Kielce, dnia 21.11.2017 r.

Znak sprawy: ZPK.262.5.2016

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na **świadczenie usług pocztowych w 2018 roku.**

**WYJAŚNIENIE I MODYFIKACJA TREŚCI OGŁOSZENIA O ZAMÓWIENIU (1)**

**Zgodnie z postanowieniami rozdz. XVIII pkt 5 Ogłoszenia o zamówieniu, Zamawiający przekazuje pytania dotyczących treści Ogłoszenia o zamówieniu, jakie wpłynęły od Wykonawców wraz z udzielonymi odpowiedziami.**

**Pytanie 1**

W Załączniku nr 4 do SIWZ pkt 2 ppkt 5) Zamawiający określa „polecone ze zwrotnym poświadczeniem odbioru (ZPO) – przesyłka listowa nie będącą przesyłką najszybszej kategorii przyjęta za potwierdzeniem nadania

i doręczona za pokwitowaniem odbioru w obrocie krajowym i zagranicznym”

Zgodnie z aktem Światowego Związku Pocztowego w sprawie dostosowania cenników usług powszechnych do nowych przepisów. W kontekście zmian dotyczących przesyłek zagranicznych przesyłka polecona ekonomiczna została wycofana.

W związku z powyższym Wykonawca proponuje zmianę zapisu na:

Załącznik nr 4 pkt 2 ppkt 5) Zamawiający określa „polecone ze zwrotnym poświadczeniem odbioru (ZPO) – przesyłka listowa nie będącą przesyłką najszybszej kategorii przyjęta za potwierdzeniem nadania i doręczona za pokwitowaniem odbioru w obrocie krajowym”

**Odpowiedź:**

Zamawiający zmienia zapis pkt 2 ppkt 5 załącznika Nr 4 do SIWZ - Opis przedmiotu zamówienia, który otrzymuje brzmienie:

*5) polecone ze zwrotnym potwierdzeniem odbioru (ZPO) - przesyłka listowa nie będącą przesyłką najszybszej kategorii przyjęta za potwierdzeniem nadania i doręczona za pokwitowaniem odbioru w obrocie krajowym.*

**Pytanie 2**

W Załączniku nr 4 do SIWZ pkt 7 Zamawiający określa „Dostarczenie przesyłek, oraz zwrot przesyłek do siedziby Zamawiającego w Kielcach przy ul. Rynek 1 i ul. Strycharskiej 6, odbywać się będzie codziennie w dni robocze w godzinach 8:00 – 9:00, z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy”

Należy podkreślić, że doręczanie korespondencji do Zamawiającego nie jest przedmiotem niniejszego postępowania, a konsekwencją umowy zawartej z nadawcą, natomiast Zamawiający występując w roli adresata nie jest stroną umowy o nadawanie. Umowa z nadawcą może być zawarta albo w drodze indywidualnie ustalonych warunków np. w trybie zamówienia publicznego, gdzie doręczenie przesyłki w ściśle określonym terminie np. D + 5 może być jednym ze zobowiązań wykonawcy, albo w drodze umowy o świadczenie usług powszechnych zawartej z operatorem wyznaczonym. Pojęcie powszechnych usług pocztowych określa art. 45 ust. 1 Prawa pocztowego, wskazując że są to usługi świadczone przez operatora wyznaczonego o zakresie w tym przepisie wymienionym (przyjmowanie, sortowanie, przemieszczanie i doręczanie przesyłek o wskazanej charakterystyce),

z częstotliwością zapewniającą co najmniej jedno opróżnianie nadawczej skrzynki pocztowej i doręczanie przesyłek pocztowych, co najmniej w każdy dzień roboczy i nie mniej niż przez 5 dni w tygodniu z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy. Prawo pocztowe nie określa godzin doręczania przesyłek pocztowych do adresata. Zatem, żądanie Zamawiającego doręczania przesyłek w określonych godzinach narusza przepisy Prawa pocztowego, które obligują do świadczenia usług powszechnych w sposób jednolity w porównywalnych warunkach.

