

Kętrzyn, dnia 18 lutego 2022 r.

Dotyczy: „Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym, w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych, oraz ich ewentualnych zwrotów na potrzeby Urzędu Miasta Kętrzyn”, znak postępowania: SO.271.01.2022

ODPOWIEDZI NA ZAPYTANIA DO SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

W odpowiedzi na pytania dotyczące wyjaśnień treści Specyfikacji Warunków Zamówienia – dalej zwaną „SWZ”, Zamawiający w oparciu o art. 284 ust. 2 i 6 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo Zamówień Publicznych (Dz.U. 2021 poz. 1129, 1598, 2054, 2269, z 2022r. poz. 25) - dalej zwaną „Pzp” Zamawiający wskazuje:

Pytanie 1

Zamawiający w zał. Nr 6 projekt umowy w § 7 ust. 1 zawarł zapis:

1. Wykonawca zobowiązuje się, że osoby wykonujące czynności w zakresie realizacji przedmiotu zamówienia, tj. wykonujące wszelkie prace związane z przyjmowaniem, sortowaniem i doręczaniem przesyłek będą zatrudnione przez Wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie umowy o pracę w rozumieniu art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy (Dz.U. z 2020 r., poz. 1320) lub odpowiadającej jej formie zatrudnienia określonej w przepisach państw członkowskich Unii Europejskiej lub Europejskiego Obszaru Gospodarczego.

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o modyfikację powyższego zapisu na :

1. Wykonawca zobowiązuje się, że osoby wykonujące czynności w zakresie realizacji przedmiotu zamówienia, tj. wykonujące wszelkie prace związane z przyjmowaniem, sortowaniem i doręczaniem przesyłek bezpośrednio obsługujących jednostki Zamawiającego na terenie Kętrzyna, będą zatrudnione przez Wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie umowy o pracę w rozumieniu art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy (Dz.U. z 2020 r., poz. 1320) lub odpowiadającej jej formie zatrudnienia określonej w przepisach państw członkowskich Unii Europejskiej lub Europejskiego Obszaru Gospodarczego.

Uzasadnienie:

Wykonawca informuje, że w świetle zapisu Zamawiającego (bez określenia zasięgu terytorialnego) wykonawca zatrudnia ponad 50 000 pracowników (na terenie całego kraju) spełniających określone kryteria czynności wykonywanych przy realizacji przedmiotu zamówienia.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający wskazuje, że niniejsze pytanie nie jest pytaniem o wyjaśnienie treści SWZ w rozumieniu art. 284 ust. 1 Pzp. Zamawiający wyraża zgodę na wskazaną przez Wykonawcę modyfikację treści zapisu . W związku z powyższym zmienia się w załączniku nr 6 do SWZ – projekcie umowy § 7 ust. 1 w ten sposób, że otrzymuje on następujące brzmienie:

1) Wykonawca zobowiązuje się, że osoby wykonujące czynności w zakresie realizacji przedmiotu zamówienia, tj. wykonujące wszelkie prace związane z przyjmowaniem, sortowaniem i doręczaniem przesyłek bezpośrednio obsługujących jednostki Zamawiającego na terenie Kętrzyna, będą zatrudnione przez Wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie umowy o pracę w rozumieniu art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy (Dz.U. z 2020 r., poz. 1320) lub odpowiadającej jej formie zatrudnienia określonej w przepisach państw członkowskich Unii Europejskiej lub Europejskiego Obszaru Gospodarczego.

Pytanie 2

Zamawiający w zał. Nr 6 projekt umowy w § 7 ust. 4 pkt 2) zawarł zapis:

2) żądania wyjaśnień w przypadku wątpliwości w zakresie potwierdzenia spełnienia wyżej wymienionych wymogów, przeprowadzenia kontroli na miejscu wykonywania świadczenia.

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o modyfikację powyższego zapisu na :

2) żądania wyjaśnień w przypadku wątpliwości w zakresie potwierdzenia spełnienia wyżej wymienionych wymogów.

