



Wicestarosta Kielcecki

Kielce, dnia 23.06.2022r.

SR-II.272.1.7.2022

Wszyscy uczestnicy postępowania

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji (zgodnie z art. 275 pkt 1 ustawy Pzp z uwzględnieniem przepisów stosowanych przy udzielaniu zamówień na usługi społeczne i inne szczególne usługi zgodnie z art. 359 pkt 2) pn.: Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym w zakresie odbioru z siedziby Zamawiającego, przyjmowania, przemieszczania i doręczania do adresatów przesyłek pocztowych (przesyłki listowe, paczki pocztowe) oraz zwrotu przesyłek niedoręczonych z prawem opcji 20%.

Wyjaśnienia treści Specyfikacji Warunków Zamówienia

W związku z wpływaniem pytań, dotyczących ww. postępowania, Zamawiający Powiat Kielcecki – Starostwo Powiatowe w Kielcach na podstawie art. 284 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. z 2021r. poz. 1129 z późn. zm.) przekazuje treść zapytań wraz z wyjaśnieniami:

Pytanie 1:

W opisie przedmiotu zamówienia pkt 19 oraz we wzorze umowy § 1 ust. 11 Zamawiający wskazuje:

„Wykonawca będzie doręczał Zamawiającemu do jego punktów pokwitowane przez adresata potwierdzenie odbioru niezwłocznie po dokonaniu doręczenia przesyłki, nie później jednak niż w ciągu 14 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 (Dz. U. z 2013r, poz. 545). 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 14-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:

„Pokwitowanie odbioru przesyłki Wykonawca będzie zwracał Zamawiającemu niezwłocznie po doręczeniu przesyłki.”





Wicestarosta Kielecki

Odpowiedź na pyt. 1:

Zamawiający informuje, że podtrzymuje swoje stanowisko i nie dokonuje zmian w powyższym zakresie.

Pytanie 2:

We wzorze do umowy § 4 ust. 2 Zamawiający wskazał, że wypłata wynagrodzenia nastąpi w terminie 30 dni od dnia otrzymania przez Zamawiającego prawidłowo wystawionej faktury VAT wraz z załącznikami, przelewem na rachunek bankowy wskazany przez Wykonawcę.

Wykonawca informuje, iż faktury za usługi pocztowe wystawiane są za pośrednictwem scentralizowanego systemu informatycznego, którego wymogi określają takie kryteria jak termin wystawienia faktury, datę wysłania faktury do Klienta, jak również termin płatności będący w ścisłej zależności z terminami sporządzenia faktury. Standardowo obowiązujący termin płatności faktury określony jako 14 dni od daty wystawienia faktury został wprowadzony ze względu na zapewnienie prawidłowego funkcjonowania systemu fakturowania wykonawcy oraz zarządzania płatnościami wynikającymi z zawartych umów. Takie rozwiązanie daje możliwość oszacowania terminów wpływu środków oraz opóźnień w ich płatnościach.

Czy w związku z powyższym Zamawiający zaakceptuje inny niż określony przez Zamawiającego w umowie termin płatności tj. określony jako 21 dni od daty wystawienia faktury VAT, pozwalający terminowo dokonać płatności za wykonane usługi w ramach przedmiotu zamówienia?

Odpowiedź na pyt. 2:

Zamawiający informuje, że przychyliła się do wniosku Wykonawcy i dokonuje modyfikacji w tym zakresie w następujący sposób:

wzór Umowy: § 4 ust. 2

BYŁO:

Płatności za przesyłki będą dokonywane z dołu na podstawie wystawionej przez Wykonawcę faktury za wykonane w danym miesiącu usługi. Faktura winna zostać wystawiona do 7-go dnia miesiąca następującego po miesiącu rozliczeniowym, ze specyfikacją wykonanych usług, w rozbiciu na poszczególne punkty Zamawiającego, o których mowa w § 1 ust. 2 umowy.

JEST:

Płatności za przesyłki będą dokonywane w ciągu 21 dni na podstawie wystawionej faktury za wykonane w danym miesiącu usługi. Faktura winna zostać wystawiona do 7-go dnia miesiąca następującego po miesiącu rozliczeniowym, ze specyfikacją wykonanych usług, w rozbiciu na poszczególne punkty Zamawiającego, o których mowa w § 1 ust. 2 umowy.

wzór Umowy: § 5 ust. 2

BYŁO:

Wypłata wynagrodzenia nastąpi w terminie 30 dni od dnia otrzymania przez Zamawiającego prawidłowo wystawionej faktury VAT wraz z załącznikami, przelewem na rachunek bankowy nr





Wicestarosta Kielecki

JEST:

Wypłata wynagrodzenia nastąpi w terminie **21** dni od dnia otrzymania przez Zamawiającego prawidłowo wystawionej faktury VAT wraz z załącznikami, przelewem na rachunek bankowy nr

Pytanie 3:

W treści § 6 wzoru umowy Zamawiający wskazuje kary umowne jako formy odszkodowania w przypadkach:

