

ZP.271.31.2021

**Wszyscy Wykonawcy**

Komorniki, 25 listopada 2021 r.

Działając zgodnie z treścią art. 38 ustęp 2 ustawy Prawo zamówień publicznych przekazuję treść pytań wraz z odpowiedziami w postępowaniu na usługi społeczne na podstawie art. 275 pkt 1 w związku z art. 359 pkt 2 ustawy Prawo zamówień publicznych w przedmiocie: „**Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na rzecz Urzędu Gminy Komorniki w 2022 roku**”.

### **Pytanie 1**

Załącznik nr 7 do SWZ §1 ust. 3 pkt 1) litera b) – f), pkt. 2).

Wykonawca wskazuje, że kwestie związane z doręczaniem przesyłek wynikają z ustawy Prawo Pocztowe oraz aktów wykonawczych wydanych na jej podstawie.

Świadczą o tym zapisy rozporządzenia Ministra Administracji i Cyfryzacji w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego, gdzie w Załączniku nr 1 wskazano:

**WSKAŹNIKI CZASU PRZEBIEGU PRZESYŁEK POCZTOWYCH W OBROCI KRAJOWYM**

*Przesyłki listowe najszybszej kategorii*

*D+1 - 82%*

*D+2 - 90%*

*D+3 - 94%*

*Przesyłki listowe niebędące przesyłkami listowymi najszybszej kategorii D+3 - 85%*

*D+5 - 97%*

*Paczki pocztowe najszybszej kategorii - D+1 - 80%*

*Paczki pocztowe niebędące paczkami pocztowymi najszybszej kategorii - D+3 - 90%*

Mając na uwadze powyższe Wykonawca zwraca się z prośbą o potwierdzenie czy wyżej wskazane wskaźniki terminowości są dla Zamawiającego wystarczające?

### **Odpowiedź:**

Zamawiający potwierdza, że wyżej wskazane wskaźniki terminowości są dla Zamawiającego wystarczające.

### **Pytanie 2**

Załącznik nr 7 do SWZ §1 ust. 18, 19, 20, 21, 22.

Zamawiający określił wymagania związane z realizacją zamówienia w zakresie zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia.

Wykonawca zwraca się o doprecyzowanie postawionego wymogu, bowiem na podstawie art. 95 ustawy Prawo zamówień publicznych obowiązkiem Zamawiającego jest określenie w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia na usługi lub roboty budowlane wymagań związanych z realizacją zamówienia w zakresie zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie

realizacji zamówienia, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy.

W związku z powyższym Wykonawcą zwraca się o doprecyzowanie postawionego wymogu w zakresie zatrudnienia na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane przez Zamawiającego czynności w zakresie realizacji niniejszego zamówienia, ale tylko w sytuacji, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy.

A contrario, Wykonawca wnosi o potwierdzenie słuszności twierdzenia, że wymóg postawiony przez Zamawiającego w niniejszym postępowaniu nie dotyczy sytuacji, jeżeli wykonanie określonych przez Zamawiającego czynności nie polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy.

Specyfika świadczenia usług pocztowych nie uzasadnia realizacji czynności w ramach tych usług tylko i wyłącznie przez osoby zatrudnione w ramach stosunku pracy, a uzasadnieniem wniosku Wykonawcy o doprecyzowanie wymogu w treści SWZ jest m. in. świadczenie usług pocztowych przez agentów pocztowych. Na podstawie umowy agencyjnej, zawartej z operatorem pocztowym, agenci pocztowi prowadzą działalność jako przedsiębiorcy pośredniczący na rzecz operatora pocztowego w zawieraniu z nadawcami umów o świadczenie usług pocztowych lub zawierający je w imieniu operatora pocztowego (art. 3 pkt 3 ustawy Prawo pocztowe). Ponadto, placówką pocztową jest jednostka organizacyjna operatora pocztowego lub agenta pocztowego, w której można zawrzeć umowę o świadczenie usługi pocztowej lub która doręcza adresatom przesyłki pocztowe lub kwoty pieniężne określone w przekazach pocztowych, albo inne wyodrębnione i oznaczone przez operatora pocztowego miejsce, w którym można zawrzeć umowę o świadczenie usługi pocztowej lub odebrać przesyłkę pocztową lub kwotę pieniężną określoną w przekazie pocztowym (art. 3 pkt 15 ustawy Prawo pocztowe). Ustawodawca dopuścił tym samym świadczenie usług pocztowych przez osoby, z którymi operator pocztowy zawiera umowy cywilnoprawne. W obliczu specyfiki działalności agentów pocztowych, wykonujących czynności składające się na świadczenie usług pocztowych, stawianie bezwzględnego wymogu realizacji wszystkich czynności w zakresie realizacji niniejszego zamówienia (czyli także czynności, których wykonywanie nie polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy) przez osoby zatrudnione w ramach stosunku pracy jest zdaniem Wykonawcy nieuzasadnione.

