

Świętochłowiec 15.11.2017 r.

ZPU.271.38...¹¹⁸ 2017

**wszyscy uczestnicy postępowania
ubiegający się o udzielenie zamówienia
publicznego**

dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na: **Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na rzecz Urzędu Miejskiego w Świętochłowicach w zakresie przyjmowania, sortowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych oraz zwrotu przesyłek niedoręczonych.**

Zamawiający przedkłada odpowiedzi na złożone pytania dotyczące wyjaśnienia treści ogłoszenia o zamówieniu.

Pytanie nr 1

Zamawiający w Załączniku nr 1 do ogłoszenia – Szczegółowy opis zamówienia – pkt 13 określił, że będzie korzystał z własnych druków potwierdzenia odbioru.

Czy wzór druku „potwierdzenie odbioru” został opracowany w ramach ustawy, na podstawie której nadawane są przesyłki i zawiera stosowną adnotację na podstawie której Wykonawca dokonuje doręczenia przesyłki zgodnie z obowiązującymi przepisami np. „Doręczenie niniejszej przesyłki następuje na zasadach określonych w ustawie z dnia 14 czerwca 1960r. – Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071, z późn. zm.)” oraz czy w związku z tym, że potwierdzenie odbioru zwracane do nadawcy stanowi samodzielną przesyłkę, Zamawiający będzie korzystał z druków, które będą wykonane 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?
- Czy Zamawiający dopuszcza możliwość dołączenia przedmiotowego formularza do Zapytania ofertowego?

Odpowiedź:

Druki „potwierdzenie odbioru” zostały opracowane na podstawie ustaw:

- z dnia 14 czerwca 1960 r. – Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2017 r., poz. 1257 z późn. zm.),
- z dnia 29 sierpnia 1997 r. - Ordynacja podatkowa (Dz. U. z 2015 r. poz. 613, z późn. zm.).

Druki wykonane są zgodnie z opisanymi w zapytaniu warunkami technicznymi. Wzór powierzenia odbioru w załączeniu.

Pytanie nr 2

Zamawiający w Załączniku nr 1 do ogłoszenia – Szczegółowy opis zamówienia – pkt 19 oraz w Załączniku nr 3 do ogłoszenia – wzór umowy – § 4 ust 7 określił termin płatności faktury.

Pytanie: Czy ze względu na dotychczasową współpracę, obowiązujące regulacje wewnętrzne u Wykonawcy oraz ze względu na fakt, iż poniższa propozycja zapewnia wystarczający czas na dokonanie płatności, Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany zapisu w kwestii terminu płatności na następujący:

„wynagrodzenie Wykonawcy będzie uiszczane przez Zamawiającego z dołu, przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy nrw terminie 21 dni kalendarzowych licząc od dnia wystawienia faktury VAT, pod warunkiem, że doręczenie przesyłki z fakturą do siedziby Zamawiającego nastąpi w ciągu 4 dni roboczych od dnia jej wystawienia. W przeciwnym wypadku termin płatności faktury VAT wynosi 14 dni kalendarzowych licząc od dnia doręczenia Zamawiającemu przesyłki z fakturą ”?

Odpowiedź:

Zamawiający nie dokona zmiany w tym zakresie. Ponadto wskazany we wzorze umowy termin płatności jest zgodny z obowiązującymi w tym zakresie przepisami prawa – ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o terminach zapłaty w transakcjach handlowych (Dz. U. z 2016 r., poz. 684 z późn. zm.).

Pytanie nr 3

Zamawiający w Załączniku nr 5 do ogłoszenia – wzór umowy – §4 ust. 2 określił, że ceny wskazane w formularzu cenowym są cenami stałymi obowiązującymi przez cały okres realizacji umowy.

Należy zwrócić uwagę, iż w przedmiocie zamówienia Zamawiający wskazał 12-miesięczny okres obowiązywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, natomiast Wykonawca jako operator wyznaczony, zobowiązany do świadczenia powszechnych usług pocztowych, które objęte są przedmiotem zamówienia, nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Zgodnie z art. 57 ustawy Prawo pocztowe operator wyznaczony jest zobligowany do przedłożenia Prezesowi UKE projektu cennika usług powszechnych, który co do zasady nie może przekroczyć maksymalnych rocznych poziomów opłat za usługi powszechne określonych w decyzji, o której mowa w art. 55 ust. 1 Prawa pocztowego, dotyczący przystępności cenowej tych usług. Natomiast przepisy art. 53 i 54 ustawy Prawo pocztowe wyznaczają ścisły reżim ustalania opłat za świadczenie powszechnych usług pocztowych.