1. Zamawiający może naliczyć Wykonawcy karę umowną w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania niniejszej umowy, w tym opóźnienia w dostarczaniu przesyłek pocztowych przez Wykonawcę w wysokości dwukrotnej opłaty za daną przesyłkę pocztową,
2. Określa karę w wysokości 100,00 złotych w przypadku nieodebrania przesyłek pocztowych lub opóźnienia przekraczającego 30 minut w odebraniu przesyłek pocztowych przez Wykonawcę, w stosunku do terminu określonego w § 1 ust. 5 za każdy przypadek nieodebrania przesyłek pocztowych lub przekroczenia 30-minutowego opóźnienia w odbieraniu przesyłek pocztowych (...)
3. W przypadku naruszenia zasad poufności, o których mowa w § 2 ust. 2 umowy lub naruszenia przepisów, dotyczących przetwarzania danych osobowych w związku z realizacją usług będących przedmiotem umowy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 5 000,00 zł za każde naruszenie,
4. W przypadku niezatrudnienia przez cały okres wykonywania czynności, wskazanych w § 8 pkt. 1, osób do ich wykonywania na podstawie umowy o pracę w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974r. – Kodeks pracy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 500,00 zł za każdy rozpoczęty dzień niezatrudnienia tych osób,
5. W przypadku braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego Podwykonawcom z tytułu zmiany wysokości wynagrodzenia, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 500,00 zł za każdy taki przypadek,
6. Wykonawca zobowiązany jest zapłacić Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,05% kwoty oferty brutto, o której mowa w § 3 ust 1, w przypadku niedotrzymania terminu, o którym mowa w § 8 pkt 4 umowy, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki za każdą niedostarczoną umowę o pracę lub niedostarczony wymagany dowód, potwierdzający zgłoszenie pracownika przez pracodawcę do ubezpieczeń
7. Wykonawca zobowiązany jest zapłacić Zamawiającemu karę umowną w wysokości 10% kwoty oferty brutto, o której mowa w § 3 ust. 1, w przypadku odstąpienia od umowy albo jej rozwiązania przez Zamawiającego z winy Wykonawcy.
8. Zamawiający zobowiązany jest zapłacić Wykonawcy karę umowną w wysokości 10% kwoty oferty brutto, o której mowa w § 3 ust. 1 umowy, w przypadku odstąpienia od umowy albo jej rozwiązania przez którąkolwiek ze Stron z winy Zamawiającego, za wyjątkiem sytuacji, o której mowa w § 7 ust. 4 niniejszej umowy.
9. Kary umowne mogą być naliczone niezależnie od siebie, tj. naliczenie kary umownej z jednego tytułu nie wyłącza możliwości naliczenia kary umownej z innego tytułu. Łączna wartość kar umownych nie może przekroczyć 10% kwoty oferty brutto, o której mowa w § 3 ust. 1 umowy.





Wicestarosta Kielcecki

Wskazujemy, że zwłaszcza w odniesieniu do operatora wyznaczonego, takie określenie zasad odpowiedzialności nosi znamiona naruszenia przepisów bezwzględnie obowiązujących. Zgodnie z założeniem zamówienia publicznego, usługi stanowiące przedmiot zamówienia realizowane będą wobec przesyłek, których realizacja oparta jest m. in. na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe, tym samym Wykonawca jako operator wyznaczony jest zobowiązany do stosowania w zakresie niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych przepisów Rozdziału 8 ustawy Prawo pocztowe. Zgodnie z art. 87 w/w ustawy do odpowiedzialności operatorów za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej stosuje się przepisy Kodeksu cywilnego, jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej.

Zatem w przypadku wykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej w pierwszej kolejności znajdują zastosowanie przepisy ustawy Prawo pocztowe i dopiero w przypadku przeprowadzenia trybu reklamacyjnego (uregulowanego w/w przepisami) nadawcy przysługuje prawo dochodzenia roszczeń przewidzianych ustawą na drodze sądowej. W art. 88 – 90 ustawodawca przewidział ścisły katalog wysokości odszkodowań oraz przypadków, kiedy operator pocztowy zobligowany jest do jego wypłaty.

Rozszerzenie odpowiedzialności operatora pocztowego zostało przewidziane jedynie w art. 87 ust. 5, zgodnie z którym 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.

Zatem jedynie w w/w przypadkach operator pocztowy może podlegać odpowiedzialności szerszej aniżeli wynikająca z przepisów prawa pocztowego.

Podkreślenia wymaga, że w Kodeksie cywilnym w art. 471 występuje pojęcie "niewykonanie zobowiązania", co odnosi się dokładnie do pojęcia "niewykonanie zamówienia" w ustawie o zamówieniach publicznych. Zdarzenie to występuje tylko wtedy, gdy świadczenie określone w umowie nie zostało w ogóle wykonane.

W tym samym artykule Kodeksu cywilnego mamy pojęcie "nienależytego wykonania zobowiązania", a w art. 472 pojęcie "niezachowanie należytej staranności". Oba te określenia należy przypisać pojęciu użytemu w ustawie, a mianowicie "wykonanie zamówienia z nienależytą starannością". Określenie to jest tak pojemne, że niemożliwe jest określenie wszystkich sytuacji, w których ono występuje. Dokonując jednak dla jasności uogólnienia, można stwierdzić, że o nienależytym spełnieniu świadczenia możemy mówić w aspekcie niezachowania terminu spełnienia świadczenia, czy też wadliwości świadczenia. Należy do naszego uogólnienia dodać jeszcze, że w Kodeksie cywilnym pojęcie "niezachowanie należytej staranności" rozumiane jest jako synonim winy w postaci niedbalstwa. Skoro tak, to zakres odpowiedzialności z tytułu kary umownej pokrywa się w pełni z zakresem ogólnej odpowiedzialności dłużnika za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania (art. 471 kodeksu cywilnego).

