



Zakład Gospodarki Mieszkaniowej
ul. Kościuszki 17
44-200 Rybnik

DZP.1120.0062.2017

Rybnik, dnia 22 grudnia 2017 roku

ODPOWIEDZI NA PYTANIA z dn. 20.12.2017 r.

dot. przetargu nieograniczonego na

„Świadczenie na rzecz Zakładu Gospodarki Mieszkaniowej w Rybniku usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym z podziałem na zadania:

Zadanie 1: Świadczenie na rzecz Zakładu Gospodarki Mieszkaniowej w Rybniku usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym

Zadanie 2: Świadczenie na rzecz Zakładu Gospodarki Mieszkaniowej w Rybniku usług kurierskich w obrocie krajowym i zagranicznym oraz ewentualnych ich zwrotów”

W załączeniu przekazuję pytania zadane przez Wykonawcę wraz z odpowiedziami Zamawiającego.

Proszę o uwzględnienie tych wyjaśnień przy opracowywaniu oferty przetargowej.

1. Zamawiający w treści SIWZ Opis przedmiotu zamówienia. Szczegółowe wymagania Zamawiającego odnośnie przedmiotu zamówienia w pkt. 5) napisał, że Usługi pocztowe stanowiące przedmiot zamówienia obejmują:

c) paczki pocztowe o wadze do 20 kg i rozmiarze (gabaryt A):

minimum – wymiary strony adresowej nie mogą być mniejsze niż 90x140mm

maksimum – żaden z wymiarów nie może przekroczyć długości 600mm, szerokość 500mm, wysokość 300mm,

d) paczki pocztowe o wadze do 20 kg i o rozmiarze (gabaryt B):

minimum – jeśli choć jeden z wymiarów przekracza długość 600mm, szerokość 500mm, wysokość 300 mm

maksimum – suma długości i największego obwodu mierzonego w innym kierunku niż długość – 3000mm, przy czym największy wymiar nie może przekroczyć 1500mm,

Pytanie/wniosek 1: Z uwagi na fakt, że Zamawiający nie przedstawił do wyceny paczek o masie do 20kg, Wykonawca wnosi o modyfikację katalogu usług i zmianę wagi w tych pozycjach do 10kg zgodnie z treścią formularza cenowego.

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 1

Zamawiający zmienia w pkt.5) w treści SIWZ wagę paczek do 10 kg. Zgodnie z treścią formularza cenowego.

2. Zamawiający w treści SIWZ Opis przedmiotu zamówienia w pkt. 19) napisał, że Opłata za zwroty przesyłek rejestrowanych, które nie zostały doręczone adresatowi odbywać się będzie na podstawie wystawionej faktury, do której dołączony zostanie wykaz zwróconych przesyłek w danym okresie.

Pytanie/wniosek 2: Czy Zamawiający ma na myśli specyfikację do faktury zawierającą ilość przesyłek zwróconych do Zamawiającego po wyczerpaniu możliwości ich doręczenia adresatowi?

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 2

Tak. Zamawiający miał na myśli specyfikację do faktury zawierającą ilość zwróconych przesyłek po wyczerpaniu możliwości ich doręczenia adresatowi.

3. Zamawiający w treści SIWZ Opis przedmiotu zamówienia w pkt. 22) napisał, że Podstawą obliczenia należności będzie suma opłat za przesyłki faktycznie nadane lub zwrócone z powodu braku możliwości ich doręczenia w okresie rozliczeniowym, potwierdzona co do ilości i wagi na podstawie dokumentów nadawczych lub oddawczych, przy czym obowiązywać będą ceny jednostkowe podane w formularzu cenowym lub w przypadku przesyłek nieujętych w formularzu cenowym – w cenniku usług Wykonawcy, a w przypadku ich zmiany zgodnie z dokumentem stwierdzającym te zmiany. Ceny określone w formularzu cenowym powinny zawierać wszystkie opłaty Wykonawcy.

Pytanie/wniosek 3: Czy dobrze rozumiemy, że Zamawiający dopuszcza zmianę cen jednostkowych, zgodnie z zapisami ustawy Prawo Pocztowe dotyczącymi zmiany cen za powszechne usługi pocztowe świadczone przez operatora wyznaczonego?

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 3

Zamawiający we wzorze umowy (zał.6.1) § 5 ujął sposób rozliczeń w trakcie trwania umowy.

4. Zamawiający w treści SIWZ Opis przedmiotu zamówienia w pkt. 26) napisał -Potwierdzenie doręczenia albo zwrotu przesyłki poleconej w formie elektronicznej w obrocie krajowym.