Zatem w przypadku zmiany cen w trakcie wykonywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, zwłaszcza wiążącej strony w dłuższym okresie czasu, w świetle istotnych postanowień zawartych w SIWZ, Wykonawca zmuszony będzie do świadczenia powszechnych usług pocztowych z naruszeniem przepisów ustawowych – nie tylko z zakresu prawa pocztowego, ale także cywilnego, czy antymonopolowego. Taki stan rzeczy byłby niedopuszczalny, zarówno ze względu na ustawowe obowiązki ciężące na Wykonawcy jako operaterze publicznym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

Pytanie: Czy zatem Zamawiający uwzględni zmianę istotnych postanowień umowy § 9 ust. 2 poprzez dodanie postanowienia w następującym brzmieniu: „Żadna ze stron nie może żądać zmiany umowy z wyjątkiem okoliczności obejmujących zmianę:

- 1) wartości maksymalnego wynagrodzenia brutto umowy określonego w § 4 ust. 1 umowy,
- 2) podwykonawcy, przy pomocy którego wykonawca realizuje przedmiot umowy, czym w przypadku, gdy podwykonawcą jest podmiot, na zasoby którego powoływał się wykonawca przy wykazywaniu spełniania warunków udziału w postępowaniu na zasadach określonych w art. 26 ust. 2b ustawy, podwykonawca ten musi spełniać wymagania określone przez zamawiającego na etapie postępowania,
- 3) powszechnie obowiązujących przepisów prawa w zakresie sposobu świadczenia usług pocztowych objętych przedmiotem umowy,
- 4) zmiany „cen jednostkowych brutto” w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w Formularzu cenowym (stanowiącym załącznik do umowy) w sytuacji spowodowanej zmianami tych cen w sposób dopuszczony przez Prawo pocztowe; jeżeli w trakcie obowiązywania umowy nastąpi zmiana w zakresie cen jednostkowych poszczególnych usług, Zamawiający, po uprzednim pisemnym zawiadomieniu ze strony Wykonawcy o zaistnieniu tego zdarzenia, zobowiązuje się do uiszczenia opłaty za świadczone usługi w wysokości obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT?

Odpowiedź:

Zamówienie nie dotyczy przesyłek nadawanych przez operatora wyznaczonego.

Pytanie nr 4

Zamawiający w Załączniku nr 5 do ogłoszenia – wzór umowy – § 4 ust. 10 określił, dzień zapłaty faktury.

Pytanie: Czy z uwagi na praktykę obrotu gospodarczego popartą orzecznictwem sądów, zgodnie z którą zapłata należności ma na celu umożliwienie Wykonawcy swobodnego korzystania z należnych mu pieniędzy, co jest możliwe dopiero w chwili wpływu środków na konto Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza zmianę powyższego zapisu na: "*Za datę realizacji płatności przyjmuje się dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy*"?

Odpowiedź:

Zamawiający nie dokona zmiany w zakresie określenia dnia zapłaty faktury.

Pytanie nr 5

Zamawiający w Załączniku nr 5 do ogłoszenia – wzór umowy – § 6 ust. 1 określił wysokość kary umownej za odstąpienie od wykonania umowy.

Pytanie: Pragniemy wskazać, iż w przypadku, kiedy Zamawiający zobligowany jest do stosowania ustawy Pzp (czyli jak w przedmiotowej sprawie), winien znaleźć zastosowanie art. 145 Pzp, który przewiduje jedyną możliwość odstąpienia przez Zamawiającego od umowy.