Nadmienić także należy, że Zamawiający jednostronnie stwierdza, czy zaszły okoliczności mogące stanowić podstawę 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





Wicestarosta Kielecki

uprzywilejowanej zakładając jedną z naczelnych zasad prawa wynikających, zarówno z prawa zamówień publicznych (równości stron postępowania), jak i kodeksu cywilnego (równości stron stosunku cywilnoprawnego). Konieczność zapłaty kar w wysokości przewidzianej szczególnie w § 6 ust. 1 – 8) wzoru 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

Starostwo Powiatowe w Kielcach
ul. Wrzosowa 44, 25-211 Kielce
tel. 41 200 12 00, fax 41 200 12 10
kancelaria@powiat.kielce.pl
NIP: 959-16-45-790 REGON: 291009372

Najlepszy Powiat w Rankingu Związku Powiatów Polskich
Posiadamy Certyfikat
Zintegrowanego Systemu Zarządzania
spełniającego wymagania norm
PN-ISO/IEC 27001:2014-12, ISO 9001:2015-10



www.powiat.kielce.pl



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 roku). 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 roku (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. Ponadto wskazać należy, że wyrażona w art. 353¹ kc 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 § 6 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) pozbawiałoby Wykonawcę znacznej części należnego wynagrodzenia, co jest powodem, iż przedmiotowe zamówienie traci dla niego sens ekonomiczny i uniemożliwia mu złożenie oferty w przedmiotowym postępowaniu.

Czy zatem z uwagi na powyższe akceptując bezwzględnie przestrzeganie przepisów przez Wykonawcę z obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, Zamawiający dopuszcza oparcie odpowiedzialności Wykonawcy głównie na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe z dnia 23 listopada 2012 roku lub chociażby **odstąpienie od niektórych kar umownych zwłaszcza tych dotyczących zatrudnienia, wskazanych w § 6 ust 4, 6, i złagodzenie wygórowanych w ocenie Wykonawcy postanowień zawartych w § 6 ust. 1 – 3, 5, 7, 8, 9 wzoru umowy na:**





Wicestarosta Kielcecki

1. Zamawiający może naliczyć Wykonawcy karę umowną w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania niniejszej umowy, w tym opóźnienia w dostarczaniu przesyłek pocztowych przez Wykonawcę w wysokości wynikającej z regulaminu usługi;
2. Określa karę w wysokości 50,00 złotych w przypadku nieodebrania przesyłek pocztowych lub opóźnienia przekraczającego 30 minut w odebraniu przesyłek pocztowych przez Wykonawcę, w stosunku do terminu określonego w § 1 ust. 5 za każdy przypadek nieodebrania przesyłek pocztowych lub przekroczenia 30-minutowego opóźnienia w odbieraniu przesyłek pocztowych (...)
Poczta Polska jako operator wyznaczony jest zobligowana do przestrzegania zasad poufności przetwarzania danych osobowych w każdej realizowanej usłudze. Zatem prosimy o zmniejszenie kary zgodnie z poniższym zapisem:
3. W przypadku naruszenia zasad poufności, o których mowa w § 2 ust. 2 umowy lub naruszenia przepisów, dotyczących przetwarzania danych osobowych w związku z realizacją usług będących przedmiotem umowy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 50,00 zł za każde naruszenie.
5. W przypadku braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należycie Podwykonawcom z tytułu zmiany wysokości wynagrodzenia, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 100,00 zł za każdy taki przypadek.
7. Wykonawca zobowiązany jest zapłacić Zamawiającemu karę umowną w wysokości 2% kwoty oferty brutto, o której mowa w § 3 ust. 1, w przypadku odstąpienia od umowy albo jej rozwiązania przez Zamawiającego z winy Wykonawcy.
8. Zamawiający zobowiązany jest zapłacić Wykonawcy karę umowną w wysokości 2% kwoty oferty brutto, o której mowa w § 3 ust. 1 umowy, w przypadku odstąpienia od umowy albo jej rozwiązania przez którąkolwiek ze Stron z winy Zamawiającego, za wyjątkiem sytuacji, o której mowa w § 7 ust. 4 niniejszej umowy.
9. Kary umowne mogą być naliczone niezależnie od siebie, tj. naliczenie kary umownej z jednego tytułu nie wyłącza możliwości naliczenia kary umownej z innego tytułu. Łączna wartość kar umownych nie może przekroczyć 5% kwoty oferty brutto, o której mowa w § 3 ust. 1 umowy.

Mając na uwadze powyższe, Wykonawca, w celu ustalenia równej pozycji stron, zwraca się o powtórny analizę przedstawionych powyżej kwestii i rewizję stanowiska Zamawiającego poprzez:

- wykreślenie i odwołanie do zasad odpowiedzialności odszkodowawczej wynikających z przepisów ogólnych, bądź ograniczenie wysokości kar umownych według sugestii Wykonawcy.