Uzasadnienie

Zamawiający w treści umowy określił uprawnienie m. in. do przeprowadzania kontroli na miejscu wykonywania świadczenia. Czynności kontrolne miałyby na celu weryfikację spełniania przez Wykonawcę lub Podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osoby/osób wykonujących wskazane w umowie czynności.

Wykonawca nie kwestionuje zasadności zastosowania kryterium społecznego, jako jednego z instrumentów prawnych umożliwiających uwzględnienie aspektów społecznych w zamówieniu publicznym.

Wykonawca zwraca uwagę, że 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. Dodatkowo ustawodawca nałożył na każdego operatora pocztowego obowiązek do zachowania należytej staranności w zakresie uzasadnionym względami technicznymi lub ekonomicznymi przy zabezpieczaniu urządzeń i obiektów wykorzystywanych przy świadczeniu usług pocztowych oraz zbiorów danych przed ujawnieniem tajemnicy pocztowej (art. 41 ust. 6 ustawy Prawo pocztowe).

Na marginesie rozważań należy podkreślić fakt, że sam Zamawiający określił wśród podstaw świadczenia usług będących przedmiotem niniejszego postępowania, przepisy ustawy Prawo pocztowe.

Uwzględniając powyższą argumentację, Wykonawca wnioskuje o rezygnację z uprawnienia Zamawiającego w zakresie przeprowadzenia kontroli na miejscu wykonywania świadczenia i modyfikacji zapisu w § 7 ust. 4 pkt 2 projektu umowy. Wykonawca zwraca uwagę, że Zamawiający ma

możliwość zweryfikowania stanu faktycznego zatrudnienia u wykonawcy poprzez zapisy w ust. 5 i 6 tegoż paragrafu.

ODPOWIEDZ: Zamawiający rezygnuje z uprawnień w zakresie kontroli na miejscu. Zamawiający wyraża zgodę na wskazaną przez Wykonawcę modyfikację treści zapisu. W związku z powyższym zmienia się w załączniku nr 6 do SWZ – projekcie umowy § 7 ust. 4 pkt 2 w ten sposób, że otrzymuje on następujące brzmienie:

„2) żądania wyjaśnień w przypadku wątpliwości w zakresie potwierdzenia spełnienia wyżej wymienionych wymogów.”

Pytanie 3

Zamawiający w zał. Nr 6 projekt umowy w § 7 ust. 5 zawarł zapis:

5) W trakcie realizacji zamówienia na każde wezwanie Zamawiającego w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie Wykonawca przedłoży Zamawiającemu wskazane poniżej dowody w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę lub Podwykonawcę osób wykonujących czynności o których mowa w ustępie 1 niniejszego paragrafu w trakcie realizacji zamówienia:

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o modyfikację powyższego zapisu na:

5) W trakcie realizacji zamówienia na każde wezwanie Zamawiającego (nie częściej niż raz na kwartał) w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie (nie krótszym niż 10 dni roboczych od dnia doręczenia wezwania) Wykonawca przedłoży Zamawiającemu wskazane poniżej dowody w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę lub Podwykonawcę osób wykonujących czynności o których mowa w ustępie 1 niniejszego paragrafu w trakcie realizacji zamówienia.

Uzasadnienie:

Wykonawca informuje, że w placówkach wykonawcy, w których są realizowane zadania nie jest przetrzymywana dokumentacja pracownicza, wobec powyższego czas na dostarczenie wymaganej dokumentacji z komórki kadrowej jest odpowiednio wydłużony.

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający wyraża zgodę na wskazaną przez Wykonawcę modyfikację treści zapisu. W związku z powyższym zmienia się w załączniku nr 6 do SWZ – projekcie umowy § 7 ust. 5 w ten sposób, że otrzymuje on następujące brzmienie:

„5. W trakcie realizacji zamówienia na każde wezwanie Zamawiającego (nie częściej niż raz na kwartał) w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie (nie krótszym niż 10 dni roboczych od dnia doręczenia wezwania) Wykonawca przedłoży Zamawiającemu wskazane poniżej dowody w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę lub Podwykonawcę osób wykonujących czynności o których mowa w ustępie 1 niniejszego paragrafu w trakcie realizacji zamówienia.”