Każde ponadstandardowe wymaganie dot. godzin doręczenia korespondencji do Zamawiającego powoduje konieczność dostosowania całej sieci logistycznej danego operatora poprzez zmiany logistyczno-organizacyjne, co niejednokrotnie może być niemożliwe. Każda przesyłka wysyłana z dowolnego miejsca w kraju co do zasady najpierw trafia do najbliższego węzła ekspedycyjno-rozdzielczego, skąd transportowana jest w odpowiednim kierunku razem z innymi przesyłkami tam kierowanymi. Następnie jest rozdzielana na poszczególne placówki

i przekazywana doręczycielom, którzy doręczają przesyłki na danym terenie w określonej kolejności. Zmiana godzin doręczenia zaburzałaby pracę sieci logistycznej na całym terenie. Wobec powyższego określanie konkretnych godzin doręczania przesyłek nadchodzących do Zamawiającego oraz sankcje za ich niedotrzymanie stanowią naruszenie przepisów Pzp.

W związku z powyższym Wykonawca proponuje zmianę zapisu na:

Załącznik nr 4 pkt 7 „Dostarczenie przesyłek, oraz zwrot przesyłek do siedziby Zamawiającego w Kielcach przy

ul. Rynek 1 i ul. Strycharskiej 6, odbywać się będzie codziennie w dni robocze, z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy”

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści SIWZ – zał. Nr 4 w podanym zakresie.

Zamawiający określa przedmiot zamówienia i sposób jego realizacji biorąc pod uwagę własne potrzeby oraz przepisy prawa, a nie możliwości realizacji zamówienia przez każdego z potencjalnych Wykonawców (wyrok KIO z dnia 17 stycznia 2008 r. sygn. akt: KIO/UZP 80/07,: *Izba stwierdza, że Zamawiający ma prawo opisać swoje potrzeby w taki sposób, aby przedmiot zamówienia spełniał jego wymagania i zaspakajał potrzeby, pod warunkiem, że dokonany opis nie narusza konkurencji ani równego traktowania wykonawców).*

Informujemy, że przedmiotem zamówienia jest świadczenie (kompleksowych) usług pocztowych w zakresie i na warunkach określonych w opisie przedmiotu zamówienia i wzorze Umowy, a nie świadczenie powszechnych usług pocztowych.

Wymaganie dotyczące czasu dostarczania przesyłek wynika z konieczności rozdysponowania przez Kancelarię do jednostek organizacyjnych Zamawiającego korespondencji, często pilnych wymagających natychmiastowego załatwienia. Ponadto proponowane warunki oznaczają bezczynne oczekiwanie przez pracowników Kancelarii Zamawiającego na dostarczenie przesyłek przez Wykonawcę w dowolnym czasie.

**Pytanie 3**

W załączniku nr 4 do SIWZ pkt 12 Zamawiający określa „Doręczanie przesyłek kurierskich następować będzie

z zachowaniem nw. terminów: a) miejscowym adresatom w ciągu maksymalnie 2 godzin od odebrania przesyłki Zamawiającego, b) adresatom na terenie kraju (zgodnie z zapotrzebowaniem Zamawiającego): - do godz. 9.00

- do godz. 12.00 - w dniu następnym od nadania przesyłki. c) przesyłek kurierskich za granicę:- na terenie krajów Unii Europejskiej oraz pozostałych krajów Europy, w terminie 4 dni roboczych od daty nadania przesyłki,

do pozostałych krajów świata – zgodnie z regulaminem doręczania przesyłek zagranicznych Wykonawcy.

Zamawiający wnioskuj o dodanie w Formularzu cenowym stanowiącym załącznik Nr 1 do umowy, w pkt VI Usługi kurierskie, przesyłek kurierskich miejscowych z terminem doręczenia do 3 godzin oraz przesyłek kurierskich krajowych z terminem doręczenia - do godz. 9.00 - do godz. 12.00. Dostosowanie Formularza cenowego pozwoli Wykonawcy właściwie określić warunki cenowe wykonania usługi.

|  |  |
| --- | --- |
| **USŁUGI KURIERSKI Kurier Miejski** | |
| **WYSZCZEGÓLNIENIE** | **OPŁATA** |
| Doręczenie do 90 minut |  |
| Odbiór/doręczenie w niedzielę/święto |  |
| Odbiór/doręczenie 20:00-7:00 |  |

|  |  |
| --- | --- |
| **USŁUGI KURIERSKIE USŁUGI DODATKOWE** | |
| **Ekspres 24** | |
| **WYSZCZEGÓLNIENIE** | **OPŁATA** |
| Doręczenie do 9:00 |  |
| Doręczenie do 12:00 |  |

