

**Do wszystkich Wykonawców**

W dniu 09.12.2022r. od Wykonawcy wpłynęły pytania dotyczące treści SWZ, Załącznika nr 1 – Formularza Oferty oraz Załącznika nr 3 - Projektowanych Postanowień Umowy na postępowanie pn.: „Sukcesywne świadczenie usług pocztowych w zakresie przyjmowania i doręczania przesyłek w obrocie krajowym i zagranicznym na rok 2023”.

**Zamawiający po zapoznaniu się z pytaniami, działając zgodnie z art. 284 ustawy PZP, poniżej przedstawia ich treść oraz udziela odpowiedzi na pytania.**

**Pytanie 1**

Dotyczy Załącznika nr 3 do SWZ - PROJEKTOWANE POSTANOWIENIA UMOWY

**22) *Zatrudnienie na umowę o pracę.***

22.5. W trakcie realizacji zamówienia na każde wezwanie Zamawiającego w wyznaczonym w 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 wskazane w pkt 1 czynności w trakcie realizacji zatrudnienia:

- a) Oświadczenia zatrudnionego pracownika;
- b) Oświadczenia Wykonawcy lub Podwykonawcy o zatrudnieniu pracownika na podstawie umowy o pracę;
- c) Poświadczony za zgodność z oryginałem kopii umowy o pracę zatrudnionego pracownika;
- d) Innych dokumentów.

- zawierających informacje, w tym dane osobowe, niezbędne do weryfikacji zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, w szczególności imię i nazwisko zatrudnionego pracownika, datę zawarcia umowy o pracę, rodzaj umowy o pracę i zakres obowiązków pracownika.

Czy zamawiający zgodzi się na modyfikację zapisu na następujący:

*22.5 W trakcie realizacji zamówienia na każde wezwanie Zamawiającego w wyznaczonym w wezwaniu terminie, Wykonawca przedłoży Zamawiającemu oświadczenie własne celem potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę lub Podwykonawcę osób wykonujących wskazane w pkt 1 czynności w trakcie realizacji zatrudnienia.*

**Pytanie 2**

W załączniku nr 3 do SWZ - PROJEKTOWANE POSTANOWIENIA UMOWY pkt. 23), ppkt 23.6. Zamawiający określa wysokość kary umownej: „Łączna maksymalna wysokość kar umownych, których mogą dochodzić strony – do 20% wysokości wynagrodzenia Wykonawcy”

Z uwagi na zbyt wygórowaną w ocenie Wykonawcy karę czy Zamawiający dopuszcza **wykreślenie** bądź **zmniejszenie** tej kary do 10% wysokości niewykorzystanej kwoty umowy.

**Pytanie 3**

W Projektowanych postanowieniach umowy- Załącznik nr 3 do SWZ Zamawiający określa że:

23.1. Wykonawca zapłaci Zamawiającego kary umowne:

- a) z tytułu odstąpienia od Umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy w wysokości 5% ceny ofertowej brutto. Zamawiający zachowuje w tym przypadku prawo do roszczeń z tytułu rękojmi i gwarancji do prac dotychczas wykonanych;
- b) za brak zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osoby wykonującej, czynności określone w pkt.22 w wysokości 100 zł za każdy przypadek;
- c) za nieprzedstawienie dokumentów służących kontroli zatrudnienia, a określonych w niniejszej umowie – w wysokości 300 zł za każdy dzień braku dokumentów;

Wykonawca nie neguje wprowadzenia kar umownych we wzorze umowy jako takich, lecz podkreśla, iż należy dążyć do zachowania równowagi stron stosunku umownego, która w jego ocenie nie stoi w sprzeczności z naturą stosunku prawnego, ustawą lub zasadami współżycia społecznego. Podkreślić należy, że ustanawianie w umowie rażąco wysokich kar umownych, bezwzględnie należy uznać, za naruszenie zasad zachowania uczciwej konkurencji. Wynika to zarówno z ograniczeń zasady swobody umów, jak i z innej podstawowej zasady prawa cywilnego, wyrażonej w art. 5 Kodeksu cywilnego. Wskazujemy, iż zwłaszcza w odniesieniu do operatora wyznaczonego, takie określenie zasad odpowiedzialności nosi znamiona naruszenia przepisów bezwzględnie obowiązujących.

Wobec powyższego Wykonawca wnosi o **wykreślenie** zapisu bądź **zmniejszenie** wysokości kar.

