieniu przesyłek przekazanych do przewozu w ramach usługi odbioru przesyłek. Odbiór przesyłek przygotowanych do wyekspediowania będzie każdorazowo dokumentowany przez Wykonawcę czytelnym podpisem, datą i godziną na zestawieniu przesyłek przekazanych do nadania. Wykonawca jest zobowiązany do każdorazowego potwierdzania dokumentów uwzględniających ilości przesyłek i paczek do nadania, zgodnie z zasadami ich świadczenia na zestawieniu przesyłek przekazanych do przewozu w ramach usługi odbioru przesyłek”.

Z poważaniem

Z-ca BURMISTRZA
Andrzej Bubnicki