Bądź zmianę zapisu na

Załącznik nr 4 pkt 12 „Doręczanie przesyłek kurierskich następować będzie z zachowaniem standardowych terminów doręczenia dla danej usługi, dla nw. terminów jak również w przypadku nadawania przez Zamawiającego przesyłek nie ujętych w formularzu cenowym zostanie pobrana opłata zgonie z cennikiem Wykonawcy obowiązujący w dniu przyjęcia do realizacji usługi pocztowej a) miejscowym adresatom w ciągu maksymalnie

3 godzin od odebrania przesyłki Zamawiającego, b) adresatom na terenie kraju (zgodnie z zapotrzebowaniem Zamawiającego): - do godz. 9.00 - do godz. 12.00 - w dniu następnym od nadania przesyłki. c) przesyłek kurierskich za granicę:- na terenie krajów unii Europejskiej oraz pozostałych krajów Europy, w terminie 4 dni roboczych od daty nadania przesyłki, - do pozostałych krajów świata – zgodnie z regulaminem doręczania przesyłek zagranicznych Wykonawcy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający zmienia zapisy pkt. 12 zał. nr 4 do SIWZ- Opis przedmiotu zamówienia, który otrzymuje *brzmienie:*

*12. Doręczanie przesyłek kurierskich następować będzie z zachowaniem standardowych terminów doręczenia dla danej usługi. W przypadku nadawania przez Zamawiającego przesyłek nie ujętych w formularzu cenowym bądź z żądanym terminem doręczenia krótszym od standardowego, zostanie pobrana opłata zgonie z cennikiem Wykonawcy obowiązującym w dniu przyjęcia do realizacji usługi pocztowej.*

**Pytanie 4**

W załączniku nr 4 do SIWZ pkt 15 Zamawiający określa „Zamawiający nadawał będzie przesyłki w stanie uporządkowanym, przez co należy rozumieć: a) 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, b) 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. Wzory pocztowej książki nadawczej oraz zestawienia ilościowo ‐ wartościowego zostaną uzgodnione z Wykonawcą”

Wykonawca proponuje rozważenie możliwości korzystania przez Zamawiającego z elektronicznej aplikacji do kompleksowej obsługi nadawania korespondencji.

W związku z powyższym Wykonawca proponuje zmianę zapisu na.

Załącznik nr 4 do SIWZ pkt 15 „Zamawiający nadawał będzie przesyłki w stanie uporządkowanym, przez co należy rozumieć: a) 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, b) 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. Wzory pocztowej książki nadawczej oraz zestawienia ilościowo ‐ wartościowego zostaną uzgodnione z Wykonawcą.

Wykonawca zobowiązuje się udostępnić Zamawiającemu elektroniczną aplikację służącą do kompleksowej obsługi nadawanej korespondencji. Przez kompleksową obsługę należy rozumieć możliwość automatycznego tworzenia bazy danych adresatów, generowania adresów pomocniczych (listów przewozowych) i książki nadawczej dla paczek i przesyłek poleconych oraz zestawienia ilościowego nadanych przesyłek, a także wygenerowania statusu przesyłki potwierdzającego jej doręczenie”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści SIWZ – zał. Nr 4 w podanym zakresie.

**Pytanie 5**

W załączniku Nr 5 do SIWZ § 9 pkt 1 Zamawiający określa „Łączną należność za wykonane w okresie obrachunkowym usługi, stanowi suma opłat za faktyczną ilość przesyłek nadanych oraz zwróconych po wyczerpaniu możliwości doręczenia, ustalona i obliczona wg zasad określonych w § 6, w oparciu o dokumenty nadawcze: 1) pierwopis książki nadawczej Zamawiającego dla przesyłek rejestrowanych, 2) zestawienie Zamawiającego dla przesyłek nierejestrowanych zawierające liczbę przesyłek każdego rodzaju i kategorii wagowej,

3) rejestr prowadzony przez Wykonawcę, który określa ilość przesyłek nadanych, oraz zwróconych Zamawiającemu w przypadkach wyczerpania możliwości doręczenia lub wydania ich odbiorcy”

Wspomniany zapis nie wyczerpuje sumy opłat wszystkich usług świadczonych przez Wykonawcę na rzecz Zamawiającego. Wykonawca wnioskuje o doprecyzowanie zapisu.