Pytanie 4

Zamawiający w zał. Nr 6 projekt umowy w § 8 ust. 1 pkt 1-5 oraz ust. 9 zawarł zapisy:

1. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w przypadku:

1) odstąpienia od umowy przez Wykonawcę z przyczyn zależnych od Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 5% wynagrodzenia umownego brutto, o którym mowa w §3 ust. 1;

2) odstąpienia od umowy przez Zamawiającego z przyczyn zależnych od Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 5% wynagrodzenia umownego brutto, o którym mowa w §3 ust 1,

3) braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcy z tytułu zmiany wysokości wynagrodzenia, o której mowa w art. 439 ust. 5 ustawy Pzp w wysokości 0,5% wynagrodzenia umownego brutto, o którym mowa w §3 ust 1, za każdy stwierdzony przypadek,

4) ujawnienia przypadku niespełnienia wymogu zatrudnienia przez Wykonawcę, Podwykonawcę lub dalszego Podwykonawcę na podstawie umowy o pracę osób wykonujących co najmniej z jedną z czynności wskazanych w § 7 ust. 1 umowy, a polegających na wykonywaniu pracy w sposób określony w Kodeksie Pracy – w wysokości 0,5% wynagrodzenia umownego brutto określonego w § 3 ust. 1, za każdy rozpoczęty miesiąc niespełnienia wymogu zatrudnienia na umowę o pracę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia wymienione w § 7 ust. 1 umowy,

5) za nieterminowe przedłożenie dokumentu, o którym mowa w § 7 ust. 5 Umowy w odniesieniu do pojedynczej osoby wykonującej czynności wymienione w § 7 ust. 1 umowy, w wysokości 0,1% wynagrodzenia umownego brutto określonego w § 3 ust. 1, za rozpoczęty dzień zwłoki od dnia upływu terminu wyznaczonego na jego złożenie,

9. Łączna umownego brutto, o którym mowa w § 3 ust. 1 maksymalna kwota kar umownych, jakich mogą dochodzić strony wynosi 40% wynagrodzenia.

Wykonawca wnosi o modyfikacje ww. zapisów na:

1. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w przypadku:

1) odstąpienia od umowy przez Wykonawcę z przyczyn zależnych od Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 2 % wynagrodzenia umownego brutto od niezrealizowanej części zamówienia, o którym mowa w §3 ust. 1;

2) odstąpienia od umowy przez Zamawiającego z przyczyn zależnych od Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 2 % wynagrodzenia umownego brutto od niezrealizowanej części zamówienia, o którym mowa w §3 ust 1,

3) braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcy z tytułu zmiany wysokości wynagrodzenia, o której mowa w art. 439 ust. 5 ustawy Pzp w wysokości 0,5% wynagrodzenia umownego brutto od niezrealizowanej części zamówienia, o którym mowa w §3 ust 1, za każdy stwierdzony przypadek,

4) ujawnienia przypadku niespełnienia wymogu zatrudnienia przez Wykonawcę, Podwykonawcę lub dalszego Podwykonawcę na podstawie umowy o pracę osób wykonujących co najmniej z jedną z czynności wskazanych w § 7 ust. 1 umowy, a polegających na wykonywaniu pracy w sposób określony w Kodeksie Pracy – w wysokości 0,5% wynagrodzenia umownego brutto od niezrealizowanej części zamówienia określonego w § 3 ust. 1, za każdy rozpoczęty miesiąc niespełnienia wymogu zatrudnienia

na umowę o pracę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia wymienione w § 7 ust. 1 umowy,

5) za nieterminowe przedłożenie dokumentu, o którym mowa w § 7 ust. 5 Umowy w odniesieniu do pojedynczej osoby wykonującej czynności wymienione w § 7 ust. 1 umowy, w wysokości 0,1% wynagrodzenia umownego brutto od niezrealizowanej części zamówienia określonego w § 3 ust. 1, za rozpoczęty dzień zwłoki od dnia upływu terminu wyznaczonego na jego złożenie,

9. Łączna maksymalna kwota kar umownych, jakich mogą dochodzić strony wynosi 20 % wynagrodzenia umownego brutto, od niezrealizowanej części zamówienia o którym mowa w § 3 ust. 1.