Pytanie/wniosek 4: Zapis pkt. 26) jest niezrozumiały, dlatego Wykonawca prosi o wyjaśnienie, co Zamawiający miał na myśli.

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 4

Zamawiający miał na myśli śledzenie przesyłek w formie elektronicznej, gdzie Zamawiający będzie mógł sprawdzić aktualny status przesyłki po wpisaniu numeru podanego na potwierdzeniu odbioru.

5. Zamawiający w treści SIWZ Opis przedmiotu zamówienia w pkt. 27) napisał, że będzie nadawał m.in. przesyłki zgodnie z przepisami Kodeksu Postępowania Administracyjnego korzystając z własnych wzorów 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.

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

Wzór formularza potwierdzenia odbioru dla przesyłek nadawanych w postępowaniu administracyjnym

<h1 style="margin: 0;">POTWIERDZENIE ODBIORU</h1>		
<div style="border-bottom: 1px solid black; margin-bottom: 5px;"></div> <div style="border-bottom: 1px solid black; margin-bottom: 5px;"></div> <div style="border-bottom: 1px solid black; margin-bottom: 5px;"></div>		datowatki placówki odbiorczej
(nazwa i adres adresata przesyłki)		
Kodex pióra		
Nr pióra		
z dnia		
Potwierdzam własnoręcznie podpisem, że wydaj wymienioną przesyłkę otrymałam/am		(nazwa i adres nadawcy przesyłki)
(data, imię i nazwisko odbiorcy przesyłki)		

Dotarcie przesyłki następuje na zasadach określonych w ustawie z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2016r. poz. 223)

1. Przesyłkę za _____ doproszone¹⁾

<input type="checkbox"/> adresatowi <input type="checkbox"/> dostawcy (przesłannikowi) <input type="checkbox"/> dostawcy domu	<input type="checkbox"/> osobie upoważnionej do odbioru <input type="checkbox"/> sąsiadowi
---	---

(czytelnie imię i nazwisko odbiorcy przesyłki)

2. Przesyłki nie doproszone w sposób wskazany w pkt 1, przesyłkę pocztowo w placówce pocztowej _____ o czym w dniu _____ zamieszczono zawiadomienie²⁾:

(nazwa placówki pocztowej)

☐ w oddawczej skrytce pocztowej adresata ☐ na drzewach mieszkanio/biem adresata

☐ w widocznym miejscu przy wejściu na posesję adresata

3. Z powodu niepodjęcia przesyłki w terminie 7 dni pocztowo w pocztownym zawiadomieniu w dniu _____

4. Przesyłkę wydano w miejscu wskazanym w pkt 2³⁾

<input type="checkbox"/> adresatowi <input type="checkbox"/> podmiotowi/bi adresata <input type="checkbox"/> osobie upoważnionej do odbioru	<input type="checkbox"/> przedsiębiorcy/bi w ustawowym <input type="checkbox"/> osobie pełnomocnej zastępującej z adresem
--	--

5. Przesyłki nie doproszone, gdyż⁴⁾:

<input type="checkbox"/> adresat odmówił przyjęcia <input type="checkbox"/> adresat nie podjął przesyłki w terminie <input type="checkbox"/> adresat zmarł	<input type="checkbox"/> niedostarczony adres <input type="checkbox"/> z innych przyczyn
--	---

(podać jakie)

¹⁾ zaznaczyć właściwy kwadrat

²⁾ wskazane aktywnie

(data i podpis kierownika/powiatowego/wydziałowego⁵⁾)

Pytanie/wniosek 5.1: Czy Zamawiający przy wysyłce korespondencji ze zwrotnym potwierdzeniem odbioru będzie wymagał jej doręczania zgodnie z zastosowaniem przepisu art. 57 par. 5 pkt. 2 KPA oraz (lub) art. 12 par. 6 pkt. 2 Ordynacji podatkowej oraz czy będą one wykonane zgodnie z poniżej opisanymi normami ?

Zamawiający nie udzielił odpowiedzi na pytanie, ponieważ pkt.27 opisu przedmiotu zamówienia w SIWZ zawiera inną treść niż sugerowana treść Wykonawcy.

Telefon 32 429 48 60

przesyłki rejestrowanej uważa się za niewykonaną jeżeli doręczenie przesyłki rejestrowanej lub zawiadomienie o próbie jej doręczenia nie nastąpiło w terminie 14 dni od dnia nadania.
Pytanie/wniosek 6: Czy Wykonawca dobrze rozumie, że chodzi tutaj o przesyłki w obrocie krajowym?

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 6

Tak. Wykonawca dobrze rozumie, że chodzi o przesyłki w obrocie krajowym.