Załącznik Nr 5 do SIWZ § 9 pkt 1 „Łączną należność za wykonane w okresie obrachunkowym usługi, stanowi suma opłat za faktyczną ilość przesyłek nadanych oraz zwróconych po wyczerpaniu możliwości doręczenia, ustalona i obliczona wg zasad określonych w § 6, w oparciu o dokumenty nadawcze: 1) pierwopis książki nadawczej Zamawiającego dla przesyłek rejestrowanych oraz kurierskich 2) zestawienie Zamawiającego dla przesyłek nierejestrowanych zawierające liczbę przesyłek każdego rodzaju i kategorii wagowej, 3) rejestr prowadzony przez Wykonawcę, który określa ilość przesyłek nadanych, oraz zwróconych Zamawiającemu

w przypadkach wyczerpania możliwości doręczenia lub wydania ich odbiorcy 4) Pozostałych usług świadczonych zgodnie z Formularzem Cenowym stanowiącym załącznik nr 1 do Umowy 5) Pozostałych usług w przypadku nadawania przez Zamawiającego przesyłek nie ujętych w Formularzu Cenowym stanowiącym załącznik nr 1 do Umowy na podstawie dokumentacji nadawczej w oparciu o cennik usług pocztowych obowiązujący u Wykonawcy w dacie przyjęcia przesyłek.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści SIWZ – zał. Nr 5, w podanym zakresie.

Wszystkie usługi ujęte w Formularzu cenowym rozliczane są jako przesyłki rejestrowane - ppkt 1 lub nierejestrowane wg zestawienia ilościowego – ppkt 2. Zasady rozliczenia przesyłek nie ujętych w Formularzu cenowym regulują stosowne zapisy Zał. Nr 5 do SIWZ.

**Pytanie 6**

W załączniku Nr 5 do SIWZ § 9 pkt 1 Zamawiający określa „Wynagrodzenie Wykonawcy, należne za wykonane

w okresie obrachunkowym usługi, Zamawiający zobowiązuje się przekazać na rachunek Wykonawcy, wskazany

w fakturze VAT, w terminie 14 dni od daty otrzymania faktury VAT, wystawionej w ciągu 7 dni od zakończenia miesiąca obrachunkowego”

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.

W związku z powyższym Wykonawca wnioskuje o doprecyzowanie zapisu

Załącznik Nr 5 do SIWZ § 9 pkt 1 Zamawiający określa „Wynagrodzenie Wykonawcy, należne za wykonane

w okresie obrachunkowym usługi, Zamawiający zobowiązuje się przekazać na rachunek Wykonawcy, wskazany

w fakturze VAT, w terminie 14 dni od daty otrzymania faktury VAT, wystawionej w ciągu 7 dni od zakończenia miesiąca obrachunkowego. Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy ”

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści SIWZ – zał. Nr 5, w podanym zakresie.

**Pytanie 7**

W załączniku Nr 5 do SIWZ § 13 pkt 2 Zamawiający określa „Jeżeli Wykonawca nie odbierze od Zamawiającego przesyłek w dniu i czasie określonym w § 3 ust. 1, zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 100 zł za każdy dzień opóźnienia w odbiorze przesyłek”

Czy Zamawiający zamierza dopuścić katalog wyjątków, w których brak odebrania przesyłek nie narazi Wykonawcę na konieczność zapłaty wygórowanej kary nieadekwatnej do dokonanego przewinienia? Do wyjątków należy zaliczyć z pewnością działanie siły wyższej oraz innych zakłóceń w pracy Wykonawcy o charakterze stałym,

a zatem okoliczności uniemożliwiających wykonanie usługi w całości lub w jakiejkolwiek części, przykładowo: władcze działania organów państwowych, samorządowych oraz organizacji międzynarodowych, zmianę przepisów prawa, działania wojenne i inne operacje wojskowe, rozruchy, niepokoje społeczne, strajki, ograniczenia i zakazy wydane przez właściwe władze, stany nadzwyczajne, w tym stan wojenny lub wyjątkowy na całości lub na jakiejkolwiek części terytorium Polski, konflikty zbrojne, ataki terrorystyczne, działalność przestępczą osób trzecich, lokauty, powodzie, pożary, awarie energetyczne oraz działanie innych sił przyrody. Dodatkowo wymieniona kara jest nieadekwatna do ceny za świadczenie usługi Poczta Firmowa zgodnie z Formularzem cenowym – załącznik

nr 1 do Umowy.