Podkreślić ponadto należy, iż zastrzeżenie kary umownej z tytułu rozwiązania umowy nie odpowiada literalnemu brzmieniu przepisów art. 483 kodeksu cywilnego, zgodnie z którym można zastrzec w umowie, że naprawienie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego nastąpi przez zapłatę określonej sumy (kara umowna). Nadto art. 484 Kc stanowi m.in. iż, jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej; to samo dotyczy wypadku, gdy kara umowna jest rażąco wygórowana (a z przypadkiem takiej kary wygórowanej mamy do czynienia w zapisach Załącznika nr 3 do ogłoszenia – wzór umowy)

Pytanie: Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień SIWZ z przepisami obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, Zamawiający dopuszcza ich wykreślenie ze wzoru umowy - i w jego miejsce wprowadzenie postanowienia regulującego odpowiedzialność operatora pocztowego na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe z dnia 23 listopada 2012 roku?

Odpowiedź:

W pytaniu jest mowa o niezgodności postanowień SIWZ z obowiązującymi przepisami. W przedmiotowym postępowaniu prowadzonym w oparciu o przepis art. 138o ustawy Prawo zamówień publicznych Zamawiający nie ma obowiązku sporządzania specyfikacji istotnych warunków zamówienia. Ponadto nie można zgodzić się z zaprezentowanym w pytaniu stanowiskiem, iż przepis art. 145 ustawy Prawo zamówień publicznych jedyną podstawą do odstąpienia od umowy przez Zamawiającego. Przepis ten nie może być interpretowany w ten sposób, że umowa w sprawie zamówień publicznych nie może zawierać innych zapisów dotyczących możliwości odstąpienia od umowy, czy też jej rozwiązania za wypowiedzeniem. Po pierwsze treść przepisu art. 145 ustawy Prawo zamówień publicznych takiego ograniczenia nie wprowadza. Po drugie ustawodawca zezwolił w tym zakresie na odnośnienie się do uregulowań kodeksu cywilnego. W odniesieniu do kwestii wygórowanych kar umownych, to niezgodnych z treścią art. 483 i 484 kodeksu cywilnego stanowisko Wykonawcy zaprezentowane w pytaniu nie ma potwierdzenia w treści wskazanych przepisów. Zastrzeżenie kary umownej ułatwia wierzycielowi realizację jego uprawnień z tytułu niewykonania lub nienależytego zobowiązania, ponieważ może on dochodzić jej zapłaty bez względu na wysokość poniesionej szkody. W razie zastrzeżenia karty umownej i wystąpienia okoliczności jej zapłaty, obowiązek ten obciąża dłużnika niezależnie od wykazania szkody wywołanej przyczynami uzasadniającymi jej naliczenie. Obowiązek zapłaty ma na celu w tym wypadku charakter bezwzględny. Natomiast przepis art. 484 §2 kodeksu cywilnego o możliwości miarkowania odszkodowania na żądanie dłużnika należy do przepisów tzw. Prawa sędziowskiego, czyli dot. sytuacji, która

może mieć miejsce na etapie sporu toczącego się przed sądem powszechnym. Norma może znaleźć zatem zastosowanie w sytuacji, gdy w świetle oceny określonego stanu faktycznego można mówić o tym, że kara umowna w zastrzeżonej wysokości jawić się będzie jako nieadekwatna. Wobec powyższego Zamawiający nie dokona zmian w tym zakresie.

Pytanie nr 6

Zamawiający w Załączniku nr 5 do ogłoszenia – wzór umowy – § 6 ust. 2 i 3 określa wysokość kar umownych.

Pytanie: Akty prawne na podstawie, których będzie realizowana umowa wprost wskazują wysokości odszkodowań w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania usług powszechnych a w przypadku pozostałych usług zostały dookreślone w regulaminach ich wykonywania. Czy Zamawiający przewiduje wykreślenie w/w zapisów z wzoru umowy?

Odpowiedź:

Zamawiający nie dokona wykreślenia zapisów § 6 ust. 2 i 3 wzoru umowy.

Pytanie 7.

Zamawiający w Załączniku nr 5 do ogłoszenia – wzór umowy – § 6 ust. 5 Zamawiający stwierdza iż odpowiedzialnością Wykonawcy objęte są szkody poniesione przez Zamawiającego spowodowane niewykonaniem albo nienależytym wykonaniem zobowiązań wynikających z umowy.

