

Działając na podstawie z pkt X.4 i XIII. 27 Ogłoszenia o zamówieniu na usługi społeczne o wartości poniżej 750 000 euro oraz art. 38 ust. 2 i 4 ustawy z dnia 29. 01. 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2018 r., poz. 1986, z późn. zm.), Zamawiający w ramach prowadzonego postępowania w celu udzielenia zamówienia na usługi pocztowe, w związku z wniesionymi pytaniami dotyczącymi treści ogłoszenia o zamówieniu Zamawiający **przekazuje treść wniesionych pytań wraz z wyjaśnieniami oraz dokonaną modyfikacją Ogłoszenia o zamówieniu.**

- **Treść pytania nr 1**

„Z treści niektórych zapisów w dokumentacji przetargowej wynika, że Wykonawca ma odbierać przesyłki przygotowane do wyekspediowania z siedziby Zamawiającego w dni robocze od poniedziałku do piątku. Jednocześnie, Zamawiający nie umożliwił wyceny usługi odbioru przesyłek w formularzu oferty. Wykonawca wnosi o wyjaśnienie czy Zamawiający sam będzie nadawał przesyłki w wyznaczonej placówce pocztowej czy będzie korzystał z usługi odbioru korespondencji ze swojej siedziby? Wykonawca informuje, że zgodnie z jego regulaminem usługa odbioru korespondencji jest realizowana odpłatnie, a opłata jest uzależniona między innymi od liczby zadeklarowanych dni odbioru w miesiącu.”

ODPOWIEDŹ

Zamawiający wyjaśnia, iż przedmiot zamówienia nie obejmuje usługi odbioru korespondencji przeznaczonej do doręczenia przez Wykonawcę (wyekspediowania) z siedziby Zamawiającego.

- **Treść pytania nr 2**

„Wykonawca wnosi o modyfikację treści pkt 9 w Rozdz. IV Ogłoszenia na:
„9. Wykonawca przekaze bezpłatnie Zamawiającemu wg jego zapotrzebowania druki zwrotnego potwierdzenia odbioru własnego nakładu dla przesyłek krajowych i zagranicznych.”

ODPOWIEDŹ

W ramach odpowiedzi na pytanie nr 2 **Zamawiający dokonuje zmiany treści Ogłoszenia o zamówieniu w pkt IV – SZCZEGÓŁOWY OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA ppkt 9 W SPOSÓB NASTĘPUJĄCY:**

- pkt IV ppkt 9 ogłoszenia o zamówieniu otrzymuje brzmienie:

„9. Wykonawca przekaze bezpłatnie Zamawiającemu wg jego zapotrzebowania druki zwrotnego potwierdzenia odbioru własnego nakładu dla przesyłek krajowych i zagranicznych.”

- **Treść pytania nr 3**

„Zamawiający wskazał w zamówieniu, że czynności związane z wykonywaniem niniejszej umowy muszą być wykonywane przy udziale osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę i każdorazowo na żądanie Zamawiającego w terminie przez niego wskazanym (5 dni roboczych) Wykonawca

zobowiązany jest przedłożyć oświadczenie o zatrudnieniu przez Wykonawcę pracowników świadczących usługi na podstawie umów o pracę wraz z informacją o odprowadzonych składkach, które może być w formie zanonimizowanych dowodów potwierdzających zgłoszenie pracownika przez pracodawcę do ubezpieczeń.

Wykonawca informuje, że jest operatorem wyznaczonym (narodowym), w związku z czym będzie na nim ciążył obowiązek przedstawienia nawet kilkudziesięciu tysięcy dokumentów potwierdzających zgłoszenie pracownika do ubezpieczeń. Czynności polegające na zanonimizowaniu takiej ilości dokumentów będą niemożliwe do wykonania. Żądanie jest technicznie niemożliwe do realizacji.

W związku z powyższym, Wykonawca wnosi o odstąpienie od żądania przez Zamawiającego przekazania powyższych dokumentów i zastąpienie ich oświadczeniem o ilości osób zatrudnionych na umowę o pracę w przeliczeniu na jeden etat „na dzień ” oraz o odstąpienie od kary umownej o której mowa w Załączniku nr 6 do Ogłoszenia o zamówieniu - wzór umowy § 16 ust. 5. pkt 1)."