W związku z powyższym Wykonawca proponuje zmianę zapisu na.

Załączniku Nr 5 do SIWZ § 13 pkt 2 „Jeżeli Wykonawca nie odbierze od Zamawiającego przesyłek w dniu i czasie określonym w § 3 ust. 1, Zamawiającemu przysługuje kara umowna za niezgłoszenie się po odbiór przesyłek

w oznaczonym dniu, w wysokości 200% opłaty za jeden odbiór”

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści SIWZ – zał. Nr 5 , w podanym zakresie.

Wyłączenia z odpowiedzialności Wykonawcy za uchybienia w realizacji Umowy z przyczyn nie zawinionych, regulują stosowne zapisy wzoru Umowy (§ 13 pkt 9).

**Pytanie 8**

W załączniku Nr 5 do SIWZ § 13 pkt 4 Zamawiający określa „W przypadku nie dostarczenia przesyłek do siedziby Zamawiającego w dniu i czasie określonym w § 3 ust. 4, zamawiającemu przysługuje prawo do naliczenia kary umownej w wysokości 50 zł za każdy przypadek niedotrzymania terminu, chyba ze Wykonawca wykaże, że nie ponosi odpowiedzialności za powstałe opóźnienie”

W załączniku Nr 5 do SIWZ § 3 pkt 4 Zamawiający określa „Dostarczenie oraz zwrot przesyłek, do siedziby Zamawiającego w Kielcach przy ul. Rynek 1 i ul. Strycharskiej 6, odbywać się będzie codziennie w dni robocze

w godz. 8:00 – 9:00, z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy”

Należy podkreślić, że doręczanie korespondencji do Zamawiającego nie jest przedmiotem niniejszego postępowania, a konsekwencją umowy zawartej z nadawcą, natomiast Zamawiający występując w roli adresata nie jest stroną umowy o nadawanie. Umowa z nadawcą może być zawarta albo w drodze indywidualnie ustalonych warunków np. w trybie zamówienia publicznego, gdzie doręczenie przesyłki w ściśle określonym terminie np. D + 5 może być jednym ze zobowiązań wykonawcy, albo w drodze umowy o świadczenie usług powszechnych zawartej z operatorem wyznaczonym. Pojęcie powszechnych usług pocztowych określa art. 45 ust. 1 Prawa pocztowego, wskazując że są to usługi świadczone przez operatora wyznaczonego o zakresie w tym przepisie wymienionym (przyjmowanie, sortowanie, przemieszczanie i doręczanie przesyłek o wskazanej charakterystyce),

z częstotliwością zapewniającą co najmniej jedno opróżnianie nadawczej skrzynki pocztowej i doręczanie przesyłek pocztowych, co najmniej w każdy dzień roboczy i nie mniej niż przez 5 dni w tygodniu z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy. Prawo pocztowe nie określa godzin doręczania przesyłek pocztowych do adresata. Zatem, żądanie Zamawiającego doręczania przesyłek w określonych godzinach narusza przepisy Prawa pocztowego, które obligują do świadczenia usług powszechnych w sposób jednolity w porównywalnych warunkach.

Każde ponadstandardowe wymaganie dot. godzin doręczenia korespondencji do Zamawiającego powoduje konieczność dostosowania całej sieci logistycznej danego operatora poprzez zmiany logistyczno-organizacyjne,

co niejednokrotnie może być niemożliwe. Każda przesyłka wysyłana z dowolnego miejsca w kraju co do zasady najpierw trafia do najbliższego węzła ekspedycyjno-rozdzielczego, skąd transportowana jest w odpowiednim kierunku razem z innymi przesyłkami tam kierowanymi. Następnie jest rozdzielana na poszczególne placówki

i przekazywana doręczycielom, którzy doręczają przesyłki na danym terenie w określonej kolejności. Zmiana godzin doręczenia zaburzałaby pracę sieci logistycznej na całym terenie