7. Zamawiający w Załączniku nr 5.1 – Formularz cenowy zadanie 1 przedstawił do wyceny przesyłki listowe i paczki do zagranicy w rozbiu na gabaryt A i B.

Pytanie/ wniosek 7: Wykonawca informuje, że w stosowanym przez niego cenniku usług w obrocie zagranicznym nie ma rozbiu na gabaryty A i B i Wykonawca dokona wyceny w formularzu wg tych samych cen dla poszczególnych przedziałów wagowych. Czy Zamawiający akceptuje taką wycenę?

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 7

Tak. Zamawiający akceptuje taką wycenę wg. Cennika usług zagranicznych.

8. Zamawiający w załączniku nr 5.1 – Formularz cenowy zadanie 1 przedstawił do wyceny m.in. różne rodzaje paczek pocztowych.

Pytanie/ wniosek 8: Czy Wykonawca dobrze rozumie, że we wszystkich pozycjach, w których nie ma wskazania, że dotyczą usług zagranicznych mają być wycenione usługi w obrocie krajowym?

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 8

Tak. Wykonawca dobrze rozumie że we wszystkich pozycjach, w których nie ma wskazania, że dotyczą usług zagranicznych mają być wycenione usługi w obrocie krajowym.

9. Zamawiający w Załączniku nr 5.2 – Formularz cenowy zadanie 2 przedstawił do wyceny przesyłki kurierskie podając masę przesyłki „ponad 1 kg”

Pytanie/ wniosek 9: Wykonawca wnosi o określenie górnego zakresu masy przesyłek przedstawionych do wyceny. Brak górnej granicy przedziału wagowego uniemożliwia wycenę tych przesyłek.

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 9

Górny zakres masy przesyłek wynosi 5kg.

10. Zamawiający w Załączniku nr 5.2 – Formularz cenowy zadanie 2 przedstawił m.in. do wyceny Przesyłki kurierskie w obrocie zagranicznym w liczbie 3 szt. oczekując, że przesyłki kurierskie zagraniczne doręczone będą do w 3 dnia roboczego.

Pytanie/ wniosek 10.1: Czy z uwagi na niewielką ilość tych przesyłek w okresie realizacji zamówienia Zamawiający usunie z formularza tę pozycję, a realizacja usług kurierskich w obrocie zagranicznym odbywać się będzie w oparciu o powszechnie obowiązujący w chwili nadania przesyłki cennik przesyłek kurierskich w obrocie zagranicznym.

Pytanie/ wniosek 10.2: Jeżeli Zamawiający zdecyduje się na pozostawienie do wyceny w formularzu cenowym tej pozycji, Wykonawca wnosi o doprecyzowanie kraju przeznaczenia, do którego nadawane będą przesyłki kurierskie do zagranicy oraz o wykreślenie z treści opisu „doręczone w 3 dnia robocze”. Realizacja usług kurierskich w obrocie zagranicznym odbywać się w oparciu o porozumienia międzynarodowe i Wykonawca nie może zapewnić dochowania takiego terminu.

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 10

Tak. Zamawiający wykreśli z formularza tę pozycję, a realizacja usług kurierskich w obrocie zagranicznym odbywać się będzie w oparciu o powszechne obowiązujący w chwili nadania przesyłki cennik przesyłek kurierskich w obrocie zagranicznym.

11. Zamawiający w Załączniku nr 5.2 – Formularz cenowy zadanie 2 przedstawił m.in. do wyceny w Lp.3. Przesyłki kurierskie doręczane w następnym dniu roboczym po dniu nadania do godziny 9.00 i w Lp.1. Przesyłki kurierskie doręczane w następnym dniu roboczym po dniu nadania do godziny 15.00

Pytanie/ wniosek 11.1: Czy Zamawiający przyjmuje, że realizację do godziny 9.00 Wykonawca może zapewnić tylko w wybranych relacjach określonych w Wykazie relacji dla przesyłek Pocztex Ekspres 24 z usługą dodatkową: Doręczenie do 8:00” albo „Doręczenie na wskazaną godzinę” albo „Doręczenie po godzinie 17:00” ?

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 11.1

Tak. Zamawiający przyjmuje, że realizację do godziny 9.00 Wykonawca może zapewnić tylko w wybranych relacjach określonych w wykazie relacji dla przesyłek Pocztex Ekspres 24 z usługą dodatkową.