ODPOWIEDŹ

Zamawiający wyjaśnia, iż zgodnie z art. 36 ustawy Prawo zamówień publicznych zobligowany jest do określenia, w przypadku gdy przewiduje wymagania, o których mowa w art. 29 ust. 3a, określenie w szczególności:

- a) sposobu dokumentowania zatrudnienia osób, o których mowa w art. 29 ust. 3a,
- b) uprawnienia zamawiającego w zakresie kontroli spełniania przez wykonawcę wymagań, o których mowa w art. 29 ust. 3a, oraz sankcji z tytułu niespełnienia tych wymagań,
- c) rodzaju czynności niezbędnych do realizacji zamówienia, których dotyczą wymagania zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez wykonawcę lub podwykonawcę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia.

Zapisy § 11 oraz § 16 ust. 5 pkt 1 wzoru umowy odpowiadają obligatoryjnemu obowiązkowi Zamawiającego narzuconemu przez przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych, zatem nie można ich pominąć. Jednocześnie nadmienić należy, że wymagane oświadczenie należy przedłożyć **na żądanie** Zamawiającego, zaś ich zakres **może** przybrać określoną formę.

Zamawiający ma prawo i obowiązek kształtowania warunków umowy zgodnie z jego potrzebami i możliwościami z uwzględnieniem obowiązujących przepisów prawa. Wobec powyższego Zamawiający nie dopuszcza zmiany zapisów wzoru umowy w zakresie wskazanym w pytaniu.

• Treść pytania nr 4

„Zamawiający w dokumentacji Ogłoszenia o zamówieniu na usługi społeczne określa charakterystykę przesyłek listowych, które rozumie pod pojęciem gabaryt A.

Od 1 kwietnia 2019 r. obowiązuje nowy cennik usług powszechnych zatwierdzony przez Prezesa Komunikacji Elektronicznej, do stosowania którego wobec swoich klientów, Wykonawca jako operator wyznaczony jest zobowiązany.

W aktualnym cenniku zrezygnowano z gabarytów A i B i wprowadzono nowe **formaty** dla przesyłek listowych w obrocie krajowym. Cena usługi listowej nierejestrowanej, poleconej i wartościowej uzależniona jest od dwóch parametrów:

- kategoria czasu doręczenia (Ekonomiczna i Priorytetowa).

- **format** przesyłek:

S - maksymalny wymiar koperty C5 (162 * 229 x 20mm) do 500g,

M - maksymalny wymiar koperty C4 (229 * 324 x 20mm) do 1000g,

L - ponad wymiar koperty C4, (suma wymiarów nie może przekroczyć 900mm, przy czym długość nie może być, większa niż 600mm) - do 2000g.

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o modyfikację zapisów poprzez:

- wykreślenie w ppkt 1 w pkt 14 w Rozdz. IV Ogłoszenia wyrazów „Gabaryt A” i jego opisu znajdującego się na końcu ppk 1,

- dodanie w tabeli „Szacowana planowana liczba przesyłek w okresie obowiązywania umowy (Formularz cenowy)” w Załączniku nr 4 do Ogłoszenia o zamówieniu - Formularz oferty, w kolumnie „Przedział wagowy” Formatu S, M lub L przy odpowiedniej wadze. (patrz pkt 26. Rozdz. IV Ogłoszenia),
- wykreślenie w § 3 w Załączniku nr 6 do Ogłoszenia o zamówieniu - wzór umowy: w pkt 1 w ust. 1 wyrazów „Gabaryt A” a pozostawienie formatów S, M i L oraz w ust. 2 Opisu wymiarów „Gabarytu A” a pozostawienie opisów Formatów S, M i L.”.

ODPOWIEDŹ

W ramach odpowiedzi na pytanie nr 4 **Zamawiający dokonuje zmiany treści Ogłoszenia o zamówieniu w pkt IV – SZCZEGÓŁOWY OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA** ppkt 14.1 Ogłoszenia o zamówieniu w zakresie określenia wymiarów dla Gabarytu A dla przesyłek listowych W SPOSÓB NASTĘPUJĄCY:

- w pkt IV ppkt 14.1 Ogłoszenia o zamówieniu w zakresie określenia dotyczące wymiarów przesyłek listowych otrzymuje brzmienie:

„Wymiary przesyłek listowych, liczonych z tolerancją ± 2 mm wynoszą:
Minimum – wymiary strony adresowej nie może być mniejsze niż 90 x 140 mm,
Maksimum – suma długości, szerokości i wysokości nie może być większa niż 900 mm, przy czym największy z tych wymiarów (długość) nie może przekroczyć 600 mm.”.

Pozostałe zapisy pkt IV ppkt 14.1 pozostają bez zmian.