Zasady odpowiedzialności odszkodowawczej Poczty Polskiej S.A. jako operatora pocztowego w sposób kompleksowy regulują przepisy ustawy z dnia 23 listopada 2013 roku Prawo pocztowe (Dz.U. 2016.1113 – t.j.) – art. 87 i n. Zwracamy uwagę, iż przedmiotowe zastrzeżenie umowne prowadzi do niczym nie uzasadnionego rozszerzenia odpowiedzialności odszkodowawczej Poczty Polskiej S.A. w porównaniu do odpowiedzialności sankcjonowanej powszechnie obowiązującymi przepisami prawa. Uznając racjonalny i wyważony charakter regulacji ustawowej nie znajdujemy żadnych powodów dla rozszerzania tej odpowiedzialności w sposób umowny. W szczególności zaś nie jesteśmy w stanie zaakceptować rozwiązania, które wprowadza nieograniczoną odpowiedzialność operatora za wszelką szkodę w mieniu Zamawiającego. Z powyższych względów, w przypadku braku możliwości wykreślenia przedmiotowego postanowienia umowy, zmuszenie będziemy do rozważenia możliwości rezygnacji ze składania oferty w niniejszym postępowaniu.

Pytanie: Czy w związku z powyższym Zamawiający zgodzi się na wykreślenie 6 ust. 4 ze wzoru umowy?

Odpowiedź:

Zamawiający nie dokona zmiany w tym zakresie. Zapisy dotyczące możliwości dochodzenia odszkodowania uzupełniającego w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania umowy nie naruszają zasad odpowiedzialności operatora pocztowego określonych przepisach Prawo pocztowe.

Pytanie nr 8

Zamawiający w Załączniku nr 1 do ogłoszenia – Szczegółowy opis zamówienia – pkt 2 oraz ppkt 14 określił, terminy doręczeń przesyłek.

Pytanie: Czy Zamawiający dopuszcza modyfikację treści tego punktu na zgodne z postanowieniami dotyczącymi terminów doręczania przesyłek pocztowych, które zostały uregulowane Rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz. U. z 2013 r., poz. 545), wydanego na podstawie ustawy Prawo Pocztove, zgodnie z zapisami której będą realizowane usługi.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraźnie wskazał w ogłoszeniu, że zamówienie nie dotyczy przesyłek nadawanych przez operatora wyznaczonego.

Pytanie nr 9

Zamawiający w Załączniku nr 5 do ogłoszenia – wzór umowy – § 4 ust. 7 określa termin płatności **PRAWIDŁOWO** wystawionej faktury. W ust. 8 Zamawiający zaznaczył, że błędnie wystawiona faktura nie może stanowić podstawy do zapłaty wynagrodzenia.

Przepisy prawa nie przewidują instytucji „prawidłowej” faktury VAT. Ustawa o podatku od towarów i usług w art. 106e wymienia niezbędne elementy, która musi zawierać faktura. W przypadku błędów lub braków w fakturze podatnik zobowiązany jest, zgodnie z art. 106j wystawić fakturę korygującą bądź notę korygującą – zgodnie z art. 106k.

Faktura korygująca/nota księgową nie dokumentuje odrębnego, niezależnego zdarzenia gospodarczego, lecz odnosi się ściśle do stanu zaistniałego w przeszłości. Punktem odniesienia do faktury korygującej/noty księgowej jest zatem faktura pierwotna.

W związku z tym należy przyjąć kurs waluty z dnia poprzedzającego dzień wystawienia faktury pierwotnej.

Faktura korygująca/nota księgową powinna bowiem oprócz elementów korygowanych odzwierciedlać stan, w którym była wystawiona faktura pierwotna. Powyższe potwierdza stanowisko Dyrektora Izby Skarbowej w Katowicach w interpretacji z 31 października 2016 r., nr 2461-IBPB-1-3.4510.762.2016.1.JKT.

W świetle powyższych uwag stwierdzić należy, że brak jest podstaw do wprowadzenia pojęcia prawidłowości faktury a ewentualny błąd bądź brak w jej treści nie może mieć wpływu na umowny termin płatności.

Wnosimy zatem o wykreślenie słowa „prawidłowo” w ust. 7 oraz wykreślenie ust. 8 w §4 Załącznika nr 3 do Ogłoszenia.

Odpowiedź:

Zamawiający nie dokona zmiany ogłoszenia o zamówieniu.