W związku z powyższym Wykonawca wnioskuje o usunięcie zapisów Nr 5 do SIWZ § 13 pkt 4

Jak również modyfikację zapisów

Załączniku Nr 5 do SIWZ § 3 pkt 4 Zamawiający określa „Dostarczenie oraz zwrot przesyłek, do siedziby Zamawiającego w Kielcach przy ul. Rynek 1 i ul. Strycharskiej 6, odbywać się będzie codziennie w dni robocze,

z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy”

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści SIWZ – zał. Nr 5 w podanym zakresie.

**Pytanie 9**

W załączniku Nr 5 do SIWZ § 11 pkt 5 Zamawiający określa „W szczególności Zamawiający może żądać:

1) oświadczeń własnych Wykonawcy, w tym: a) oświadczeń potwierdzających opłacenie przez Wykonawcę lub podwykonawcę składek na ubezpieczenie społeczne i zdrowotne z tytułu zatrudnienia na podstawie umowy

o pracę za ostatni okres rozliczeniowy b) oświadczeń potwierdzających zgłoszenie pracownika przez pracodawcę do ubezpieczenia 2) kopi zanonimizowanych umów o prace osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie zamawiającego. Kopie dokumentów dotyczących pracowników powinny zostać zanonimizowane

w sposób zapewniający ochronę danych osobowych zgodnie z przepisami ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r.

o ochronie danych osobowych (w szczególności bez adresów, nr PESEL). Imię i nazwisko pracownika nie podlega anonimizacji. Informacje takie jak: data zawarcia umowy, rodzaj umowy o pracę i wymiar etatu powinny być możliwe do zidentyfikowania. Przedkładane dokumenty potwierdzi osoba uprawniona do reprezentowania Wykonawcy.

Zamawiający określił w załączniku Nr 5 do SIWZ § 11 pkt 5 ppkt 2) kopi zanonimizowanych umów o prace osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie zamawiającego. Kopie dokumentów dotyczących pracowników powinny zostać zanonimizowane w sposób zapewniający ochronę danych osobowych zgodnie

z przepisami ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. o ochronie danych osobowych (w szczególności bez adresów,

nr PESEL). Imię i nazwisko pracownika nie podlega anonimizacji. Informacje takie jak: data zawarcia umowy, rodzaj umowy o pracę i wymiar etatu powinny być możliwe do zidentyfikowania. Przedkładane dokumenty potwierdzi osoba uprawniona do reprezentowania Wykonawcy. Wskazujemy, iż ustawa Prawo zamówień publicznych (dalej Pzp) 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 zresztą także Kodeksu Pracy, nie przewidują jakiejkolwiek regulacji. Natomiast umowy o pracę zawierają informacje stanowiące dane chronione, wobec czego Wykonawca (będący pracodawcą), występujący jako administrator danych osobowych, powinien przestrzegać przepisów ustawy z 29 sierpnia 1997 roku o ochronie danych osobowych (tekst jednolity: Dz. U. 2002 r. Nr 101, poz. 926, ze zm.) (zwanej dalej: "ustawą"). W świetle przepisów ustawy każda osoba ma zagwarantowane konstytucyjnie ochronę danych osobowych i wykonawcy zatrudniający pracowników muszą tej gwarancji dochować. Istotne jest, iż udostępnienie danych osobowych może nastąpić jedynie za zgodą zainteresowanego (art. 23 ust. 1 pkt 1 ustawy). Zgodnie z art. 36 ust. 1 ustawy, pracodawca ma obowiązek technicznie i organizacyjnie zagwarantować ochronę danych osobowych swoich pracowników. Udzielenie informacji o pracowniku bez jego zgody może stanowić zarówno naruszenie jego prawa do prywatności, które jest chronione, jako dobro osobiste na mocy art. 23 Kodeksu cywilnego, jak i może stanowić nieuprawnione przetwarzanie danych osobowych. Reguła powyższa nie obowiązuje jedynie w przypadku sądów powszechnych

i administracyjnych oraz organów kontrolnych, które ze względu na pełnione funkcje mają prawo wglądu

do dokumentacji pracowniczej. Organami tymi są:

* inspektor Państwowej Inspekcji Pracy (art. 23 ust. 1 pkt 5 ustawy z 13 kwietnia 2007 roku

o Państwowej Inspekcji Pracy),

* upoważniony pracownik urzędu pracy (art. 111-116 ustawy z 20 kwietnia 2004 roku o promocji zatrudnienia i instytucjach rynku pracy),
* inspektor posiadający upoważnienie Generalnego Inspektora Ochrony Danych Osobowych

(art. 14 ustawy z 28 sierpnia 1997 roku o ochronie danych osobowych),

* funkcjonariusz Policji (art. 14 ustawy z 6 kwietnia 1990 roku o Policji),
* funkcjonariusz Agencji Bezpieczeństwa Wewnętrznego albo Agencji Wywiadu (art. 24 ustawy

z 24 maja 2002 roku o Agencji Bezpieczeństwa Wewnętrznego oraz Agencji Wywiadu),

* funkcjonariusz Centralnego Biura Antykorupcyjnego (art. 22 ustawy z 9 czerwca 2006 roku

o Centralnym Biurze Antykorupcyjnym),

* sąd (art. 248 K.p.c.),
* upoważniony inspektor ZUS (art. 87 ust. 1 ustawy z 13 października 1998 roku o systemie ubezpieczeń społecznych)

Zatem w świetle powyższych uwag, stwierdzić należy, iż stawiany wykonawcom wymóg udostępnienia do wglądu treści umów o pracę poszczególnych pracowników narusza przepisy ustawy o ochronie danych osobowych,

a także rażąco narusza zasadę konkurencyjności i równego traktowania wykonawców wynikające z art. 7 ustawy Pzp, bowiem obowiązek przekazania umów o pracę może de facto uniemożliwić złożenie oferty wykonawcom,

w szczególności tym zatrudniającym wiele osób na podstawie umowy o pracę, w przypadku niewyrażenia zgody pracownika na udostępnienie danej umowy. Wobec powyższego zasadnym jest, aby Zamawiający szczególną wagę przyłożył do wprowadzenia odpowiednich sankcji i zapisów umownych, by mieć pewność, iż wykonawca faktycznie będzie przestrzegać wymagań SIWZ i zatrudnienia na etacie, mając jednakże na uwadze,

że mechanizmy sprawdzające, pozwalające zweryfikować zobowiązanie wykonawcy muszą być zgodne

z innymi właściwymi przedmiotowo przepisami. Zamawiający może przykładowo żądać od Wykonawcy, aby przedstawił we wskazanym terminie listy osób, które będą wykonywały zamówienie, ze wskazaniem podstawy ich zatrudnienia. Ponadto w umowie mogą się znaleźć przykładowo zapisy o charakterze sankcyjnym. Wówczas nie wywiązanie się przez Wykonawcę z zobowiązania w zakresie zatrudniania pracowników będzie odczytywane jako wykonywanie umowy niezgodnie z jej treścią. Zamawiający może zapewnić sobie prawo do wezwania Wykonawcy do zatrudnienia pracowników i w przypadku braku spełnienia tego żądania odstąpienia od umowy. Można zastosować w umowie inne, mniej rygorystyczne, ale jednak dyscyplinujące sankcje, np. takie, że Zamawiający za pracę osób zatrudnionych na umowę inną niż umowa o pracę nie zapłaci, albo zastosować karę umowną, za każdy przypadek złamania zobowiązania w tej materii. Ponadto przedstawienie wspomnianej dokumentacji dla 80 tyś pracowników niesie za sobą spore utrudnienia techniczne.

Zatem, w świetle powyższych uwag oraz z uwagi na fakt, iż żądanie przedłożenia umów o pracę narusza powszechnie obowiązujące przepisy, Wnioskodawca wnosi o modyfikację treści postanowień Istotnych Postanowień Umowy poprzez wykreślenie obowiązku przedłożenia do wglądu kopi zanonimizowanych umów

o prace osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwane zamawiającego.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści SIWZ – zał. Nr 5 w podanym zakresie.

Przedstawiony w SIWZ sposób kontroli zatrudnienia pracowników na podstawie umowy o pracę przez Wykonawców przy realizacji zamówienia jest zgodny z interpretacją prawa w tym zakresie,. przedstawioną przez Urząd Zamówień Publicznych.