Jednocześnie dokonuje się modyfikacji załącznika nr 6 do ogłoszenia (wzór umowy) w sposób odpowiadający dokonanej zmianie ogłoszenia o zamówieniu tj. skreśla się w § 3 w ust 1 w pkt 1 słowa „Gabarty A” oraz w § 3 ust. 2 wzoru umowy otrzymuje brzmienie:

„2. Wymiary przesyłek listowych:

Przesyłka listowa to przesyłka o wymiarach liczonych z tolerancją ± 2 mm:
Minimum – wymiary strony adresowej nie może być mniejsze niż 90 x 140 mm,
Maksimum – suma długości, szerokości i wysokości nie może być większa niż 900 mm, przy czym największy z tych wymiarów (długość) nie może przekroczyć 600 mm.

Przy czym

FORMAT S to przesyłki o wymiarach:

MINIMUM - wymiary strony adresowej nie mogą być mniejsze niż 90 x 140 mm

MAKSIMUM - żaden z wymiarów nie może przekroczyć: wysokość 20 mm, długość 230 mm, szerokość 160 mm

FORMAT M to przesyłki o wymiarach:

MINIMUM wymiary strony adresowej nie mogą być mniejsze niż 90 x 140 mm

MAKSIMUM - żaden z wymiarów nie może przekroczyć: wysokość 20 mm, długość 325 mm, szerokość 230 mm

FORMAT L to przesyłki o wymiarach:

MINIMUM - wymiary strony adresowej nie mogą być mniejsze niż 90 x 140 mm

MAKSIMUM - suma długości, szerokości i wysokości 900 mm, przy czym największy z tych wymiarów (długość) nie może przekroczyć 600 mm.

Wyjaśnienie w zakresie pytania 4 tiret drugie została udzielone wraz z wyjaśnieniem dotyczącym pytania nr 6.

- **Treść pytania nr 5**

„W związku z odejściem Wykonawcy od sporządzania papierowej wersji rejestrów poczty przychodzącej dla swoich klientów wnosi on o modyfikację treści pkt 19 w Rozdz. IV Ogłoszenia na:
„19. Wykonawca obowiązany jest do sporządzania elektronicznych zestawień poczty przychodzącej: listów poleconych, przesyłek wartościowych, przesyłek kurierskich, paczek w udostępnionym bezpłatnie Zamawiającemu systemie EN.”

ODPOWIEDŹ

W ramach odpowiedzi na pytanie nr 5 **Zamawiający dokonuje zmiany treści Ogłoszenia o zamówieniu w pkt IV – SZCZEGÓŁOWY OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA ppkt 19 W SPOSÓB NASTĘPUJĄCY:**

- pkt IV ppkt 19 ogłoszenia otrzymuje brzmienie:

„19. Wykonawca obowiązany jest do sporządzenia rejestrów poczty przychodzącej: listów poleconych, przesyłek wartościowych, przesyłek kurierskich i paczek, potwierdzanych przez upoważnionego pracownika reprezentującego Zamawiającego. **Zamawiający dopuszcza, aby Wykonawca sporządził rejestr poczty przychodzącej w formie elektronicznych zestawień poczty przychodzącej: listów poleconych, przesyłek wartościowych, przesyłek kurierskich, paczek w udostępnionym bezpłatnie Zamawiającemu systemie EN.”.**

- **Treść pytania nr 6**

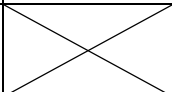
„W Załączniku nr 4 do Ogłoszenia o zamówieniu tabela „Szacowana planowana liczba przesyłek w okresie obowiązywania umowy (Formularz cenowy)” w pozycji nr 4 Zamawiający zapisał „Usługa: zwrot przesyłki rejestrowanej do nadawcy po wyczerpaniu możliwości doręczenia lub wydania odbiorcy”, takie określenie rodzaju przesyłki uniemożliwia wycenę usługi oraz złożenie oferty, w związku z powyższym Wykonawca wnosi o określenie „Formatu z odpowiednią wagą” zwracanych przesyłek do nadawcy.”