#### **Pytanie 4**

W zawiązku z wyrażaniem przez Zamawiającego chęci korzystania z programów rabatowych stosowanych przez Wykonawcę – załącznik nr 3 do SWZ - PROJEKTOWANE POSTANOWIENIA UMOWY pkt 14 i 16 pkt. h), Wykonawca informuje, że możliwość skorzystania z stosowanych przez niego taryf specjalnych wiąże się, z koniecznością zrealizowania przez klienta szeregu dodatkowych czynności związanych z przygotowaniem lub opracowaniem przesyłek, oraz nadaniem przez klienta określonego wolumenu w okresie miesiąca kalendarzowego.

Klient ubiegający się o zastosowanie taryfy specjalnej.

W przypadku przesyłek nierejestrowanych poza nadaniem określonego wolumenu wymagane jest:

- 1) maszynowe nanoszenie adresu, zgodne z Polskimi Normami, gwarantujące jego odczytywanie przez czytnik listowych maszyn rozdzielczych,
- 2) ostemplowanie przesyłek nierejestrowanych datą nadania (odcisk z maszyny do frankowania) lub umieszczenie napisów informujących o odstąpieniu od ich stemplowania i po uzgodnieniu z Wykonawcą naniesienie daty i miejsca nadania,
- 3) posortowanie przesyłek nierejestrowanych według kategorii na ekonomiczne i priorytetowe,
- 4) posortowanie przesyłek nierejestrowanych według kodów pocztowych w zakresie uzgodnionym z Wykonawcą, minimum do drugiej cyfry kodu pocztowego,
- 5) nadanie przesyłek nierejestrowanych w uzgodnionej z Wykonawcą placówce pocztowej nadawczej,
- 6) sporządzanie przez nadawcę zestawień ilościowo-wartościowych przesyłek nierejestrowanych, według kategorii, rodzajów gabarytów oraz przedziałów wagowych, zgodnie z cennikiem w dwóch egzemplarzach, z których jeden jest przeznaczony dla pocztowej placówki nadawczej albo przekazanie ich do pocztowej placówki nadawczej przy wykorzystaniu systemu Elektroniczny Nadawca\* albo uzgodnionego z Poczta Polska formatu elektronicznej książki nadawczej,
- 7) informowanie placówki pocztowej nadawczej o planowanym nadaniu.

W przypadku przesyłek rejestrowanych miejscowych poza nadaniem określonego wolumenu wymagane jest:

- 1) wydzielanie przez nadawcę w osobny strumień, na etapie nadawania, przesyłek poleconych miejscowych z całej partii nadawanych przesyłek poleconych,
- 2) sporządzanie przez nadawcę pocztowej książki nadawczej dla przesyłek poleconych miejscowych (w dwóch egzemplarzach, z których jeden jest przeznaczony dla placówki pocztowej nadawczej) albo przekazanie jej przy wykorzystaniu systemu Elektroniczny Nadawca albo uzgodnionego z Wykonawcą formatu elektronicznej książki nadawczej; pocztowa książka nadawcza nie może obejmować przesyłek innych niż przesyłki polecane miejscowe,
- 3) przekazanie przesyłek poleconych miejscowych do nadania zgodnie z kolejnością wpisów w pocztowej książce nadawczej.

Wykonawca informuje, że rabaty naliczane są niezależnie od siebie.

W związku z powyższym, czy Zamawiający przewiduje wykonywanie dodatkowych czynności, umożliwiających zastosowanie taryf rabatowych?

#### **Pytanie 5**

Załącznik nr 3 do SWZ - PROJEKTOWANE POSTANOWIENIA UMOWY

W pkt 15) Projektowanych postanowień umowy zapisano:

"Zasady szczegółowe przetwarzania danych osobowych zostały określone w Pkt 15 klauzula informacyjna RODO niniejszego ogłoszenia."

Zapis jest niezrozumiały. Wykonawca wnioskuje o zastąpienie tego zapisu następującym:

*"Z uwagi na fakt, iż Wykonawca 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 art. 6 ust. 1 lit. c) RODO, Wykonawca, w momencie przekazania mu przez Zamawiającego danych osobowych w celu świadczenia usług objętych przedmiotem umowy, staje się administratorem tych danych (w związku ustawą z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe) i przetwarza dane Zamawiającego zgodnie z przepisami RODO, w tym w szczególności art. 32 RODO."*

#### **Pytanie 6**

Załącznik nr 3 do SWZ - PROJEKTOWANE POSTANOWIENIA UMOWY

11) *Za datę płatności uważa się datę przelewu środków na rachunek Wykonawcy*

Pragniemy zwrócić uwagę na fakt, że takie określenie momentu zapłaty nie pozwala 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 ze względu na to, że faktyczną możliwością dysponowania środkami jest data ich wpływu na rachunek Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza zmianę określenia dnia zapłaty według powszechnie stosowanej formy w obrocie gospodarczym: „Za dzień zapłaty Strony uznają dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy”?