Odpowiedź na pyt. 3:

Zamawiający informuje, że nie może przychylić się do wniosku Wykonawcy w kwestii **odstąpienia od niektórych kar umownych, zwłaszcza tych dotyczących zatrudnienia, wskazanych w § 6 ust. 4 i 6**, ponieważ obowiązek uwzględnienia tych kar wynika z zapisów art. 438 ust. 1 ustawy Pzp:

„W przypadku umowy, której przedmiotem są roboty budowlane lub usługi, przewidującej wymagania określone w art. 95 ust. 1, w jej treści zawiera się postanowienia dotyczące sposobu dokumentowania zatrudnienia oraz kontroli spełniania przez wykonawcę lub podwykonawcę wymagań dotyczących zatrudnienia na podstawie umowy o pracę oraz





Wicestarosta Kielecki

postanowienia dotyczące sankcji z tytułu niespełnienia wymagań określonych w art. 95 ust. 1.”

Natomiast w kwestii pozostałych kar umownych, Zamawiający obniża ich wysokość i dokonuje modyfikacji w tym zakresie w następujący sposób:

wzór Umowy: § 6

BYŁO:

1. W przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania niniejszej umowy, w tym opóźnienia w dostarczeniu przesyłek pocztowych przez Wykonawcę, Zamawiający może naliczyć Wykonawcy karę umowną w wysokości dwukrotnej opłaty za daną przesyłkę pocztową. W przypadku sześciokrotnego zaistnienia takiej sytuacji w miesięcznym okresie rozliczeniowym, Zamawiający wezwie Wykonawcę do przywrócenia stanu zgodnego z umową. Jeżeli Wykonawca w ciągu kolejnego miesiąca rozliczeniowego po wezwaniu nie przywróci realizacji usług do stanu zgodnego z umową poprzez jej należyte wykonywanie, w szczególności objawiające się brakiem jakichkolwiek opóźnień w dostarczaniu przesyłek pocztowych, Zamawiający może zgodnie ze swoim wyborem – wypowiedzieć umowę w trybie natychmiastowym bądź z zachowaniem okresu wypowiedzenia nie dłuższego niż 30 dni i zażądać zapłaty kary umownej w wysokości 10% kwoty oferty brutto, o której mowa w § 3 ust. 1 umowy.
2. W przypadku nieodebrania przesyłek pocztowych lub opóźnienia przekraczającego 30 minut w odebraniu przesyłek pocztowych przez Wykonawcę, w stosunku do terminu określonego w § 1 ust. 5, Zamawiający może naliczyć Wykonawcy karę umowną w wysokości 100 zł za każdy przypadek nieodebrania przesyłek pocztowych lub przekroczenia 30-minutowego opóźnienia w odebraniu przesyłek pocztowych. Zamawiający wezwie Wykonawcę do przywrócenia stanu zgodnego z umową, w przypadku sześciokrotnego zaistnienia powyższej sytuacji w miesięcznym okresie rozliczeniowym. Jeżeli Wykonawca nie przywróci realizacji usług związanych z odbiorem przesyłek pocztowych do stanu zgodnego z umową w okresie kolejnych 2 dni roboczych po otrzymaniu wezwania, Zamawiający może, zgodnie ze swoim wyborem – wypowiedzieć umowę w trybie natychmiastowym bądź z zachowaniem okresu wypowiedzenia nie dłuższego niż 30 dni i zażądać od Wykonawcy zapłaty kary umownej w wysokości 10% kwoty oferty brutto, o której mowa w § 3 ust. 1 umowy.
3. W przypadku naruszenia przez Wykonawcę zasad poufności, o których mowa w § 2 ust. 2 umowy lub naruszenia przepisów, dotyczących przetwarzania danych osobowych w związku z realizacją usług będących przedmiotem umowy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 5.000,00 zł (słownie: pięć tysięcy złotych) za każde naruszenie.
4. W przypadku niezatrudniania przez cały okres wykonywania czynności, wskazanych w § 8 pkt 1, osób do ich wykonywania na podstawie umowy o pracę w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974r. – Kodeks pracy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 500,00 zł (słownie: pięćset złotych) za każdy rozpoczęty dzień niezatrudniania tych osób.
5. W przypadku braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego Podwykonawcom z tytułu zmiany wysokości wynagrodzenia, o której mowa w § 11 ust. 3 lit. i) umowy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 500,00 zł (słownie: pięćset złotych) za każdy taki przypadek.





Wicestarosta Kielecki

6. Wykonawca zobowiązany jest zapłacić Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,05% kwoty oferty brutto, o której mowa w § 3 ust. 1, w przypadku niedotrzymania terminu, o którym mowa w § 8 pkt 4 umowy, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki za każdą niedostarczoną umowę o pracę lub niedostarczony wymagany dowód, potwierdzający zgłoszenie pracownika przez pracodawcę do ubezpieczeń.
7. Wykonawca zobowiązany jest zapłacić Zamawiającemu karę umowną w wysokości 10% kwoty oferty brutto, o której mowa w § 3 ust. 1, w przypadku odstąpienia od umowy albo jej rozwiązania przez Zamawiającego z winy Wykonawcy.
8. Zamawiający zobowiązany jest zapłacić Wykonawcy karę umowną w wysokości 10% kwoty oferty brutto, o której mowa w § 3 ust. 1 umowy, w przypadku odstąpienia od umowy albo jej rozwiązania przez którąkolwiek ze Stron z winy Zamawiającego, za wyjątkiem sytuacji, o której mowa w § 7 ust. 4 niniejszej umowy.
9. Zamawiający zastrzega sobie prawo potrącania naliczonych kar umownych z wierzytelności Wykonawcy.
10. Kary umowne mogą być naliczane niezależnie od siebie, tj. naliczenie kary umownej z jednego tytułu nie wyłącza możliwości naliczenia kary umownej z innego tytułu. Łączna wartość kar umownych nie może przekroczyć 10% kwoty oferty brutto, o której mowa w § 3 ust. 1 umowy.
(...)