ODPOWIEDŹ

W ramach odpowiedzi na **pytanie nr 4** w zakresie dodania w tabeli „Szacowana planowana liczba przesyłek w okresie obowiązywania umowy (Formularz cenowy)” w Załączniku nr 4 do Ogłoszenia o zamówienia - Formularz oferty, w kolumnie „Przedział wagowy” Formatu S, M lub L przy odpowiedniej wadze. (patrz pkt 26. Rozdz. IV Ogłoszenia), i **pytania nr 6** **Zamawiający dokonuje zmiany treści załącznika nr 4** do Ogłoszenia o zamówieniu (Formularz Oferty) w zakresie części B Formularza pkt 2 w zakresie - **Szacowanej planowanej liczby przesyłek w okresie obowiązywania umowy (formularz cenowy)** W SPOSÓB NASTĘPUJĄCY:

Brzmienie po modyfikacji części B Formularza Oferty pkt 2 w zakresie **Szacowanej planowanej liczby przesyłek w okresie obowiązywania umowy (formularz cenowy):**

Szacowana planowana liczba przesyłek w okresie obowiązywania umowy (Formularz cenowy):

L p.	Rodzaj przesyłki (listowe/paczki pocztowe)		Format/ Przedział wagowy	Szacowana planowana liczba przesyłek w okresie obowiązywania umowy (szt.)	Cena jednostkowa brutto	Cena brutto (iloczyn C i D)
A	B			C	D	E
1.	Przesyłki listowe nierejestrowane – LISTY ZWYKŁE (krajowe)	ekonomiczne	S do 500 g	10 000		
			M do 1000 g	250		
			L do 2000 g	10		
		priorytetowe	S do 500 g	120		
			M do 1000 g	10		
			L do 2000 g	10		
2.	Przesyłki listowe rejestrowane – POLECONE (krajowe)	ekonomiczne	S do 500 g	70 000		
			M do 1000 g	3000		
			L do 2000 g	100		
		priorytetowe	S do 500 g	300		
			M do 1000 g	40		
			L do 2000 g	10		
3.	Usługa: potwierdzenie odbioru przesyłki rejestrowanej w obrocie krajowym			10 000		
4.	Usługa: zwrot przesyłki rejestrowanej do nadawcy po wyczerpaniu możliwości doręczenia lub wydania odbiorcy		S do 500 g	9 000		
			M do 1000 g	950		
			L do 2000 g	50		

- **Treść pytania nr 7**

„W związku z tym, że umowa na świadczenie usług podpisywana będzie na okres dwóch lat Wykonawca wnosi do Zamawiającego o modyfikację treści zapisów:

- w Załączniku nr 4 do Ogłoszenia o zamówieniu - Formularz oferty, w części B na stronie 3 jest: „Zastrzega się, iż w przypadku zlecenia usług nieujętych w *Formularzu oferty*, podstawą rozliczeń będą ceny zawarte w obowiązującym dokumencie/cenniku określającym opłaty za usługi pocztowe Wykonawcy, będącym załącznikiem do umowy, który Wykonawca dostarczy najpóźniej w dniu podpisania umowy.”

na brzmienie: „Zastrzega się, iż w przypadku zlecenia usług nieujętych w *Formularzu oferty*, podstawą rozliczeń będą ceny zawarte w obowiązującym w dniu nadania przesyłki dokumencie/cenniku określającym opłaty za usługi pocztowe Wykonawcy, który Wykonawca ma obowiązek umieścić na swoich stronach internetowych.”

- w Załączniku nr 6 do Ogłoszenia o zamówieniu- wzór umowy, w § 10 ust.3 jest: „3. W przypadku nadania przez Zamawiającego przesyłek nieujętych w formularzu cenowym podstawą rozliczeń będą ceny z cennika usług Wykonawcy stanowiącego załącznik do Umowy. Przesyłki nieujęte w formularzu cenowym winny być ujęte na odrębnej fakturze.”

na brzmienie: „3. W przypadku nadania przez Zamawiającego przesyłek nieujętych w formularzu cenowym podstawą rozliczeń będą ceny z obowiązującego w dniu nadania cennika usług Wykonawcy, który Wykonawca ma obowiązek umieścić na swoich stronach internetowych. Przesyłki nieujęte w formularzu cenowym winny być ujęte na odrębnej fakturze.”

ODPOWIEDŹ

W ramach odpowiedzi na **pytanie nr 7** **Zamawiający dokonuje zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu w pkt IV – SZCZEGÓŁOWY OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA** ppkt 26 w zakresie wyceny usług nieujętych w formularzu oferty W SPOSÓB NASTĘPUJĄCY:

- pkt IV – SZCZEGÓŁOWY OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA ppkt 26 ogłoszenia zamówieniu w zakresie wyceny usług nieujętych w formularzu oferty otrzymuje brzmienie:

„Zastrzega się, iż w przypadku zlecenia usług nieujętych w Formularzu oferty, podstawą rozliczeń będą ceny zawarte w obowiązującym w dniu nadania przesyłki dokumencie/cenniku określającym opłaty za usługi pocztowe Wykonawcy, który Wykonawca ma obowiązek umieścić na swoich stronach internetowych.”