Pytanie nr 10

Dotyczy Załącznika nr 1 – Szczegółowy opis zamówienia pkt. 22 oraz Załącznika nr 5 Wykaz placówek. Czy Zamawiający, biorąc pod uwagę zapewnienie właściwego przepływu korespondencji adresowanej do swoich odbiorców, dopuszcza dodanie zapisu związanego z wymogiem dotyczącym placówek operatora pocztowego – zapewniającego należyte wykonanie usługi, a w tym możliwość dogodnego odbioru przez adresata awizowanej przesyłki o następującej treści:

„Operator powinien posiadać odpowiednią ilość placówek pocztowych zapewniających należyte wykonanie usługi (minimum 1 placówka w każdej gminie). Placówki pocztowe powinny być czynne minimum 5 dni w tygodniu na potwierdzenie czego Wykonawca winien załączyć do oferty oświadczenie potwierdzające, że:

- a) Wykonawca posiada co najmniej po jednej placówce pocztowej, licząc średnio w skali kraju, przypadającej na 6.000 mieszkańców na terenie gmin miejskich i gmin miejsko-wiejskich,
- b) Wykonawca posiada co najmniej jedną placówkę pocztową, licząc średnio w kraju, przypadającą na 85 km² powierzchni w gminach wiejskich,
- c) Wykonawca posiada w każdej gminie co najmniej jedną stałą placówkę pocztową, wskazane w pkt. 1-3 placówki pocztowe są czynne we wszystkie dni robocze, z wyjątkiem sobót, co najmniej 5 dni w tygodniu, z tym, że jeżeli przypada dzień ustawowo wolny od pracy, liczba ta może być odpowiednio niższa.”?

Odpowiedź:

Załącznik nr 1 do ogłoszenia zawiera wskazane przez Pytającego zapisy.

Pytanie nr 11

W projekcie umowy 7 ust. 2 Zamawiający dopuszcza powierzenie części Zamówienia podwykonawcom. Czy Zamawiający dopuszcza sytuację, w której część przesyłek zostanie nadana przez inny podmiot w imieniu

i na rzecz Zamawiającego, w wyniku czego na przesyłkach będzie figurował inny podmiot niż Zamawiający (przepakowywanie przesyłek Zamawiającego)?

Odpowiedź:

Ze względu na okoliczność, że Zamawiający będzie korzystał wyłącznie ze swojego opakowania przesyłek, nie dopuszcza się stosowania opakowań Wykonawcy. Zamawiający nie dopuszcza przepakowywania nadawanych przesyłek, ani zmian w zakresie nadawcy przesyłek. Zamawiający nie przewiduje możliwości dołączania przez Zamawiającego i Wykonawcę, do opakowań przesyłek przekazywanych przez zamawiającego, jakichkolwiek przedmiotów wpływających na wagę przesyłki oraz cenę usługi.

Pytanie nr 12

Dotyczy Załącznika nr 1 - Szczegółowy opis zamówienia pkt 6. Zamawiający zastrzega sobie możliwość nadania przesyłek dodatkowo przed zakończeniem pracy Zamawiającego (czas pracy Zamawiającego określa Regulamin Pracy Urzędu Miejskiego Świętochłowice) w tym samym dniu, w którym Zamawiający zgłosi Wykonawcy taką konieczność drogą elektroniczną.

Pytanie: Czy Zamawiający dopuszcza modyfikację treści tego zapisu:

Przesyłki przeznaczone do nadania odbierane będą z siedziby Zamawiającego w dni robocze od poniedziałku do piątku między 13:00 a godz. 14:00. Zamawiający zastrzega sobie możliwość nadania przesyłek dodatkowo godzinę przed zakończeniem pracy Zamawiającego tj. do godz. 14:30 w tym samym dniu., w którym Zamawiający zgłosi Wykonawcy taką konieczność drogą telefoniczną. Jednak zgłoszenie musi być wykonane nie później niż do godziny 10:00.

Odpowiedź:

Zamawiający nie dokona zmiany ogłoszenia o zamówieniu.

Pytanie nr 13

Dotyczy Załącznika nr 1 - Szczegółowy opis zamówienia pkt 21 ppkt h). określił, masę paczek pocztowych do 20 kg.