Uzasadnienie:

Wykonawca zwraca uwagę na fakt szacunkowej wyceny zamówienia oraz czasu jego trwania (24 miesiące). Wobec tego sugestia wykonawcy dotyczy ustalenia adekwatnej wartości ewentualnych kar które zabezpieczą interes Zamawiającego

ODPOWIEDŹ: Zamawiający wskazuje, że niniejsze pytanie nie jest pytaniem o wyjaśnienie treści SwZ w rozumieniu art. 284 ust. 1 Pzp. Pomimo tego, Zamawiający wyraża zgodę na wskazaną przez Wykonawcę modyfikację treści zapisu. W związku z powyższym zmienia się w załączniku nr 6 do SWZ – projekcie umowy w § 8 ust. 1 pkt 1-5 oraz ust. 9 w ten sposób, że otrzymuje on następujące brzmienie:

1. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w przypadku:

1) odstąpienia od umowy przez Wykonawcę z przyczyn zależnych od Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 2 % wynagrodzenia umownego brutto od niezrealizowanej części zamówienia, o którym mowa w §3 ust. 1;

2) odstąpienia od umowy przez Zamawiającego z przyczyn zależnych od Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 2 % wynagrodzenia umownego brutto od niezrealizowanej części zamówienia, o którym mowa w §3 ust 1,

3) braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcy z tytułu zmiany wysokości wynagrodzenia, o której mowa w art. 439 ust. 5 ustawy Pzp w wysokości 0,5% wynagrodzenia umownego brutto od niezrealizowanej części zamówienia, o którym mowa w §3 ust 1, za każdy stwierdzony przypadek,

4) ujawnienia przypadku niespełnienia wymogu zatrudnienia przez Wykonawcę, Podwykonawcę lub dalszego Podwykonawcę na podstawie umowy o pracę osób wykonujących co najmniej z jedną z czynności wskazanych w § 7 ust. 1 umowy, a polegających na wykonywaniu pracy w sposób określony w Kodeksie Pracy – w wysokości 0,5% wynagrodzenia umownego brutto od niezrealizowanej części zamówienia określonego w § 3 ust. 1, za każdy rozpoczęty miesiąc niespełnienia wymogu zatrudnienia na umowę o pracę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia wymienione w § 7 ust. 1 umowy,

5) za nieterminowe przedłożenie dokumentu, o którym mowa w § 7 ust. 5 Umowy w odniesieniu do pojedynczej osoby wykonującej czynności wymienione w § 7 ust. 1 umowy, w wysokości 0,1% wynagrodzenia umownego brutto od niezrealizowanej części zamówienia określonego w § 3 ust. 1, za rozpoczęty dzień zwłoki od dnia upływu terminu wyznaczonego na jego złożenie,

9. Łączna maksymalna kwota kar umownych, jakich mogą dochodzić strony wynosi 20 % wynagrodzenia umownego brutto, od niezrealizowanej części zamówienia o którym mowa w § 3 ust. 1.

Pytanie 5

Wykonawca zwraca się z wnioskiem i o dodanie w zał. Nr 6 projekt umowy w ust 1 pkt 6 o następującej treści:

6) odstąpienia od umowy przez Wykonawcę z przyczyn zależnych od Zamawiającego, Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną w wysokości 2 % wynagrodzenia umownego brutto od niezrealizowanej części zamówienia, o którym mowa w §3 ust 1,

Uzasadnienie:

Wykonawca zwraca uwagę na aspekt równego traktowania stron umowy szczególnie w wypadku kiedy kontrakt jest dłuższy niż 12 miesięcy.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający wskazuje, że niniejsze pytanie nie jest pytaniem o wyjaśnienie treści SZ w rozumieniu art. 284 ust. 1 Pzp.

Pomimo tego, Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 6

Zamawiający w zał. Nr 6 projekt umowy w § 8 ust. 2 zawarł zapis:

2.Kara umowna staje się wymagalna w terminie 7 dni od dnia zaistnienia okoliczności, uprawniających Zamawiającego do naliczenia kary umownej.