Jednocześnie Zamawiający dokonuje modyfikacji załącznika nr 4 do Ogłoszenia o zamówieniu – Formularz Oferty w zakresie części B Formularza pkt 2 (w zakresie sposobu rozliczeń za zlecenie usług nieobjętych w Formularzu oferty) W SPOSÓB NASTĘPUJĄCY:

- Formularz Oferty w zakresie części B Formularza pkt 2 (w zakresie sposobu rozliczeń za zlecenie usług nieobjętych w Formularzu oferty) otrzymuje brzmienie:

„Zastrzega się, iż w przypadku zlecenia usług nieujętych w Formularzu oferty, podstawą rozliczeń będą ceny zawarte w obowiązującym w dniu nadania przesyłki dokumencie/cenniku określającym opłaty za usługi pocztowe Wykonawcy, który Wykonawca ma obowiązek umieścić na swoich stronach internetowych.”

W związku z dokonaną modyfikacją treści ogłoszenia o zamówienia w powyższym zakresie zmianie ulega § 10 ust. 3 w załączniku nr 6 do ogłoszenia o zamówieniu – wzór umowy, który otrzymuje brzmienie:

„3. W przypadku nadania przez Zamawiającego przesyłek nieujętych w formularzu cenowym podstawą rozliczeń będą ceny z obowiązującego w dniu nadania cennika usług Wykonawcy, który Wykonawca ma obowiązek umieścić na swoich stronach internetowych. Przesyłki nieujęte w formularzu cenowym winny być ujęte na odrębnej fakturze.”.

- **Treść pytania nr 8**

„Wykonawca wnosi do Zamawiającego o modyfikację treści pkt 1 w ust.2 w § 13 w Załączniku nr 6 do Ogłoszenia o zamówieniu - wzór umowy, na:

„1) zmiany terminu płatności po uzgodnieniu z Wykonawcą - w przypadku ograniczenia finansowego po stronie Zamawiającego, z przyczyn od niego niezależnych,”.

ODPOWIEDŹ

W ramach odpowiedzi na pytanie nr 8 Zamawiający dokonuje zmiany treści Ogłoszenia o zamówieniu w zakresie załącznika nr 6 do ogłoszenia (wzór umowy) § 13 ust. 2 pkt 1 W SPOSÓB NASTĘPUJĄCY:

- w § 13 ust. 2 pkt 1 wzoru umowy będącego załącznikiem nr 6 do ogłoszenia otrzymuje brzmienie:

„1) zmiany terminu płatności po uzgodnieniu z Wykonawcą - w przypadku ograniczenia finansowego po stronie Zamawiającego, z przyczyn od niego niezależnych,”.

- **Treść pytania nr 9**

„W związku z tym, iż za nienależyte wykonanie usług objętych przedmiotem umowy Zamawiającemu przysługuje zgodnie z Ustawą Prawo pocztowe odszkodowanie (patrz pkt 3 w ust.5 w § 16, Załącznik nr 6 do Ogłoszenia o zamówieniu - wzór umowy), Wykonawca wnosi o usunięcie pkt 2 (pierwszego) - z ust.3 w § 16, Załącznik nr 6 do Ogłoszenia o zamówieniu - wzór umowy.”.

ODPOWIEDŹ

Zamawiający wyjaśnia, iż § 16 ust. 3 pkt 2 dotyczy postępowania wyjaśniającego w zakresie związanego z uprawnieniem do wypowiedzenia umowy w trybie natychmiastowym w przypadku stwierdzenia 3-ktornego nienależytego jej wykonywania przez Wykonawcę. Możliwość wypowiedzenia umowy jest uprawnieniem Zamawiającego i zabezpiecza przed nienależytym wykonywaniem usługi będącej przedmiotem zamówienia. Jednocześnie daje Wykonawcy możliwość wyjaśnienia i usprawiedliwienia okoliczności, które miały wpływ na sposób realizacji umowy. Zatem zapis niniejszy jest korzystny dla Wykonawcy, bowiem chroni go przed nieuprawnionym i arbitralnym postępowaniem Zamawiającego w przypadku stwierdzenia uchybień.

Zamawiający nie wyraża zatem zgody na dokonanie modyfikacji wzoru umowy w zakresie § 16 ust. 3 pkt 2.

Jednocześnie modyfikacji ulega zapis numeryczny § 16 ust. 3 w zakresie kolejności punktów (pkt od 1 do 3).