Pytanie/ wniosek 11.2: Wykonawca prosi o modyfikację tego zapisu przez usunięcie treści „do godziny 15.00” pozostawienie wymogu doręczania przesyłki do godziny 15.00 spowoduje, że Wykonawca wyceni tę pozycję wg wyższej opłaty wg cennika z pozycji „Doręczenia na wskazaną godzinę” a doręczanie na wskazaną godzinę Wykonawca może zapewnić tylko w wybranych relacjach określonych w Wykazie relacji dla przesyłek Pocztex Ekspres 24 z usługą dodatkową: Doręczenie do 8:00” albo „Doręczenie na wskazaną godzinę” albo „Doręczenie po godzinie 17:00” ?

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 11.2

Zamawiający pozostawia zapis do godziny 15 i przyjmuje, że realizację do godziny 15 Wykonawca może zapewnić tylko w wybranych relacjach określonych w wykazie relacji dla przesyłek Pocztex Ekspres 24 z usługą dodatkową i przyjmuje, iż Wykonawca wyceni tę pozycję wg wyższej opłaty.

12. Zamawiający w § 14 w Załączniku nr 6.1 (zadanie 1) – Wzór umowy oraz w § 10 w Załączniku nr 6.2 (zadanie 2) – Wzór umowy określa wymogi dotyczące zatrudnienia przez Wykonawcę pracowników na umowę o pracę, szeroki zakres uprawnień weryfikacyjnych Zamawiającego w tym zakresie oraz bardzo szeroki katalog obowiązków dokumentacyjnych Wykonawcy w zakresie potwierdzania zatrudniania pracowników na umowę o pracę.

Pytanie / wniosek 12.1: Czy Zamawiającemu chodzi o wymóg zatrudnienia wszystkich pracowników wykonujących wskazane przez Zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia? Biorąc pod uwagę specyfikę usług pocztowych, realizacja przedmiotu zamówienia może się odbywać na terenie całego kraju, przy zaangażowaniu znaczących zasobów ludzkich. Utrzymanie zatrudnienia tak wysokiej liczby osób na podstawie umowy o pracę na poziomie 100% nie jest możliwe, choćby ze względu na sezonowe, zwiększone zapotrzebowanie na pracowników w niektórych obszarach.

Czy Zamawiający przewiduje możliwość modyfikacji powyższego wymogu określając pewien procentowy udział osób (np. 70%), które muszą być zatrudnione na podstawie umowy o pracę wykonując czynności określone przez Zamawiającego, zatrudnionych w celu realizacji przedmiotu zamówienia w zakresie dostarczania, przemieszczania, sortowania przesyłek na potrzeby realizacji przedmiotowego zamówienia?

Pytanie / Wniosek 12.2: Wykonawca wnosi o wyjaśnienie, czy wymogi określony odpowiednio w § 14 w Załączniku nr 6.1 (zadanie 1)– Wzór umowy oraz w § 10 w Załączniku nr 6.2 (zadanie 2) – Wzór umowy dotyczące dokumentowania przez Wykonawcę i czynności kontrolnych Zamawiającemu, jako potwierdzenia spełniania warunku zatrudnienia, osób wykonujących w trakcie realizacji zamówienia czynności, odnosi się do osób realizujących czynności bezpośrednio związane ze świadczeniem usług na rzecz Zamawiającego np. odbiór i nadanie korespondencji, czy wymóg ten dotyczy wszystkich pracowników Wykonawcy zaangażowanych w proces realizacji usług objętych przedmiotem zamówienia? Zwrócić należy uwagę, iż w rozumieniu przepisów prawa pocztowego świadczenie usług pocztowych odbywa się w wielu etapach na terenie całego kraju, zatem przy braku stosownego ograniczenia w ww zakresie wykonawca byłby zmuszony do legitymowania się umowami o pracę de facto wszystkich pracowników tj ponad 60 tys. osób?

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 12.1 i 12.2

Zamawiający na stronie 7 SIWZ oraz we wzorze umowy (zał. 6.1 §14), (zał.6.2 §10) określił czynności co do których istnieje wymóg ich realizacji przez osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974r. - Kodeks Pracy. Ponadto w §14 (zał. 6.1) i §10 (zał. 6.2.) Zamawiający określił sposób wykonywania czynności kontrolnych wobec Wykonawcy odnośnie spełniania przez Wykonawcę lub podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności wskazane w § 14 ust.1 (zał 6.1 zadanie 1), w §10 ust. 1 (zał. 6.2 zadanie 2).