JEST:

1. W przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania niniejszej umowy, w tym opóźnienia w dostarczeniu przesyłek pocztowych przez Wykonawcę, Zamawiający może naliczyć Wykonawcy karę umowną w wysokości dwukrotnej opłaty za daną przesyłkę pocztową. W przypadku sześciokrotnego zaistnienia takiej sytuacji w miesięcznym okresie rozliczeniowym, Zamawiający wezwie Wykonawcę do przywrócenia stanu zgodnego z umową. Jeżeli Wykonawca w ciągu kolejnego miesiąca rozliczeniowego po wezwaniu nie przywróci realizacji usług do stanu zgodnego z umową poprzez jej należyte wykonywanie, w szczególności objawiające się brakiem jakichkolwiek opóźnień w dostarczaniu przesyłek pocztowych, Zamawiający może zgodnie ze swoim wyborem – wypowiedzieć umowę w trybie natychmiastowym bądź z zachowaniem okresu wypowiedzenia nie dłuższego niż 30 dni i zażądać zapłaty kary umownej w wysokości **5%** kwoty oferty brutto, o której mowa w § 3 ust. 1 umowy.
2. W przypadku nieodebrania przesyłek pocztowych lub opóźnienia przekraczającego 30 minut w odebraniu przesyłek pocztowych przez Wykonawcę, w stosunku do terminu określonego w § 1 ust. 5, Zamawiający może naliczyć Wykonawcy karę umowną w wysokości **50,00 zł** za każdy przypadek nieodebrania przesyłek pocztowych lub przekroczenia 30-minutowego opóźnienia w odebraniu przesyłek pocztowych. Zamawiający wezwie Wykonawcę do przywrócenia stanu zgodnego z umową, w przypadku sześciokrotnego zaistnienia powyższej sytuacji w miesięcznym okresie rozliczeniowym. Jeżeli Wykonawca nie przywróci realizacji usług związanych z odbiorem przesyłek pocztowych do stanu zgodnego z umową w okresie kolejnych 2 dni roboczych po otrzymaniu wezwania, Zamawiający może, zgodnie ze swoim wyborem – wypowiedzieć umowę w trybie natychmiastowym bądź z zachowaniem okresu wypowiedzenia nie dłuższego niż 30 dni i zażądać od Wykonawcy zapłaty kary umownej w





Wicestarosta Kielcecki

- wysokości **5%** kwoty oferty brutto, o której mowa w § 3 ust. 1 umowy.
3. W przypadku naruszenia przez Wykonawcę zasad poufności, o których mowa w § 2 ust. 2 umowy lub naruszenia przepisów, dotyczących przetwarzania danych osobowych w związku z realizacją usług będących przedmiotem umowy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości **1.000,00 zł (słownie: jeden tysiąc złotych)** za każde naruszenie.
 4. W przypadku niezatrudniania przez cały okres wykonywania czynności, wskazanych w § 8 pkt 1, osób do ich wykonywania na podstawie umowy o pracę w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974r. – Kodeks pracy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości **250,00 zł (słownie: dwieście pięćdziesiąt złotych)** za każdy rozpoczęty dzień niezatrudniania tych osób.
 5. W przypadku braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego Podwykonawcom z tytułu zmiany wysokości wynagrodzenia, o której mowa w § 11 ust. 3 lit. i) umowy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości **100,00 zł (słownie: sto złotych)** za każdy taki przypadek.
 6. Wykonawca zobowiązany jest zapłacić Zamawiającemu karę umowną w wysokości **0,01%** kwoty oferty brutto, o której mowa w § 3 ust. 1, w przypadku niedotrzymania terminu, o którym mowa w § 8 pkt 4 umowy, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki za **każde niedostarczone oświadczenie w celu potwierdzenia spełnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących działalność operacyjną.**
 7. Wykonawca zobowiązany jest zapłacić Zamawiającemu karę umowną w wysokości **2%** kwoty oferty brutto, o której mowa w § 3 ust. 1, w przypadku odstąpienia od umowy albo jej rozwiązania przez Zamawiającego z winy Wykonawcy.
 8. Zamawiający zobowiązany jest zapłacić Wykonawcy karę umowną w wysokości **2%** kwoty oferty brutto, o której mowa w § 3 ust. 1 umowy, w przypadku odstąpienia od umowy albo jej rozwiązania przez którąkolwiek ze Stron z winy Zamawiającego, za wyjątkiem sytuacji, o której mowa w § 7 ust. 4 niniejszej umowy.
 9. Zamawiający zastrzega sobie prawo potrącania naliczonych kar umownych z wierzytelności Wykonawcy.
 10. Kary umowne mogą być naliczane niezależnie od siebie, tj. naliczenie kary umownej z jednego tytułu nie wyłącza możliwości naliczenia kary umownej z innego tytułu. Łączna wartość kar umownych nie może przekroczyć **5%** kwoty oferty brutto, o której mowa w § 3 ust. 1 umowy.
(...)