- **Treść pytania nr 10**

„W załączniku nr 6 do Ogłoszenia o zamówieniu - wzór umowy, w § 16 ust. 7 Zamawiający zastrzega, że płatność na podstawie wystawionej faktury może być pomniejszona o kwoty należnych Wykonawcy kar umownych. 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, z uwagi na nierówne ukształtowanie praw stron umowy, Wykonawca wnosi do Zamawiającego o modyfikację treści ust. 7 w § 16 wzoru umowy na brzmienie:

„7. Zamawiającemu przysługuje prawo potrącenia kar umownych z faktur VAT dotyczących usług, po przeprowadzeniu postępowania wyjaśniającego, potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej”.”

ODPOWIEDŹ

W odpowiedzi na wniesione pytanie Zamawiający wyjaśnia, iż w § 16 ust 3 pkt 2 wzoru umowy przewidziane zostało postępowanie wyjaśniające w przedmiocie naruszeń w realizacji umowy które mogą skutkować zastosowaniem kary umownej w wysokości ściśle określonej w umowie. Dopiero po przeprowadzeniu niniejszego postępowania, w którym uczestniczy również Wykonawca można ewentualnie zastosować karę umowną. Zatem niezasadne jest stwierdzenie Wykonawcy o autorytarnym postępowaniu Zamawiającego w przedmiocie stosowania kar umownych. Podkreślić należy, że wysokość kary jest ściśle określona w umowie i jest ona znana Wykonawcy już w chwili ogłoszenia postępowania. Uprawnienie potrącenia należnych Zamawiającemu kar z faktury wynika natomiast z art. 498 Kodeksu cywilnego i nie stanowi naruszenia prawa.

Twierdzenia Wykonawcy są zatem bezpodstawne.

- **Treść pytania nr 11**

„W związku jednostronnym tylko prawem naliczenia kar umownych i potrąceniem ich przez Zamawiającego z należnego Wykonawcy wynagrodzenia, Wykonawca wnosi o modyfikację § 16 w Załączniku nr 6 do Ogłoszenia o zamówieniu - wzór umowy, poprzez dodanie ust. 9 o treści:

„9. Zamawiający zobowiązany jest do zapłacenia Wykonawcy kary umownej w wysokości 10% szacowanej wartości brutto umowy, obliczonej na podstawie ceny podanej w formularzu oferty, z uwzględnieniem dokonanej przez Zamawiającego poprawy omyłki na podstawie przepisów ustawy, w przypadku odstąpienia od umowy lub jej wypowiedzenia z powodu okoliczności, za które odpowiada Zamawiający?”. ”.

ODPOWIEDŹ

Zamawiający wyjaśnia, iż przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych nie regulują kwestii dotyczącej kar umownych określanych przez Zamawiającego istotnych warunkach zamówienia lub wzorze umowy. Zamawiający uprawniony jest zatem sam do kształtowania postanowień umowy w sprawie udzielenia zamówienia publicznego. Przy uwzględnieniu zasady swobody umów określonej w art. 353¹ k.c. strony mogą ułożyć stosunek prawny według swojego uznania. Zgodnie z ugruntowaną linią orzecniczą na gruncie prawa zamówień publicznych zasada swobody umów ulega ograniczeniu poprzez fakt, iż Zamawiający wymaga, by Wykonawca zawarł umowę na określonych warunkach. Niniejsze warunki, zgodnie z art. 36 ust. 1 pkt 16 ustawy Prawo zamówień publicznych, zamawiający winien zawrzeć w Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia,