Pytanie / wniosek 12.3: Zamawiający wnosi o zmianę zapisu w § 14 w Załączniku nr 6.1 (zadanie 1) – Wzór umowy oraz w § 10 w Załączniku nr 6.2 (zadanie 2) – Wzór umowy na następujący:

1. Zamawiający wymaga zatrudnienia na podstawie umowy o pracę w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy, przez wykonawcę lub podwykonawcę, osób wykonujących czynności przyjmowania i doręczania przesyłek.
2. 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 w zakresie potwierdzenia spełniania ww. wymogów i dokonywania ich oceny w zakresie zatrudnienia przez Wykonawcę pracowników do realizacji niniejszej umowy na terenie miasta Rybnik,
 - 2) żądania wyjaśnień w przypadku wątpliwości w zakresie potwierdzenia spełniania ww. wymogów,
1. W trakcie realizacji zamówienia na każde wezwanie Zamawiającego, nie częściej niż raz na pół roku, w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie Wykonawca przedłoży Zamawiającemu wskazane poniżej dowody w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na terenie miasta Rybnik na podstawie umowy o pracę przez wykonawcę lub podwykonawcę osób wykonujących wskazane w ust. 1 czynności w trakcie realizacji zamówienia:
 - 1) 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 i wymiaru etatu oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu wykonawcy lub podwykonawcy,

- 2) poświadczoną za zgodność z oryginałem odpowiednio przez Wykonawcę lub podwykonawcę kopię zaświadczenia właściwego oddziału ZUS, potwierdzającego opłacanie przez Wykonawcę lub podwykonawcę składek na ubezpieczenia społeczne i zdrowotne z tytułu zatrudnienia na podstawie umów o pracę za ostatni okres rozliczeniowy”

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 12.3

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisów SIWZ w zakresie opisywanym w pytaniu .

13. Zamawiający w § 14 w Załączniku nr 6.1 (zadanie 1)– Wzór umowy oraz w § 10 w Załączniku nr 6.2 (zadanie 2) – Wzór umowy w ust. 3 pkt. 2) zastrzega sobie możliwość wglądu do kopii umów o pracę (wraz z dokumentem regulującym zakres obowiązków, jeśli został sporządzony) z wybranymi przez Zamawiającego doręczycielami.

Wskazujemy, iż ustawa Prawo zamówień publicznych nie ogranicza uprawnień Zamawiającego dotyczących weryfikowania spełniania warunku zamówień zastrzeżonych na etapie realizacji zamówienia publicznego. W ramach postanowień umownych Zamawiający może określić zobowiązania dotyczące kontroli i weryfikowania spełniania przedmiotowego warunku także w zakresie żądania dodatkowych dokumentów, pod warunkiem, że jest to zgodne (dopuszczalne) w świetle innych przepisów. W przypadku udostępniania umów o pracę przepisy Ustawy Pzp, jak z resztą także Kodeksu Pracy, nie przewidują jakiegokolwiek regulacji. Natomiast umowy o pracę zawierają informacje dotyczące pracowników stanowiące dane chronione, wobec czego wykonawca (będący pracodawcą), występujący jako administrator danych osobowych, powinien przestrzegać przepisów ustawy z 29 sierpnia 1997 r. o ochronie danych osobowych (tekst jednolity: Dz. U. 2002 r. Nr 101 poz. 926, ze zm.) (zwanej dalej: "ustawą").

Wykonawca wobec zastrzeżonej przez Zamawiającego konieczności przedstawienia do wglądu kopii umów o pracę, pracowników zatrudnionych do wykonywania przedmiotowego zamówienia na podstawie umowy o pracę, zwraca uwagę, iż udostępnienie i przetwarzanie danych żądanych przez Zamawiającego wymaga zastosowania art. 31 i nast. ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. o ochronie danych osobowych (Dz. U. z 2014 r., poz. 1182).

Pytanie/wniosek 13.1: Biorąc pod uwagę powyższe, czy Zamawiający potwierdza, że podpisze z wykonawcą umowę na powierzenie przetwarzania danych osobowych oraz zgodzi się na wzór umowy zaproponowany przez Wykonawcę (wzór umowy w załączeniu)?

Pytanie/wniosek 13.2: Prosimy o wykreślenie sformułowania (wraz z dokumentem regulującym zakres obowiązków, jeśli został sporządzony) z uwagi na fakt, że zakres czynności nie jest załącznikiem do umowy o pracę, a jedynie szczegółowym dookreśleniem pełnionych przez pracownika obowiązków i często zawiera dane wrażliwe dla Wykonawcy.

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 13.1 i 13.2

Zamawiający podtrzymuje możliwość żądania od Wykonawcy kopii umowy oraz dokumentu regulującego zakres obowiązków, jednak w przypadku ich żądania od Wykonawcy oba te dokumenty przed przekazaniem Zamawiającemu powinny być zanonimizowane z wyjątkiem danych wskazanych w §14 ust. 3 pkt. 2 (zał. 6.1 zadanie 1), §10 ust.3 pkt. 2 (zał. 6.2 zadanie 2).