Pytanie: Czy Zamawiający dopuszcza modyfikację treści tego punktu i określenie wagi przesyłek do 10 kg? Waga takich przesyłek będzie zgodna z wagą powszechnych przesyłek paczkowych, jak również będzie to zgodne z formularzem cenowym.

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza modyfikację treści tego zapisu i dokona odpowiedniej zmiany ogłoszenia o zamówieniu.

Pytanie nr 14

Zamawiający w formularzu cenowym Załącznik nr 2 do SIWZ uwzględnił potwierdzenie odbioru dla przesyłek zagranicznych zarówno dla przesyłek listowych poleconych jak i paczek pocztowych.

Pytanie: Czy Zamawiający wyraża zgodę aby świadczenie usługi Potwierdzenia Odbioru w obrocie zagranicznym odbywało się do krajów nie wykluczonych w cenniku usług Wykonawcy (obecnie usługa Potwierdzenia Odbioru do przesyłek listowych ta nie jest świadczona do Brazylii, Danii, Anglii i Irlandii Płn., natomiast dla przesyłek paczkowych usługa ta nie jest świadczona do Kanady i Szwecji).

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę i dokona odpowiedniej zmiany ogłoszenia o zamówieniu.

Pytanie nr 15

Zamawiający w formularzu cenowym Załącznik nr 2 do SIWZ uwzględnił zwrot przesyłek nie wskazując rodzaju usługi oraz gabarytu.

Pytanie: Czy Zamawiający określi rodzaj usługi oraz gabaryt? Pozwoli to na dostosowanie usługi do potrzeb Zamawiającego.

Odpowiedź:

Zamawiający dokona zmiany ogłoszenia o zamówieniu w tym zakresie.

Pytanie nr 16

Dotyczy Załącznika nr 1 Klauzule Społeczne pkt 25 ppkt 2), oraz Załącznika nr 5 do ogłoszenia – wzór umowy – §7 pkt 2 ppkt. 2).

Pytanie: a) Czy zatem, w świetle powyższych uwag oraz z uwagi na fakt, iż żądanie przedłożenia umów o pracę narusza powszechnie obowiązujące przepisy, które weszły w życie 25.05.2018 dotyczące ochrony danych osobowych RODO Zamawiający dopuszcza możliwość modyfikacji treści postanowień w **Załączniku nr 5 Wzór Umowy § 7 ust. 3-7 w Załączniku nr 1 Klauzule Społeczne pkt 25 ppkt 2)**, poprzez wykreślenie obowiązku przedłożenia do wglądu kopii umów o pracę zawartych z osobami zatrudnionymi do realizacji przedmiotu zamówienia, bądź zastąpienie go innym prawnie dopuszczalnym sposobem weryfikacji obowiązków wynikających z SIWZ np. wprowadzeniem konieczności podpisania umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych.

b) Czy Zamawiający udostępni przed terminem składania ofert wzór umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych, czy też to po stronie wybranego wykonawcy ciążył będzie obowiązek przedstawienia projektu takiej umowy?

Odpowiedź:

Zamawiający wprowadzi do wzoru umowy będącym załącznikiem nr 5 do ogłoszenia zapisy dotyczące konieczności podpisania umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych. Na Wykonawcy ciąży obowiązek przygotowania umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych jako podmiotowi powierzającemu dane osobowe.

Pytanie nr 17

Zamawiający w Załączniku nr 5 – wzór umowy - Klauzule Społeczne pkt 24 Zamawiający wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę, na podstawie umowy o pracę osób wykonujących na rzecz pracodawcy i pod jego kierownictwem oraz w miejscu i czasie wyznaczonym, czynności w zakresie realizacji przedmiotu zamówienia, polegające na doręczeniu, wydaniu lub zwrocie przesyłek (tj. doręczyciele – listonosze, osoby wydające korespondencję/przesyłki).