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o modyfikację powyższego zapisu na:

2.Kara umowna staje się wymagalna w terminie 7 dni od dnia zaistnienia okoliczności, uprawniających Zamawiającego/Wykonawcę do naliczenia kary umownej po przeprowadzeniu postępowania wyjaśniającego przez strony umowy i jest płatna na podstawie noty obciążeniowej.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający wskazuje, że niniejsze pytanie nie jest pytaniem o wyjaśnienie treści SZ w rozumieniu art. 284 ust. 1 Pzp.

Pomimo tego, Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 7

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o modyfikację zapisu w zał. Nr 6 projekt umowy w § 9 ust 1 na:

1.Zamawiający jest uprawniony do odstąpienia od umowy, jeżeli Wykonawca/Zamawiający

I dodanie w tymże § 9 ust 1 pkt 10) o następującej treści :

10) Wykonawca jest uprawniony do odstąpienia od umowy, jeżeli Zamawiający nie realizuje poniższych czynności

a) Zamawiający zobowiązuje się do umieszczenia na przesyłce listowej i paczce nazwy odbiorcy wraz z jego adresem (podany jednocześnie w pocztowej książce nadawczej dla przesyłek rejestrowanych), określając rodzaj przesyłki (zwykła, polecona, priorytet, zadeklarowana wartość czy ze zwrotnym

potwierdzeniem odbioru – ZPO), umieszczania nadruku (pieczętki) określającej pełną nazwę i adres Zamawiającego na stronie adresowej każdej nadawanej przesyłki oraz oznaczenie potwierdzające wniesienie opłaty za usługę.

b) Zamawiający zobowiązuje się do nadawania przesyłek w stanie uporządkowanym, tj. przekazaniu przesyłek ułożonych stroną adresową w tym samym kierunku: rejestrowanych według kolejności wpisów w pocztowej książce nadawczej; nierejestrowanych w podziale wynikającym z zestawienia ilościowo-wartościowego.

c) Zamawiający zobowiązuje się do nadawania przesyłek w następujący sposób:

1) dla przesyłek rejestrowanych – wpisanie każdej przesyłki do pocztowej książki nadawczej w dwóch egzemplarzach, z

których oryginał będzie przeznaczony dla Wykonawcy w celach rozliczeniowych, a kopia stanowić będzie dla

Zamawiającego potwierdzenie nadania danej partii przesyłek,

2) dla przesyłek zwykłych – nierejestrowanych – zestawienie ilościowe przesyłek wg poszczególnych kategorii wagowych

sporządzone dla celów rozliczeniowych w dwóch egzemplarzach, z których oryginał będzie przeznaczony dla Wykonawcy w celach rozliczeniowych, a kopia stanowić będzie dla Zamawiającego potwierdzenie nadania danej partii przesyłek.

d) Zamawiający jest odpowiedzialny za nadawanie przesyłek listowych i paczek w stanie umożliwiającym Wykonawcy doręczenie bez ubytku i uszkodzenia do miejsca zgodnie z adresem przeznaczenia.

e) Opakowanie przesyłek listowych stanowi koperta Zamawiającego, odpowiednio zabezpieczona (zaklejona). Opakowanie paczki powinno stanowić zabezpieczenie przed dostępem do jej zawartości. Ponadto powinno uniemożliwiać uszkodzenie przesyłki w czasie przemieszczania.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający wskazuje, że niniejsze pytanie nie jest pytaniem o wyjaśnienie treści w rozumieniu art. 284 ust. 1 Pzp.

Pomimo tego, Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 8

Zamawiający w zał. Nr 6 projekt umowy w § 9 ust. 2 zawarł zapis:

2. Odstąpienie od umowy następuje z chwilą otrzymania przez Wykonawcę oświadczenia o odstąpieniu przez Zamawiającego od umowy, dostarczonego listem poleconym lub pismem złożonym w siedzibie Wykonawcy. We wszystkich przypadkach określonych w niniejszej umowie Zamawiający może odstąpić od umowy w terminie 60 dni od dnia powzięcia informacji o zaistnieniu przesłanki do odstąpienia od umowy, z zastrzeżeniem ust. 1 pkt 6 i 7 niniejszego paragrafu.