Odnosnie zawarcia odrębnej umowy dotyczącej przetwarzania danych osobowych, Zamawiający dopuszcza możliwość zawarcia takiej umowy z Wykonawcą w przypadku, kiedy w trakcie realizacji umowy zażąda ww. dokumentów. Treść umowy dot. przetwarzania danych osobowych zostanie ustalona w przypadku skorzystania przez Zamawiającego uprawnienia określonego w §14 ust. 3 pkt. 2 (zał. 6.1 zadanie 1), §10 ust.3 pkt. 2 (zał. 6.2 zadanie 2).

14. Zamawiający w § 18 w Załączniku nr 6.1 (zadanie 1) – Wzór umowy pisze, że „W sprawach nie uregulowanych niniejszą umową mają zastosowanie przepisy Kodeksu Cywilnego i ustawy Prawo budowlane.”

Pytanie/wniosek 14: Wykonawca prosi o wyjaśnienie, czy Zamawiający miał na myśli przepisy Kodeksu Cywilnego i ustawy Prawo pocztowe i czy zmieni zapis tego paragrafu powołując się na właściwe przepisy prawa?

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 14

Tak. Zamawiający w § 18 miał na myśli przepisy Kodeksu Cywilnego i ustawy Prawo pocztowe. Zamawiający wykreśla zapis "ustawy Prawo budowlane"

15. Zamawiający w § 15 ust. 1 wzoru umowy zadanie 1 oraz § 11 ust. 1 wzoru umowy zadania 2 pisze o karze umownej za odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy kara jest sformułowana w sposób naruszający naczelne zasady zamówień publicznych, co uniemożliwia de facto złożenie oferty przez Wykonawcę. Konieczność zapłaty kar w wysokości przewidzianej w w/w § wzorów umowy jest rażąco wygórowana i wskazuje na oczywistą dysproporcję pomiędzy ciężarem naruszenia obowiązków przez Wykonawcę a rozmiarem sankcji wymierzonej z tego tytułu. Jak wskazuje bowiem orzecznictwo np. wyrok Sądu Najwyższego z dnia 2 kwietnia 2014 roku (Sygn. akt: IV CSK 416/13) "w przypadkach dużej dysproporcji między wysokością zastrzeżonej kary umownej a interesem wierzyciela chronionym za pomocą kary umownej dopuszczalne jest – na podstawie art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego – zmniejszenie kary umownej przez sąd, na żądanie dłużnika. Zmniejszenie zastrzeżonej kary umownej opierać się może na łącznym stosowaniu obu wskazanych w art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego podstaw miarkowania. Jest tak wtedy, gdy kara umowna po zmniejszeniu jej z powodu wykonania zobowiązania w znacznej części pozostaje nadal rażąco wygórowana". W takiej sytuacji dany wykonawca będzie korzystał z możliwości miarkowania kary wskazanej w art. 484 § 2 kodeksu cywilnego, zwłaszcza mając na uwadze, iż przy tak ogólnym i niedoprecyzowanym sposobie formułowania podstawy do skorzystania z kary umownej można przyjąć, iż Zamawiający będzie korzystał ze swojego uprawnienia w sytuacji zrealizowania przez wykonawcę znaczącej części przedmiotu zamówienia w danym okresie rozliczeniowym, czy wręcz w okresie trwania umowy. Zasadność takiego stanowiska znowu znajduje potwierdzenie w orzecznictwie. Zgodnie bowiem z wyrokiem Sądu Apelacyjnego w Białymstoku z dnia 26 lutego 2014 roku (Sygn. akt : I ACa 710/13) "możliwość miarkowania kary umownej ze względu na wykonanie zobowiązania w znacznej części powinna ograniczać się do przypadków, gdy kara umowna ustalona jest w stałej wysokości bez względu na zakres uchybień dłużnika; jeżeli zaś strony w umowie zróżnicowały karę umowną w zależności od stopnia niewykonania zobowiązania lub rodzaju i wagi konkretnego uchybienia, to dłużnik nie może powoływać się na wykonanie zobowiązania w znacznej części jako na przesłankę miarkowania. Będzie tak wówczas gdy kara umowna ustalona jest w postaci stawki dziennej lub tygodniowej. Z kolei przy przesłance rażąco wygórowanej kary umownej należy się kierować stosunkiem tej kary do należnego uprawnionemu odszkodowania, które należałoby się mu na zasadach ogólnych - a nie relacją kary do świadczenia głównego, do interesu wierzyciela oraz do szkody". Zatem punktem wyjścia dla rozważań nad dopuszczalną