Pytanie: Czy Zamawiający dopuszcza na następujący zapis: „Klauzule Społeczne pkt 24 Zamawiający wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę, na podstawie umowy o pracę osób wykonujących na rzecz pracodawcy i pod jego kierownictwem oraz w miejscu i czasie wyznaczonym, czynności w zakresie realizacji przedmiotu zamówienia, polegające na doręczeniu, wydaniu lub zwrocie przesyłek (tj. doręczyciele – listonosze, osoby wydające korespondencję/przesyłki) na terenie miasta Świętochłowice”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie dokona zmiany ogłoszenia o zamówieniu w tym zakresie.

Pytanie nr 18

Istotne Postanowienia Umowne w Załączniku nr 5 do ogłoszenia – wzór umowy – § 6 pkt. 4 oraz pkt. 5 – kary umowne.

Pragniemy wskazać, iż w przypadku kiedy Zamawiający zobligowany jest do stosowania ustawy Pzp (czyli jak w przedmiotowej sprawie), winien znaleźć zastosowanie art. 145 Pzp, który przewiduje jedyną możliwość odstąpienia przez Zamawiającego od umowy. Podkreślić ponadto należy, iż zastrzeżenie kary umownej z tytułu rozwiązania umowy nie odpowiada literalnemu brzmieniu przepisów art. 483 kodeksu cywilnego, zgodnie z którym można zastrzec w umowie, że naprawienie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego nastąpi przez zapłatę określonej sumy (kara umowna). Nadto art. 484 Kc stanowi m.in. iż, jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej; to samo dotyczy wypadku, gdy kara umowna jest rażąco wygórowana (a z przypadkiem takiej kary wygórowanej mamy do czynienia we wzorze umowy w SIWZ). Zaznaczamy także, że akt prawny na podstawie, którego będzie realizowana umowa (Ustawa Prawo Pocztove) wprost wskazuje wysokości odszkodowań w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania usług.

Pytanie: Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień SIWZ z przepisami bezwzględnie obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, Zamawiający dopuszcza wykreślenie we wzorze umowy i w jego miejsce wprowadzenie postanowienia regulującego odpowiedzialność operatora pocztowego na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe z dnia 23 listopada 2012 roku?

Odpowiedź:

Nie można zgodzić się z zaprezentowanym w pytaniu stanowiskiem, iż przepis art. 145 ustawy Prawo zamówień publicznych jedyną podstawę do odstąpienia od umowy przez Zamawiającego. Przepis ten nie może być interpretowany w ten sposób, że umowa w sprawie zamówień publicznych nie może zawierać innych zapisów dotyczących możliwości odstąpienia od umowy, czy też jej rozwiązania za wypowiedzeniem. Po pierwsze treść przepisu art. 145 ustawy Prawo zamówień publicznych takiego ograniczenia nie wprowadza. Po drugie ustawodawca zezwolił w tym zakresie na odnoszenie się do uregulowań kodeksu cywilnego. W odniesieniu do kwestii wygórowanych kar umownych, to niezgodnych z treścią art. 483 i 484 kodeksu cywilnego stanowisko Wykonawcy zaprezentowane w pytaniu nie ma potwierdzenia w treści wskazanych przepisów. Zastrzeżenie kary umownej ułatwia wierzycielowi realizację jego uprawnień z tytułu niewykonania lub nienależytego zobowiązania, ponieważ może on dochodzić jej zapłaty bez względu na wysokość poniesionej szkody. W razie zastrzeżenia karty umownej i wystąpienia okoliczności jej zapłaty, obowiązek ten obciąża dłużnika niezależnie od wykazania szkody wywołanej przyczynami uzasadniającymi jej naliczanie. Obowiązek zapłaty ma na celu w tym wypadku charakter bezwzględny. Natomiast przepis art. 484 §2 kodeksu cywilnego o możliwości miarkowania odszkodowania na żądanie dłużnika należy do przepisów tzw. Prawa sędziowskiego, czyli dot. sytuacji, która może mieć miejsce na etapie sporu toczącego się przed sądem powszechnym. Norma może znaleźć zatem zastosowanie w sytuacji, gdy w świetle oceny określonego stanu faktycznego można mówić o tym, że kara umowna w zastrzeżonej wysokości jawić się będzie jako nieadekwatna. Wobec powyższego Zamawiający nie dokona zmian w tym zakresie.