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o modyfikację powyższego zapisu na :

2. Odstąpienie od umowy następuje z chwilą otrzymania przez Wykonawcę/Zamawiającego oświadczenia o odstąpieniu przez Zamawiającego/Wykonawcę od umowy, dostarczonego listem

poleconym lub pismem złożonym w siedzibie Wykonawcy/Zamawiającego. We wszystkich przypadkach określonych w niniejszej umowie Zamawiający/Wykonawca może odstąpić od umowy w terminie 60 dni od dnia powzięcia informacji o zaistnieniu przesłanki do odstąpienia od umowy, z zastrzeżeniem ust. 1 pkt 6 i 7 niniejszego paragrafu.

Uzasadnienie:

Wykonawca zwraca uwagę na aspekt równego traktowania stron umowy szczególnie w wypadku kiedy kontrakt jest dłuższy niż 12 miesięcy.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający wskazuje, że niniejsze pytanie nie jest pytaniem o wyjaśnienie treści SZ w rozumieniu art. 284 ust. 1 Pzp.

Pomimo tego, Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 9

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o dodanie w zał. Nr 6 projekt umowy w § 10 ust. 3 pkt 5 o treści:

5) 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.”

Uzasadnienie:

Wniosek o dodanie do projektu umowy postanowienia o dopuszczeniu waloryzacji wynagrodzenia, wynika z Art. 439 ust. 1 pkt 2 lit b) ustawy Prawo zamówień publicznych. Dotyczy to w szczególności przypadku zmiany cennika usług będących przedmiotem zamówienia, wprowadzonego zgodnie z Ustawą z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe, wynikającego z rozdziału IV świadczenie usług powszechnych, zatwierdzonego przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej.

Wykonawca pragnie zwrócić uwagę, że Zamawiający w ogłoszonym postępowaniu powołuje się na ustawę z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe w zał. zał. Nr 6 projekt umowy w § 2 ust. 1 pkt 1

ODPOWIEDŹ: Zamawiający wskazuje, że niniejsze pytanie nie jest pytaniem o wyjaśnienie treści SZ w rozumieniu art. 284 ust. 1 Pzp.

Pomimo tego, Zamawiający nie wyraża zgody. Projektowane postanowienia umowy w sposób wystarczający dają możliwość zmiany wynagrodzenia Wykonawcy.

Pytanie 10

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o modyfikację treści w zał. Nr 6 projekt umowy w § 10 ust. 4 na :

4. „W przypadku zmian, o których mowa w ust. 3 pkt 2, 3, 4, 5 Wykonawca może wystąpić do Zamawiającego z wnioskiem o waloryzację wysokości należnego wynagrodzenia, po upływie 12 miesięcy od dnia podpisania umowy, przedkładając odpowiednie dokumenty potwierdzające zasadność złożenia takiego wniosku. Każda kolejna zmiana może nastąpić po upływie 12 miesięcy od poprzednio

uwzględnionej zmiany. Wykonawca winien wykazać ponad wszelką wątpliwość, że zaistniała zmiana ma bezpośredni wpływ na koszty wykonania zamówienia oraz określić stopień, w jakim wpłynie ona na wysokość ceny ofertowej brutto.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający wskazuje, że niniejsze pytanie nie jest pytaniem o wyjaśnienie treści SZ w rozumieniu art. 284 ust. 1 Pzp.

Pomimo tego, Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 11

Zamawiający w zał. Nr 6 projekt umowy w § 2 ust. 2 zawarł zapis:

2.Zapłata należności nastąpi przelewem na konto wskazane na fakturze, w terminie 21 dni od daty doręczenia Zamawiającemu, oryginału prawidłowo wystawionej faktury VAT.

Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu na:

2.Zapłata należności nastąpi przelewem na konto wskazane na fakturze, w terminie 21 dni od dnia wystawienia Zamawiającemu faktury..”

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.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający wskazuje, że niniejsze pytanie nie jest pytaniem o wyjaśnienie treści SZ w rozumieniu art. 284 ust. 1 Pzp.