co w przypadku niniejszego postępowania na usługi pocztowe zostało spełnione poprzez zastosowanie wzoru umowy będącego załącznikiem do ogłoszenia o zamówieniu. Z tak skonstruowanych przepisów prawa wynika uprawnienie dla Zamawiającego do ukształtowania postanowień umowy, w tym w zakresie kar, zgodnie z jego potrzebami i wymaganiami. Krajowa Izba Odwoławcza niejednokrotnie podkreśliła, iż przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych modyfikują w tym zakresie zasadę równości stron stosunku zobowiązaniowego i stanowią specyficzne ograniczenie zasady swobody umów wynikającą z przepisów kodeksu cywilnego. Podkreślić należy że „Zamawiający działa w interesie publicznym i ryzyko niepowodzenia zamierzonego w postępowaniu celu może prowadzić do niezaspokojenia uzasadnionych potrzeb szerszej zbiorowości.” (zgodnie np. z wyrokiem KIO 654/16, KIO 47/18). Ryzyko Zamawiającego przewyższa ryzyko w ramach prowadzonej działalności gospodarczej występujące przy umowach zawieranych przez dwóch przedsiębiorców. Co więcej, zgodnie z ugruntowanym stanowiskiem orzeczniczym, Zamawiający nie jest zobligowany do przewidzenia w przyszłej umowie kar umownych dla samego siebie. Podkreślić należy, iż przyjęte w zapisach wzoru umowy kary oraz ich wysokość pełnią funkcję prewencyjną i zabezpieczają interes publiczny przed naruszeniami ze strony Wykonawcy, co jest szczególnie istotne przy realizacji umów dotyczących zamówień publicznych, gdzie zamawiający nie może w sposób dowolny wybrać podmiotu realizującego zamówienie. Kara umowna ma charakter nie tylko odszkodowawczy, Zamawiający ma zatem prawo użyć dozwolonych przepisami prawa środków zabezpieczających interes Zamawiającego, bowiem nienależyte wykonanie postanowień umowy mogą skutkować dla Zamawiającego poważnymi konsekwencjami. Dodatkowo, zgodnie z orzecznictwem KIO (np. sygn. akt 1431/08, sygn. akt 654/16) „...kara umowna ma stanowić zaporę dla dokonywania naruszeń, a skuteczną barierą będzie wtedy, kiedy jej dolegliwość będzie miała znaczenie w sensie finansowym dla Wykonawcy....”. Działanie Zamawiającego nie ma więc charakteru dobrowolności w ocenie sytuacji i zastosowania kary bez uzasadnienia. Podkreślić także należy, że postanowienia umowne w zakresie kar nie powodują różnego traktowania potencjalnych wykonawców, a także nie ograniczają dostępu do zamówienia. Zamawiający jest jednostką sektora finansów publicznych i jako taka ponosi odpowiedzialność chociażby za naruszenia z tytułu odpowiedzialności za naruszenie ustawy o finansach publicznych oraz innych przepisów prawa. Podkreślić również należy, iż ewentualne odstąpienie od umowy przez Zamawiającego bez uzasadnienia oraz biorąc pod uwagę zakres zadań i specyfikę działalności Zamawiającego nie leży w jego interesie, a także może narazić go na odpowiedzialność.

Biorąc pod uwagę powyższe okoliczności, znajdujące również potwierdzenie w wyrokach Krajowej Izby Odwoławczej, Zamawiający nie dopuszcza proponowanych przez Wykonawcę zmian we wzorze umowy będącym załącznikiem nr 6 do Ogłoszenia o zamówieniu.

- **Treść pytania nr 12**

„Wykonawca zwraca się do Zamawiającego z pytaniem, czy w przypadku wyboru jego oferty, Zamawiający dopuści zamieszczenie w umowie zapisu o poniższej treści:

1. Administratorem danych osobowych osób uprawnionych do zawarcia Umowy jest
2. Kontakt z inspektorem ochrony danych:
3. Dane osobowe będą przetwarzane w celu realizacji Umowy, a także - w zakresie prawnie usprawiedliwionego interesu administratora - w celu ustalenia, dochodzenia lub obrony przed roszczeniami z umowy, na podstawie odpowiednio art. 6 ust. 1 lit. b oraz art. 6 ust. 1 lit. f 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.
4. Dane osobowe będą przechowywane na serwerach zlokalizowanych w Unii Europejskiej i mogą być przekazane - na podstawie standardowych klauzul ochrony danych - do państwa trzeciego w związku z korzystaniem przez administratora z rozwiązań chmurowych dostarczanych przez firmę Microsoft. Stosowane przez Microsoft standardowe klauzule umowne zgodne z wzorcami zatwierdzonymi przez Komisję Europejską, dostępne są pod adresem: <https://www.microsoft.com/enus/licensing/product-licensing/products.aspx> w części Online Services Terms (OST).

5. Dane osobowe mogą być udostępniane podmiotom współpracującym z na podstawie zawartych umów, zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa w zakresie ochrony danych osobowych.
6. Osobie, której dane dotyczą przysługuje prawo żądania dostępu do swoich danych osobowych, ich sprostowania, usunięcia lub ograniczenia przetwarzania oraz przenoszenia danych.
7. Dane osobowe będą przechowywane przez okres niezbędny do realizacji Umowy, a także przez okres przedawnienia roszczeń z Umowy.
8. Osobie, której dane dotyczą przysługuje prawo wniesienia skargi do Prezesa Urzędu Ochrony Danych Osobowych.
9. Podanie danych jest dobrowolne, lecz niezbędne do zawarcia i wykonywania Umowy.”