Pytanie 4:

Zamawiający w Opisie Przedmiotu Zamówienia pkt 45 wskazuje, iż cena podana przez Wykonawcę nie będzie podlegała zmianom przez okres realizacji umowy, z wyjątkami:

- a) Zmiany obowiązujących stawek VAT powodujące zwiększenie wartości Umowy, Zamawiający dopuszcza możliwość zwiększenia wynagrodzenia o kwotę równą kwocie podatku zapłaconego przez Wykonawcę przy jednoczesnym zachowaniu niezmienionej ceny netto;
- b) Ceny określonej przez Wykonawcę w ofercie ulegną obniżeniu w toku realizacji umowy. W przypadku, gdy opłaty pocztowe wynikające ze standardowego cennika lub regulaminu





Wicestarosta Kielecki

Wykonawcy będą niższe od cen określonych w Załączniku do umowy, Wykonawca ma obowiązek stosować względem Zamawiającego obniżonej opłaty pocztowej dla usług wynikających z jego aktualnego cennika lub regulaminu.

Wykonawca jako operator pocztowy i wyznaczony, zobowiązany do świadczenia usług pocztowych, w tym także usług o charakterze powszechnym, nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Przepisy zamieszczone w rozdziale IV ustawy Prawo Pocztove wyznaczają ścisły reżim ustalania opłat za świadczenie powszechnych usług pocztowych.

Zatem w przypadku zmian cen w trakcie wykonywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, zwłaszcza wiążącej strony w dłuższym okresie czasu, w świetle istotnych postanowień zawartych w treści zaproszenia, Wykonawca realizując zamówienia w cenach wynikających z formularza, 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 ciążące na Wykonawcy jako operatorem wyznaczonym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

W związku z powyższym wnosimy o rozszerzenie wskazanego przepisu o kolejną przesłankę dotyczącą przypadku zmiany ceny usług powszechnych wprowadzonych zgodnie z zapisami ustawy Prawo Pocztove, o ile Prezes UKE nie wniesie sprzeciwu, w trakcie trwania umowy od następnego okresu rozliczeniowego.

Odpowiedź na pyt. 4:

Zamawiający informuje, że dokonuje modyfikacji w powyższym zakresie w następujący sposób:

SWZ – Rozdz. XXIII. Zamawiający dopuszcza zmiany zawartej umowy w następujących okolicznościach: poprzez dodanie w ust. 10 lit. e)

BYŁO:

Strony przewidują możliwość dokonania zmiany zawartej umowy w przypadku:

- a) gdy ceny określone przez Wykonawcę w ofercie ulegną obniżeniu w toku realizacji umowy, w przypadku, gdy opłaty pocztowe, wynikające ze standardowego cennika lub regulaminu Wykonawcy będą niższe od cen określonych w Załączniku do umowy, Wykonawca ma obowiązek stosować względem Zamawiającego obniżone opłaty pocztowe dla usług, wynikające z jego aktualnego cennika lub regulaminu;
- b) zwiększenia/zmniejszenia (+/-3) na obszarze Powiatu Kieleckiego ilości placówek, do których będą dostarczane przesyłki oraz zmianę dni dostarczania przesyłek do placówek Zamawiającego. O zwiększeniu/zmniejszeniu ilości placówek oraz zmianie dni dostarczania przesyłek Zamawiający powiadomi Wykonawcę z 7-dniowym wyprzedzeniem;
- c) korzystania przez Zamawiającego z prawa opcji;
- d) jeśli konieczność wprowadzenia zmian umowy wynika z uregulowań prawnych w zakresie ustalania lub zatwierdzania cen za usługi pocztowe w rozumieniu ustawy Prawo Pocztove, a także w przypadku, kiedy ich wprowadzenie wynika z okoliczności powodujących, iż zmiana ww. cen leży w interesie publicznym.





Wicestarosta Kielecki

JEST:

Strony przewidują możliwość dokonania zmiany zawartej umowy w przypadku:

- a) gdy ceny określone przez Wykonawcę w ofercie ulegną obniżeniu w toku realizacji umowy, w przypadku, gdy opłaty pocztowe, wynikające ze standardowego cennika lub regulaminu Wykonawcy będą niższe od cen określonych w Załączniku do umowy, Wykonawca ma obowiązek stosować względem Zamawiającego obniżone opłaty pocztowe dla usług, wynikające z jego aktualnego cennika lub regulaminu;
- b) zwiększenia/zmniejszenia (+/-3) na obszarze Powiatu Kieleckiego ilości placówek, do których będą dostarczane przesyłki oraz zmianę dni dostarczania przesyłek do placówek Zamawiającego. O zwiększeniu/zmniejszeniu ilości placówek oraz zmianie dni dostarczania przesyłek Zamawiający powiadomi Wykonawcę z 7-dniowym wyprzedzeniem;
- c) korzystania przez Zamawiającego z prawa opcji;
- d) jeśli konieczność wprowadzenia zmian umowy wynika z uregulowań prawnych w zakresie ustalania lub zatwierdzania cen za usługi pocztowe w rozumieniu ustawy Prawo Pocztove, a także w przypadku, kiedy ich wprowadzenie wynika z okoliczności powodujących, iż zmiana ww. cen leży w interesie publicznym;
- e) zmiany cennika opłat za usługi powszechne świadczone przez operatora wyznaczonego w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012r. Prawo pocztowe, Wykonawca, będący operatorem wyznaczonym, zobowiązany będzie stosować ceny za usługi powszechne wynikające z cennika. Wykonawca zawiadomi Zamawiającego o zmianie cennika w terminie 7 dni od wprowadzenia zmian.