Pomimo tego, Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 12

Wykonawca wnioskuję o dodanie zapisu postanowienia dającego Stronom umowy prawo do rozwiązania umowy z zachowaniem jednomiesięcznego okresu wypowiedzenia o następującej treści:

Każda ze Stron może rozwiązać umowę za jej uprzednim, pisemnym wypowiedzeniem z zachowaniem jednomiesięcznego okresu wypowiedzenia ze skutkiem na ostatni dzień miesiąca kalendarzowego.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający wskazuje, że niniejsze pytanie nie jest pytaniem o wyjaśnienie treści SWZ w rozumieniu art. 284 ust. 1 Pzp.

Pomimo tego, Zamawiający proponuje zapis.

Każda ze Stron może rozwiązać umowę za jej uprzednim, pisemnym wypowiedzeniem z zachowaniem dwumiesięcznego okresu wypowiedzenia ze skutkiem na ostatni dzień miesiąca kalendarzowego.

Pytanie 13

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o dodanie zapisu do umowy dotyczącego terminowości opłat o następującej treści:

Za opóźnienie zapłaty faktury Zamawiający zobowiązuje się do zapłaty na rzecz Wykonawcy odsetek w wysokości ustawowej za każdy dzień zwłoki.

ODPOWIEDŹ:

Pomimo tego, Zamawiający wprowadzi do umowy następujący zapis:

Za zwłokę w zapłacie faktury Zamawiający zobowiązuje się do zapłaty na rzecz Wykonawcy odsetek w wysokości ustawowej za każdy dzień zwłoki.

Pytanie 14

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o dodanie zapisu do umowy dotyczącego monitorowania środków przeznaczonych na realizację zamówienia o następującej treści

Strony umowy ustalają, że monitorowanie wykorzystania środków przeznaczonych na realizację umowy jest po stronie Zamawiającego.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający wskazuje, że niniejsze pytanie nie jest pytaniem o wyjaśnienie treści SZ w rozumieniu art. 284 ust. 1 Pzp.

/Pomimo tego, Zamawiający wprowadzi do projektu umowy zapis, że:

Strony umowy ustalają, że monitorowanie wykorzystania środków przeznaczonych na realizację umowy jest po stronie Zamawiającego.

Pytanie 15

Zamawiający w § 11 wzór umowy zawarł zapisy dotyczące ochrony danych osobowych:

1. Wykonawca oświadcza, że przed rozpoczęciem przetwarzania danych osobowych zapewnia wystarczające gwarancje wdrożenia odpowiednich środków technicznych

i organizacyjnych, by przetwarzanie spełniało wymogi RODO i chroniło prawa osób, których dane dotyczą jakie są nałożone podmiot przetwarzający dane osobowe określone w art. 28 Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady UE 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 roku w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE.

2. Wykonawca oświadcza, iż posiada odpowiednie narzędzia i środki techniczne zapewniające ochronę przetwarzanych danych osobowych oraz zobowiązuje się przetwarzać dane wyłącznie w zakresie i w celu przewidzianym w Umowie, a na żądanie Zamawiającego Wykonawca zobowiązuje się przedstawić wszelkie informacje oraz dokumenty wskazujące na realizację przez Wykonawcę powyższych obowiązków.

3. Wykonawca zobowiązany jest do poinformowania Zamawiającego o przypadkach naruszenia ochrony danych osobowych lub o ich niewłaściwym użyciu niezwłocznie po stwierdzeniu naruszenia ochrony danych osobowych, ale nie później niż po 12 godzinach od stwierdzenia wystąpienia naruszenia oraz czynnościach z własnym udziałem w sprawach dotyczących ochrony danych osobowych

prowadzonych w szczególności przed organem nadzorczym, urzędami państwowymi, policją lub przed sądami.

4. W przypadku naruszenia przez Wykonawcę obowiązków wynikających zapisów niniejszego paragrafu i nałożenia na Zamawiającego przez organ nadzorczy kary, Wykonawca zobowiązany jest do jej opłacenia, na co ten wyraża zgodę.