Pytanie nr 19

Dotyczy Załącznika nr 5 – wzór umowy - & 7 pkt 1 Wykonawca oświadcza, że następujące czynności, związane z realizacją przedmiotu umowy, będą wykonywane przez osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę: polegające na doręczeniu, wydaniu lub zwrocie przesyłek (tj. doręczyciele – listonosze, osoby wydające korespondencje/przesyłki).

Pytanie: Czy Zamawiający dopuszcza na następujący zapis: „Wykonawca oświadcza, że następujące czynności, związane z realizacją przedmiotu umowy, będą wykonywane przez osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę: polegające na doręczeniu, wydaniu lub zwrocie przesyłek (tj. doręczyciele – listonosze, osoby wydające korespondencje/przesyłki) na dopisanie na terenie miasta Świątuchłowice”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie dokona zmiany ogłoszenia o zamówieniu w tym zakresie.

Pytanie nr 20

Dotyczy Załącznika nr 5 – wzór umowy - § 8 pkt 1 w zakresie nieuregulowanym postanowieniami umowy zasady świadczenia usług objętych przedmiotem umowy, regulować będzie regulamin świadczenia usług Wykonawcy, pod warunkiem, że zapisy regulaminu nie będą sprzeczne z zapisami zawartymi w niniejszej umowie.

Pytanie: Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień SIWZ z przepisami bezwzględnie obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, Zamawiający dopuszcza wykreślenie we wzorze umowy tego zapisu i pozostawienie pierwszej części zapisu tj. Po podpisaniu Umowy w terminie do 7 dni. Wykonawca zobowiązuje się przedłożyć do umowy odpowiedni regulamin świadczenia usługi pocztowych niezbędny do prawidłowej realizacji przedmiotowej umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający nie dokona zmiany ogłoszenia o zamówieniu w tym zakresie.

Przewodniczący Komisji Przetargowej

Michał Palusiński



POTWIERDZENIE ODBIORU



Datownik placówki
oddawczej

Oznaczenie rodzaju pisma:

Numer pisma:

Z dnia:

Doręczenie niniejszej przesyłki następuje na zasadach określonych w ustawie z dnia 14 czerwca 1960 r. – Kodeks postępowania administracyjnego (Dz.U. z 2017 r., poz. 1257 z późn. zm.).

.....
.....
.....
(oznaczenie i adres nadawcy)

z. 251/2016 „DROCK” Warszawa, ul. Przasnyska 11/11B, tel. 22 639 30 41/42; fax 22 639 30 40

Potwierdzam odbiór przesyłki listowej

Datownik placówki
nadawczej

Nr

.....
(oznaczenie adresata przesyłki)
.....
.....



dn. 20 r.

.....
(czytelny podpis adresata przesyłki)

- Oznaczoną wyżej przesyłkę doręczono:
 adresatowi
 pełnoletniemu domownikowi, sąsiadowi, dozorczy domu*), który podjął się oddania przesyłki adresatowi (zawiadomienie o doręczeniu przesyłki umieszczono w oddawczej skrzynce pocztowej adresata, a jeżeli nie jest to możliwe, na drzwiach mieszkania adresata*).
- Z powodu niemożności doręczenia, w sposób wskazany w punkcie 1, przesyłkę pozostawiono na okres 14 dni do dyspozycji adresata w UP w dniu (zawiadomienie o pozostawieniu przesyłki w tym UP wraz z informacją o możliwości jej odbioru w terminie 7 dni od dnia pozostawienia zawiadomienia, umieszczono w oddawczej skrzynce pocztowej adresata, a jeżeli nie jest to możliwe: na drzwiach mieszkania adresata, jego biura; innego pomieszczenia, w którym adresat wykonuje swoje czynności zawodowe; w widocznym miejscu przy wejściu na posesję adresata*).
- Z powodu niepodjęcia w terminie 7 dni, przesyłkę awizowano powtórnie w dniu 20 r.
- Przesyłkę zwrócono do nadawcy, gdyż adresat:
(data awizowania przesyłki)
 odmówił przyjęcia zmarł pod wskazanym adresem jest nieznany wyprowadził się
 nie odebrał awizowanej przesyłki dn. 20 r. (data zwrotu przesyłki).

*) właściwie zaznaczyć

dn. 20 r.,
(data i czytelny podpis doręczającego / wydającego)