**Pytanie 10**

W załączniku Nr 5 do SIWZ § 13 pkt 6 Zamawiający określa „Wykonawca zobowiązany jest zapłacić Zamawiającemu karę umowną, w wysokości 20% wynagrodzenia umownego brutto, określonego w § 5 ust. 2,

w przypadku wypowiedzenia Umowy przez Zamawiającego, z ważnych przyczyn, leżących po stronie Wykonawcy”

W związku z powyższym Wykonawca wnioskuje o usunięcie zapisu

Bądź modyfikację zapisu

Załącznik Nr 5 do SIWZ § 13 pkt 6 „Zamawiający określa Wykonawca zobowiązany jest zapłacić Zamawiającemu karę umowną, w wysokości 0,5 % wynagrodzenia umownego brutto, określonego w § 5 ust. 2, w przypadku wypowiedzenia Umowy przez Zamawiającego, z ważnych przyczyn, leżących po stronie Wykonawcy”

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści SIWZ – zał. Nr 5 w podanym zakresie.

**Pytanie 11**

W załączniku Nr 5 do SIWZ § 13 pkt 7 Zamawiający określa „Zamawiający może potrącić naliczone kary umowne

z wynagrodzenia Wykonawcy, albo z zabezpieczenia należytego wykonania Umowy”

Niczym nieograniczone jednostronne prawo naliczenia kar umownych i potrącenia ich przez Zamawiającego

z należnego Wykonawcy wynagrodzenia godzi nie tylko w interes Wykonawcy, ale także uniemożliwia mu podjęcie próby zbadania, czy naliczona kara umowna potrącona została prawidłowo i w odpowiedniej wysokości. Nadto stwarzając możliwość pozbawienia Wykonawcy efektywnego wynagrodzenia za spełnione świadczenie bez żadnej kontroli, czy to Wykonawcy, czy sądu, może być uznane za nadużycie prawa, skutkujące nieważnością tegoż postanowienia na podstawie art. 58 § 2 kodeksu cywilnego w zw. z art. 139 ust. 1 Prawo zamówień publicznych.

W związku z powyższym Wykonawca wnioskuje o usunięcie zapisu.

Bądź modyfikację zapisu

Załącznik Nr 5 do SIWZ § 13 pkt 7 Zamawiający określa „Zamawiający może potrącić naliczone kary umowne

z wynagrodzenia Wykonawcy, albo z zabezpieczenia należytego wykonania Umowy, po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej”

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści SIWZ – zał. Nr 5 w podanym zakresie.

Proponowany zapis wypatrzą sens instytucji zabezpieczenia należytego wykonania umowy.

**Pytanie 12**

W załączniku Nr 5 do SIWZ § 5 pkt Zamawiający określa „Cena podana przez Wykonawcę nie będzie podlegała zmianom przez okres realizacji Umowy, z wyjątkami: 1) zmiany stawki podatku VAT na usługi pocztowe, powodującej zmianę cen jednostkowych; w takim przypadku Wykonawca zobowiązany jest przedstawić kalkulację z uzasadnieniem w jakim stopniu zmiana stawki VAT ma wpływ na ceny jednostkowe i wartość umowy,

2) 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 wówczas stosować, względem Zamawiającego, obniżone opłaty pocztowe dla usług, wynikające z jego aktualnego cennika lub regulaminu.

Wykonawca wnioskuje o uzupełnienie zapisu

Załącznik Nr 5 do SIWZ § 5 pkt 3) zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo minimalnej stawki godzinowej ustalonych na podstawie ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę 4) zmiany zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości składki na ubezpieczenie społeczne lub zdrowotne

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści SIWZ – zał. Nr 5 w podanym zakresie.

**Powyższe wyjaśnienia oraz zmiany treści Ogłoszenia są wiążące i należy je uwzględnić w ofertach.**

Celem umożliwienia wprowadzenia zmian w ofertach, Zamawiający **przedłuża termin składania ofert do dnia 23.11.2017 r. godz. 11:00.**

Otwarcie ofert nastąpi w dniu 23.11.2017 r..o godz. 11:10

..................................................

*Kierownik zamawiającego*