wysokością kary umownej powinno być określenie funkcji, jaką ta instytucja ma pełnić w obrocie gospodarczym. Celem unormowania instytucji kar umownych było zapewnienie stronie pewności poprawnego wykonania zobowiązania wynikającego z umowy, a nie stworzenie jednemu z kontrahentów okazji do wzbogacenia się kosztem drugiej strony. Kara stanowi bowiem odszkodowanie umowne, odszkodowanie natomiast nie powinno przewyższać szkody ani stanowić źródła wzbogacenia się poszkodowanego. Relacja wysokości kwot, których zapłaty będzie mógł żądać Zamawiający, do rzeczywistej skali niewykonania lub nienależytego wykonania usługi wskazuje, że kara umowna w przedmiotowym zamówieniu nie spełnia funkcji kompensacyjnej (jako że znacznie przewyższa wysokość ewentualnej szkody poniesionej z tego tytułu przez Zamawiającego), lecz stanowi przyczynek do wzbogacenia się Zamawiającego. Co więcej, ustalanie wysokości kary umownej powyżej pułapu, którego wysokość byłaby uzasadniona wagą naruszenia obowiązków Wykonawcy jest bezprzedmiotowe, gdyż nie spowoduje już dodatkowej motywacji u Wykonawcy. Kwestię motywacji jako jednego z czynników branych pod uwagę przy dokonywaniu oceny, czy kara umowna ma wygórowaną wysokość, poruszyła także Krajowa Izba Odwoławcza: „o karze rażąco wygórowanej można mówić w sytuacji, gdy jej wysokość przekracza granice motywacji wykonawcy do realizacji zamówienia i stanowi przyczynek dla zamawiającego do wzbogacenia się” (orzeczenie KIO/UZP1839/09 z dnia 19 lutego 2012 r.). Kara umowna ustalona na zbyt wysokim poziomie przestaje spełniać funkcję stymulacyjną (motywującą dłużnika do prawidłowego wykonania zobowiązania), a staje się źródłem nadmiernej represji wobec Wykonawcy.

Praktykę obciążania Wykonawcy karą w wysokości nieadekwatnej do stopnia niewywiązywania się z obowiązków umownych, przy jednoczesnym braku wyznaczenia odpowiedniego terminu na usunięcie naruszeń zakwestionowała KIO w wyroku z dnia 6 września 2011 r.; Sygn. akt KIO 1800/11 : „Zamawiający w ogóle nie uwzględnił możliwości niezwłocznego usunięcia ewentualnych usterek przez Wykonawcę. Fakt ten sugerowałby, iż celem Zamawiającego nie jest dążenie do należytego wykonania umowy, a samo karanie Wykonawcy nawet za drobne i możliwe niezwłocznie do usunięcia usterki, co narusza art. 5 kc, art. 3531 kc w zw. z art. 14 ustawy pzp.”. Zgodnie z cytowanym orzeczeniem, represyjny charakter kary umownej nie powinien dominować nad jej odszkodowawczą funkcją. Wskazać należy, że wyrażona w art. 3531 k.c. swoboda umów (z której Zamawiający mógłby wyciągać błędny wniosek, że wysokość kary umownej można ustalić w dowolnej wysokości), nie ma charakteru absolutnego i doznaje ograniczeń wynikających m.in. z właściwości stosunku prawnego czy zasad współżycia społecznego. Podkreślić należy, że nawet podpisanie umowy, w której zastrzeżono wygórowane kary umowne, nie wyłącza ochrony strony, która w wyniku nałożenia rażąco wysokich kar zostałaby pokrzywdzona. Dlatego nawet zaaprobowanie zapisów umowy w obecnym kształcie nie wyklucza możliwości miarkowania wysokości kary umownej przez sąd na podstawie art. 484 § 2, jeżeli tylko ma ona rażąco wygórowany charakter.

Sama praktyka rynku pocztowego wypracowała ponadto powszechnie przyjęte i stosowane wysokości kar, które operator, nie chcąc stracić zaufania u obecnych oraz potencjalnych klientów, jest w stanie respektować. Są one niższe niż te zaproponowane przez Zamawiającego, można zatem stwierdzić, że w warunkach realizacji przedmiotowego zamówienia również byłyby wystarczające.

Przewidziane w ww § wzoru umowy kary umowne są zdecydowanie nieadekwatne w kontekście potrzeb i interesu Zamawiającego, charakteru świadczonych usług, a także ilości czynności wykonywanych przez Wykonawcę przy realizacji zamówienia. Przy tak znacznej ilości, nienależyte wykonanie jedynie kilku czynności (składowych danej usługi) pozbawiłoby

Wykonawcę znacznej części należnego wynagrodzenia, co jest powodem, iż przedmiotowe zamówienie traci dla niego sens ekonomiczny i uniemożliwia mu złożenie oferty w przedmiotowym postępowaniu .