ODPOWIEDŹ

W ramach odpowiedzi na pytanie nr 12 Zamawiający dokonuje zmiany treści Ogłoszenia o zamówieniu w zakresie załącznika nr 6 do ogłoszenia (wzór umowy) § 18 W SPOSÓB NASTĘPUJĄCY:

- § 18 wzoru umowy będącego załącznikiem nr 6 do ogłoszenia otrzymuje brzmienie:

„§ 18

1. Administratorem danych osobowych osób uprawnionych do zawarcia Umowy jest.....
2. Kontakt z inspektorem ochrony danych:.....
3. Dane osobowe będą przetwarzane w celu realizacji Umowy, a także - w zakresie prawnie usprawiedliwionego interesu administratora - w celu ustalenia, dochodzenia lub obrony przed roszczeniami z umowy, na podstawie odpowiednio art. 6 ust. 1 lit. b oraz art. 6 ust. 1 lit. f 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.
4. Dane osobowe będą przechowywane na serwerach zlokalizowanych w Unii Europejskiej i mogą być przekazane - na podstawie standardowych klauzul ochrony danych - do państwa trzeciego w związku z korzystaniem przez administratora z rozwiązań chmurowych dostarczanych przez firmę Microsoft. Stosowane przez Microsoft standardowe klauzule umowne zgodne z wzorcami zatwierdzonymi przez Komisję Europejską, dostępne są pod adresem: <https://www.microsoft.com/enus/licensing/product-licensing/products.aspx> w części Online Services Terms (OST).
5. Dane osobowe mogą być udostępniane podmiotom współpracującym z na podstawie zawartych umów, zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa w zakresie ochrony danych osobowych.
6. Osobie, której dane dotyczą przysługuje prawo żądania dostępu do swoich danych osobowych, ich sprostowania, usunięcia lub ograniczenia przetwarzania oraz przenoszenia danych.
7. Dane osobowe będą przechowywane przez okres niezbędny do realizacji Umowy, a także przez okres przedawnienia roszczeń z Umowy.
8. Osobie, której dane dotyczą przysługuje prawo wniesienia skargi do Prezesa Urzędu Ochrony Danych Osobowych.
9. Podanie danych jest dobrowolne, lecz niezbędne do zawarcia i wykonywania Umowy.”

W związku z dokonaną zmianą treści § 18 wzoru umowy dostosowuje się kolejność pozostałych paragrafów wzoru umowy.

Zamawiający dokonuje modyfikacji treści Ogłoszenia o zamówieniu na usługi społeczne o wartości poniżej 750 000 EURO z dnia 08.06.2020 r. dotyczącego świadczenia usług pocztowych, w obrocie krajowym i zagranicznym w zakresie przyjmowania, przemieszczania, doręczania przesyłek pocztowych, kurierskich, paczek i ich ewentualnych zwrotów do Zamawiającego po wyczerpaniu możliwości ich doręczenia lub wydania odbiorcy w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe (Dz. U. z 2020 r. poz. 1041) w zakresie pkt XIV ogłoszenia poprzez przedłużenie terminu składania ofert w następujący sposób:

XIV. MIEJSCE ORAZ TERMIN SKŁADANIA I OTWARCIA OFERT

1. Miejsce i termin składania ofert:

- Miejski Urząd Pracy w Lublinie, ul. Niecała 14, punkt kancelaryjny (wrzutnia na parterze)
- **Do 22.06.2020 r. godz.: 10.00**

Oferty złożone po terminie będą zwrócone niezwłocznie Wykonawcom.

2. Miejsce i termin otwarcia ofert:

- Miejski Urząd Pracy w Lublinie, ul. Niecała 14, (hol na parterze)
- **22.06.2020 r. godz.: 12.00**

W związku z powyższym punkt **XIII ppkt 20** ogłoszenia o zamówieniu w zakresie opisu składanej oferty otrzymuje brzmienie :

20. Ofertę należy składać w zapieczętowanej lub w inny trwały sposób zabezpieczonej kopercie z nazwą i adresem Wykonawcy oraz dopiskiem:
ZAMÓWIENIE NA USŁUGI SPOŁECZNE – USŁUGI POCZTOWE - NIE OTWIERAĆ PRZED – 22 czerwca 2020 r. przed godz. 12.00.

W załączeniu zmodyfikowany załącznik nr 4 do ogłoszenia o zamówieniu – Formularz Oferty oraz zmodyfikowany załącznik nr 6 – wzór umowy.

Z up. Prezydenta Miasta Lublin
Dyrektor
Miejskiego Urzędu Pracy w Lublinie
mgr Katarzyna Kępa