### **Pytanie 7**

Dotyczy załącznika nr 1 do SWZ formularz ofertowy oraz SWZ pkt IV ppkt 10 - dotyczący przesyłki listowej zagranicznej „polecone priorytetowe za zwrotnym potwierdzeniem odbioru”

Czy Zamawiający wskazując zasady realizacji usług na zasadach określonych w powszechnie obowiązujących przepisach prawa, w szczególności w ustawie z dnia 23 listopada 2012r. – Prawo Pocztowe (tj. Dz.U. z 2020r., 1041) dla realizacji usług zagranicznych miał na myśli również międzynarodowe przepisy pocztowe, tj. Światowej Konwencji Pocztovej Doha 2012 wraz z aktami wykonawczymi: Regulaminem Poczty Listowej – Berno 2013 i Regulaminem dotyczącym paczek pocztowych – Berno 2013 oraz Regulaminów usług pocztowych w obrocie zagranicznym?

Przedmiotem zamówienia jest świadczenie usług rejestrowanych również w obrocie zagranicznym wraz z usługą komplementarną zwrotne potwierdzenie odbioru, Wykonawca pragnie podkreślić, że na mocy międzynarodowych przepisów nie wszystkie kraje świadczą taką usługę. Nie przyjmuje się potwierdzenia odbioru do przesyłki rejestrowanej wysyłanej do Brazylii, Danii i Wielkiej Brytanii oraz Irlandii Pł n. oraz nie przyjmuje się potwierdzenia odbioru do paczki pocztowej wysyłanej do Kanady i Szwecji.

### **Odpowiedzi:**

#### **Ad.1.**

Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację zapisu w Załączniku nr 3 do SWZ – Projektowane Postanowienia Umowy pkt 22) ppkt 22.5, który otrzymuje brzmienie:

22.5 W trakcie realizacji zamówienia na każde wezwanie Zamawiającego w wyznaczonym w wezwaniu terminie, Wykonawca przedłoży Zamawiającemu oświadczenie własne celem potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę lub Podwykonawcę osób wykonujących wskazane w pkt 1 czynności w trakcie realizacji zamówienia.

#### **Ad.2.**

Zamawiający dopuszcza zmniejszenie kar umownych do 10% wysokości niewykorzystanej kwoty umowy, zatem w Załączniku nr 3 do SWZ – Projektowane Postanowienia Umowy pkt 23) ppkt 23.6 otrzymuje brzmienie:

23.6 Łączna maksymalna wysokość kar umownych, których mogą dochodzić strony – do 10% wysokości niewykorzystanej kwoty umowy.

#### **Ad.3**

Wykonawca nie wyraża zgody na zmniejszenie wysokości kar umownych, zatem Załącznik nr 3 do SWZ – Projektowane Postanowienia Umowy pkt 23) ppkt 23.1 pozostaje bez zmian.

#### **Ad.4**

Zamawiający nie przewiduje wykonywania dodatkowych czynności umożliwiających zastosowanie taryf rabatowych, zatem Załącznik nr 3 – Projektowane Postanowienia Umowy pkt 14 i 16 ppkt h) zostaje usunięty.

**Ad.5**

Załącznik nr 3 – Projektowane Postanowienia Umowy pkt 15 otrzymuje brzmienie:  
Zasady szczegółowe przetwarzania danych osobowych zostały określone w Rozdziale XXIX SWZ.

**Ad.6**

Załącznik nr 3 – Projektowane Postanowienia Umowy pkt 11 otrzymuje brzmienie:  
Za dzień zapłaty Strony uznają dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy.

**Ad.7**

Zamawiający uwzględni również międzynarodowe przepisy pocztowe, tj. Światowej Konwencji Pocztowej Doha 2012 wraz z aktami wykonawczymi: Regulaminem Poczty Listowej – Berno 2013 i Regulaminem dotyczącym paczek pocztowych – Berno 2013 oraz Regulaminów usług pocztowych w obrocie zagranicznym.

Jednocześnie Zamawiający informuje, że zmienione dokumenty znajdują się na stronie internetowej prowadzonego postępowania pod nazwą:

- 1) Załącznik nr 3 - Projektowane Postanowienia Umowy\_Aktualizacja

Wszystkie pozostałe zapisy w SWZ pozostają bez zmian.

Wyżej wymienione zmiany będą obowiązujące przy składaniu ofert.