Pytanie / wniosek 15: Mając na uwadze powyższe, Wykonawca, w celu ustalenia równej pozycji stron, zwraca się o powtórny analizę przedstawionych powyżej kwestii i rewizję stanowiska Zamawiającego w zakresie kar umownych przewidzianych w §15 i § 11 wzorów umów poprzez udzielenie wyjaśnień czy Zamawiający dopuszcza:

- wykreślenie kar w §15 ust 1 oraz w § 11 ust. 1 wzoru umowy zadania 2 z i oparcie odpowiedzialności Wykonawcy na zasadach określonych w Regulaminie świadczenia usług i stosowanych ustawach, bądź znaczące ich obniżenie, co najmniej o 75% oraz uwzględnienie we wzorze umowy postanowień dotyczących konieczności przeprowadzenia postępowania wyjaśniającego (z udziałem Wykonawcy) przed każdorazowym nałożeniem danej kary umownej, co spowoduje zniesienie znamion kary wygórowanej.?

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 15

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisów SIWZ w zakresie opisywanego pytania .

16. Zamawiający w § 10 wzoru umowy Zadania 1 oraz § 8 wzoru umowy dla zadania 2 określa możliwości wypowiedziana umowy w pkt. 2) przedstawia możliwość wypowiedzenia umowy z miesięcznym okresem wypowiedzenia tylko przez Zamawiającego.

Pytanie / wniosek 16: Czy Zamawiający mając na uwadze równość traktowania stron umowy dokona korekty w zakresie § 10 pkt.2 oraz § 8 pkt. 2 dając możliwość rozwiązania umowy przez Każdą ze stron z miesięcznym okresem wypowiedzenia bez podania powodów?

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 16

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisów SIWZ w zakresie opisywanego pytania .

17. Zamawiający w § 6 wzoru umowy Zadania 1 ust. 4 oraz § 4 wzoru umowy dla zadania 2 ust. 2 określa termin płatności faktur.

Pytanie / wniosek 17: Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu terminu określonego w w/w paragrafach z uwagi na sprzeczne zapisy w zakresie dokonania płatności na wystawione faktury na zapis: „Należności wynikające z faktury VAT Zamawiający regulować będzie przelewem na konto wskazane na fakturze w terminie 14 dni od daty jej wystawienia. Wykonawca zobowiązuje się do wystawienia faktury w terminie do 7 dni od zakończenia okresu rozliczeniowego.”

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 17

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisów SIWZ w zakresie opisywanego pytania .

18. Zamawiający w § 6 wzoru umowy Zadania 1 nie określa dnia zapłaty natomiast w § 4 wzoru umowy dla zadania 2 ust. 3 określa, że za dzień zapłaty przyjmuje się dzień obciążenia rachunku Zamawiającego.

Pytanie / wniosek 18: Zapis § 4 wzoru umowy dla zadania 2 ust. 3 uniemożliwia Wykonawcy swobodnie dysponować środkami za wykonane usługi – co jest niezgodne z orzecznictwem sądów w tej sprawie oraz uniemożliwia Wykonawcy monitorowanie terminowości płatności za świadczone usługi oraz naliczanie ewentualnych odsetek za zwłokę. Termin zapłaty należności cywilnoprawnych reguluje art. 454 Kodeksu cywilnego, który regulując miejsce wykonania zobowiązania traktuje także o chwili spełnienia świadczenia, co nie budzi wątpliwości chociażby ze względu na orzecznictwo Sądu Najwyższego. 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

biorąc pod uwagę równe traktowanie stron umowy i ze względu na to, że faktyczną możliwością dysponowania środkami jest data ich wpływu na rachunek Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza zmianę zapisu o dniu zapłaty według powszechnie stosowanej formy w obrocie gospodarczym: „Za dzień zapłaty uważany będzie dzień obciążenia środków na rachunku wykonawcy” i wprowadzi go do wzorów umów?

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 18

Zamawiający wykreśla zapis § 4ust.3 we wzorze umowy (zał.6.2 zadanie 2).

Zamawiający załącza nowy formularz cenowy (załącznik nr 5.2) na zadanie nr 2.

Zgodnie z art. 38 ustawy Prawo zamówień publicznych, aby umożliwić Wykonawcom wprowadzenie w ofertach zmian wynikających z wyjaśnień SIWZ, Zamawiający przedłuża termin składania ofert do dnia **29.12.2017 r.** do godz. **09:00**. Otwarcie ofert nastąpi w dniu **29.12.2017 r.** o godz. **12:00 w pokoju nr 41.**