wzór Umowy: § 11 ust. 10 – poprzez dodanie lit. e)

BYŁO:

Strony przewidują możliwość dokonania zmiany zawartej umowy w przypadku:

- a) gdy ceny określone przez Wykonawcę w ofercie ulegną obniżeniu w toku realizacji umowy, w przypadku, gdy opłaty pocztowe, wynikające ze standardowego cennika lub regulaminu Wykonawcy będą niższe od cen określonych w Załączniku do umowy, Wykonawca ma obowiązek stosować względem Zamawiającego obniżone opłaty pocztowe dla usług, wynikające z jego aktualnego cennika lub regulaminu;
- b) zwiększenia/zmniejszenia (+/-3) na obszarze Powiatu Kieleckiego ilości placówek, do których będą dostarczane przesyłki oraz zmianę dni dostarczania przesyłek do placówek Zamawiającego. O zwiększeniu/zmniejszeniu ilości placówek oraz zmianie dni dostarczania przesyłek Zamawiający powiadomi Wykonawcę z 7-dniowym wyprzedzeniem;
- c) korzystania przez Zamawiającego z prawa opcji;
- d) jeśli konieczność wprowadzenia zmian umowy wynika z uregulowań prawnych w zakresie ustalania lub zatwierdzania cen za usługi pocztowe w rozumieniu ustawy Prawo Pocztove, a także w przypadku, kiedy ich wprowadzenie wynika z okoliczności powodujących, iż zmiana ww. cen leży w interesie publicznym.

JEST:

Strony przewidują możliwość dokonania zmiany zawartej umowy w przypadku:

- a) gdy ceny określone przez Wykonawcę w ofercie ulegną obniżeniu w toku realizacji umowy, w przypadku, gdy opłaty pocztowe, wynikające ze standardowego cennika lub regulaminu

Wykonawcy będą niższe od cen określonych w Załączniku do umowy, Wykonawca ma

Starostwo Powiatowe w Kielcach

ul. Wrzosowa 44, 25-211 Kielce

tel. 41 200 12 00, fax 41 200 12 10

kancelaria@powiat.kielce.pl

NIP: 959-16-45-790 REGON: 291009372

Najlepszy Powiat w Rankingu Związku Powiatów Polskich

Posiadamy Certyfikat

Zintegrowanego Systemu Zarządzania

spełniającego wymagania norm

PN-ISO/IEC 27001:2014-12, ISO 9001:2015-10



www.powiat.kielce.pl



- obowiązek stosować względem Zamawiającego obniżone opłaty pocztowe dla usług, wynikające z jego aktualnego cennika lub regulaminu;
- b) zwiększenia/zmniejszenia (+/-3) na obszarze Powiatu Kieleckiego ilości placówek, do których będą dostarczane przesyłki oraz zmianę dni dostarczania przesyłek do placówek Zamawiającego. O zwiększeniu/zmniejszeniu ilości placówek oraz zmianie dni dostarczania przesyłek Zamawiający powiadomi Wykonawcę z 7-dniowym wyprzedzeniem;
 - c) korzystania przez Zamawiającego z prawa opcji;
 - d) jeśli konieczność wprowadzenia zmian umowy wynika z uregulowań prawnych w zakresie ustalania lub zatwierdzania cen za usługi pocztowe w rozumieniu ustawy Prawo Pocztove, a także w przypadku, kiedy ich wprowadzenie wynika z okoliczności powodujących, iż zmiana ww. cen leży w interesie publicznym;
 - e) **zmiany cennika opłat za usługi powszechne świadczone przez operatora wyznaczonego w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012r. Prawo pocztowe, Wykonawca, będący operatorem wyznaczonym, zobowiązany będzie stosować ceny za usługi powszechne wynikające z cennika. Wykonawca zawiadomi Zamawiającego o zmianie cennika w terminie 7 dni od wprowadzenia zmian.**

Pytanie 5:

W § 8 wzoru umowy Zamawiający wskazuje obowiązki Wykonawcy, dotyczące zatrudnienia pracowników świadczących usługi w ramach realizacji niniejszego zamówienia. W § 8 pkt 2 i 3 Zamawiający wskazuje, że uprawniony jest do przeprowadzania kontroli na miejscu wykonywania zamówienia. W § 8 pkt 4, ppkt 2 Wykonawca zażądał przedstawiania dowodów zatrudnienia umowy o pracę.

Przekazywanie zamawiającemu kopii umów o pracę oraz zakresów obowiązków osób zatrudnionych u wykonawcy jest równoznaczne z udostępnieniem szerokiego zakresu danych osobowych, 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 na roboty budowlane lub usługi. Dostęp do informacji stanowiących dane osobowe nie jest bowiem niezbędny dla weryfikacji spełnienia określonych warunków przez wykonawcę – wystarczające byłoby przedstawienie przez wykonawcę stosownych oświadczeń. Dla zamawiającego nie jest bowiem istotne kto konkretnie zatrudniony jest u wykonawcy na podstawie umowy o pracę, a jedynie sam fakt zatrudniania osób w takiej formie – dla potwierdzenia którego nie jest konieczna zamawiającemu znajomość imion, nazwisk i adresów pracowników, czy wysokości ich wynagrodzeń.