5. Klauzula Informacyjna przekazana przez Zamawiającego zgodnie z art. 13 ust.1 i 2 RODO załącznik nr 3 do umowy.

Wykonawca wnosi o zmianę ww. zapisów, gdyż ze względu na to, że xxxxxx jest operatorem pocztowym i wyznaczonym podlega przepisom cytowanym poniżej:

xxxxxxx jest operatorem pocztowym w rozumieniu art. 3 pkt 12 ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe, tj. przedsiębiorcą uprawnionym do wykonywania działalności pocztowej, na podstawie wpisu do rejestru operatorów pocztowych. Zgodnie z dyspozycją art. 42 ww. ustawy informacje lub dane objęte tajemnicą pocztową mogą być zbierane, utrwalane, przechowywane, opracowywane, zmieniane, usuwane lub udostępniane tylko wówczas, gdy czynności te dotyczą świadczonej usługi pocztowej albo są jej niezbędne do jej wykonania lub przepisy odrębne stanowią inaczej.

Legalność przetwarzania danych przez xxxxxxxx jest zapewniona poprzez wypełnienie dyspozycji art. 6 ust. 1 lit. c) Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 roku w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE - przetwarzanie jest niezbędne do wypełnienia obowiązku ciążącego na administratorze (w związku z ustawą Prawo Pocztove).

Nadmienić należy, że Zapisy w § 11 wzór umowy określają wykonawcę jako administratora danych ale stawiają wymagania jak w stosunku do podmiotu przetwarzającego czyli takiego, któremu administrator danych osobowych (tu Zamawiający) powierza te dane (wykonawcy) do przetwarzania zgodnie z art. 28 RODO a powyższe w przedmiotowym postępowaniu nie będzie miało miejsca.

W związku z powyższym wykonawca wnosi o zmianę zapisów wskazanych w § 11 wzór umowy na:

1. Wykonawca, w momencie przekazania jej danych osobowych w celu świadczenia usługi, staje się administratorem tych danych (decyduje o sposobach przetwarzania przekazanych danych) zgodnie z art. 6 ust. 1 lit. c) Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 roku w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE - przetwarzanie jest niezbędne do wypełnienia obowiązku ciążącego na administratorze (w związku z ustawą Prawo Pocztove).

ODPOWIEDŹ: Zamawiający wskazuje, że niniejsze pytanie nie jest pytaniem o wyjaśnienie treści SZ w rozumieniu art. 284 ust. 1 Pzp.

Pomimo tego, Zamawiający wyraża zgodę na wskazaną przez Wykonawcę modyfikację treści zapisu.

W związku z powyższym zmienia się w załączniku nr 6 do SWZ – projekcie umowy § 11 w ten sposób, że otrzymuje on następujące brzmienie:

1. Wykonawca, w momencie przekazania jej danych osobowych w celu świadczenia usługi, staje się administratorem tych danych (decyduje o sposobach przetwarzania przekazanych danych) zgodnie z art. 6 ust. 1 lit. c) Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 roku w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE - przetwarzanie jest niezbędne do wypełnienia obowiązku ciążącego na administratorze (w związku z ustawą Prawo Pocztove).

Pytanie 16

Zamawiający we wzorze umowy w § 3 pkt. 3 wskazał zapis:

3. Ceny jednostkowe podane w formularzu cenowym stanowią załącznik nr 2 do niniejszej umowy i nie będą ulegały zmianom przez cały okres obowiązywania umowy z zastrzeżeniem § 9 ust. 2 pkt 4).

We wskazanym § 9 w ust. 2 brak pkt 4)

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o wykreślenie pkt. 4)

ODPOWIEDŹ: Zamawiający dokonuje zmiany treści § 3 ust. 3 projektu umowy tj. Załącznika nr 6 do Umowy w ten sposób, iż otrzymuje on następujące brzmienie:

„3. Ceny jednostkowe podane w formularzu cenowym stanowią załącznik nr 2 do niniejszej umowy i nie będą ulegały zmianom przez cały okres obowiązywania umowy z zastrzeżeniem zapisów § 10.”

Burmistrz Miasta Kętrzyn

(-) Ryszard Niedziółka