Wykonawca ponownie wnosi o wykreślenie żądania z § 8 ust. 4 ppkt 2 i 4 gdyż Zamawiający oczekuje również zaświadczenia właściwego oddziału ZUS potwierdzającego opłacanie składek na ubezpieczenie zdrowotne i społeczne.

Wykonawca informuje, że:

- jest operatorem wyznaczonym, w związku z czym będzie na nim ciążył obowiązek przedstawienia nawet kilkudziesięciu tysięcy umów i kopii dokumentów potwierdzających zgłoszenie pracownika do ubezpieczeń. Czynności polegające na zanonimizowaniu takiej ilości dokumentów będą niemożliwe do wykonania. Żądanie jest technicznie niemożliwe do realizacji;





- nie będzie w stanie wskazać, którzy pracownicy będą fizycznie realizować umowę (z uwagi na liczbę pracowników, fluktuację itp.).

Określając uprawnienie w postaci możliwości przeprowadzenia kontroli na miejscu wykonywania świadczenia, Zamawiający nie przewidział konsekwencji wynikających z obowiązku zapewnienia przez Wykonawcę, będącego operatorem pocztowym (oraz jednocześnie operatorem wyznaczonym), warunków mających na celu ochronę tajemnicy pocztowej. Zgodnie bowiem z art. 41 ust. 1 ustawy Prawo pocztowe tajemnica pocztowa obejmuje nie tylko informacje przekazywane w przesyłkach pocztowych, czy informacje dotyczące realizacji przekazów pocztowych, ale również dane dotyczące podmiotów korzystających z usług pocztowych oraz dane dotyczące faktu i okoliczności świadczenia usług pocztowych lub korzystania z tych usług. Uprawnienie do przeprowadzenia kontroli na miejscu wykonywania usług pocztowych (czyli przedmiotu zamówienia) wiąże się z możliwością ujawnienia danych, których ochrona wynika z tajemnicy pocztowej. Na wstępie Wykonawca podkreśla, że przepisy ustawy pzp nie precyzują, w jaki sposób zamawiający może kontrolować spełnienie wymagań przez wykonawcę, dlatego też wnosimy o wykreślenie wskazanych zapisów.

Odpowiedź na pyt. 5:

Zamawiający informuje, że dokonuje modyfikacji w powyższym zakresie w następujący sposób:

wzór Umowy: § 8 pkt 4 – poprzez wykreślenie ppkt 2), 3) i 4)

BYŁO:

W trakcie realizacji umowy, na każde pisemne wezwanie Zamawiającego w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie, nie krótszym niż 14 dni, Wykonawca jest zobowiązany przedłożyć Zamawiającemu wskazane poniżej dowody w celu potwierdzenia spełnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umów o pracę osób wskazanych w pkt 1 powyżej:

- 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/e umowy/ów** o pracę osób wykonujących w trakcie realizacji umowy czynności, których dotyczy oświadczenie Wykonawcy lub Podwykonawcy, wraz z dokumentami regulującymi zakres obowiązków, jeżeli został sporządzony. Dokumenty te powinny być zanonimizowane w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników, zgodnie z przepisami ustawy z dnia 10 maja 2018r. o ochronie danych osobowych (t. j. Dz. U. z 2019r. poz. 1781). Informacje takie jak: data zawarcia umowy, rodzaj umowy o pracę i wymiar etatu powinny być możliwe do zidentyfikowania;
- 3) **zaświadczenie właściwego oddziału ZUS**, potwierdzające opłacanie przez Wykonawcę lub Podwykonawcę składek na ubezpieczenia społeczne i zdrowotne z tytułu zatrudnienia osób **na podstawie umów o pracę, za ostatni okres rozliczeniowy;**





- 4) poświadczoną za zgodność z oryginałem odpowiednio przez Wykonawcę lub Podwykonawcę **kserokopię dowodu potwierdzającego zgłoszenie pracownika przez pracodawcę do ubezpieczeń**, zanonimizowaną w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników, zgodnie z przepisami ustawy z dnia 10 maja 2018r. o ochronie danych osobowych (t. j. Dz. U. z 2019r. poz. 1781).

JEST:

W trakcie realizacji umowy, na każde pisemne wezwanie Zamawiającego w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie, nie krótszym niż 14 dni, Wykonawca jest zobowiązany przedłożyć Zamawiającemu **oświadczenie Wykonawcy lub Podwykonawcy** o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie Zamawiającego, w celu potwierdzenia spełnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umów o pracę osób, wskazanych w pkt 1 niniejszego paragrafu. 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.

Pytanie 6:

Czy po ewentualnym wyborze Wykonawcy Zamawiający wyrazi zgodę na dołączenie do umowy załączników regulujących zasady prawidłowego świadczenia usług?

Odpowiedź na pyt. 6:

Zamawiający informuje, że wyraża zgodę na dołączenie do umowy załączników regulujących zasady prawidłowego świadczenia usług.

W załączeniu zmieniony Załącznik nr 9 – wzór Umowy.

Niniejsze wyjaśnienia stają się integralną częścią Specyfikacji Warunków Zamówienia.

**Wicestarosta
Tomasz Pleban**