Jednocześnie mając na uwadze skalę zatrudnienia występującą u Wykonawcy we wskazanych przez Zamawiającego obszarach zwracamy się z prośbą o zmianę przywołanych w treści pytania zapisów i zastąpienie ich w całości zapisami o następującej treści:

1. Zamawiający (zgodnie z art. 95 ustawy Pzp) wymaga, aby osoby biorące udział w realizacji przedmiotu zamówienia w sposób bezpośredni, tj.

a) wykonujące czynności odbierania oraz doręczania przesyłek pocztowych od Zamawiającego zatrudnionych na terenie Gminy Komorniki

oraz

b) osobę pełniącą funkcję „Opiekuna” Zamawiającego (osoba ta będzie wykonywała następujące czynności: reprezentowanie Wykonawcy przed Zamawiającym przy realizacji umowy, pomoc w realizacji sytuacji problemowych, udzielanie informacji o wysyłkach realizowanych w trakcie umowy, w przypadku skorzystania przez zamawiającego z usług pocztowych nieujętych w formularzu cenowym dostarczanie cennika)

były w trakcie realizacji przedmiotu zamówienia zatrudnione na podstawie stosunku pracy, w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy (t.j. Dz. U. z 2020

r., poz. 1320 ze zm.) jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy

2. Wykonawca zobowiązany jest do przedłożenia Zamawiającemu, w dniu podpisania umowy, oświadczenia, które powinno zawierać w szczególności:

a) imię i nazwisko pracownika wyznaczonego przez Wykonawcę jako „Opiekun” Zamawiającego,

b) na każde wezwanie Zamawiającego jednak nie częściej niż raz na kwartał wskazanie, że objęte oświadczeniem czynności, o których mowa w ust. 1 litera b wykonuje osoba zatrudniona na podstawie stosunku pracy zgodnie z art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy (t.j. Dz. U. z 2020 r., poz. 1320 ze zm.) jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy

3. W przypadku zmiany osoby realizujących czynności, o których mowa w ust. 1 litera b, Wykonawca zobowiązany jest do bieżącego aktualizowania, w toku realizacji umowy, oświadczenia, określonego w ust. 2. Wykonawca zobligowany jest do przedłożenia zaktualizowanych danych w terminie 7 dni od momentu wystąpienia zmiany.

4. W trakcie realizacji zamówienia nie częściej niż jeden raz na kwartał Zamawiający ma prawo wykonać czynności kontrolne odnośnie spełniania przez Wykonawcę wymogu zatrudniania na podstawie umowy o pracę osób wykonującej czynności, o których mowa w ust. 1. Zamawiający uprawniony jest w szczególności do żądania, w wyznaczonym przez siebie terminie, nie krótszym niż 14 dni przedstawięcia przez Wykonawcę poświadczonych za zgodność z oryginałem kopię umowy osób wykonujących w trakcie realizacji zamówienia czynności, o których mowa w ust. 1, nie więcej niż 5 osób (wraz z dokumentem regulującym zakres obowiązków, jeżeli został sporządzony). Kopia umowy powinna zostać zanonimizowana w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników, zgodnie z przepisami ustawy z dnia 10 maja 2018r. o ochronie danych osobowych (tj. w szczególności[1] bez adresu zamieszkania pracownika, bez nr PESEL pracownika, bez kwoty wynagrodzenia). 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.

5. Zamawiający obciąża Wykonawcę karą umowną:

a) 50,00 zł za każdy dzień realizowania umowy, w przypadku wykonywania czynności, o których mowa w ust. 1 litera b) umowy, przez osobę niezatrudnioną na podstawie stosunku pracy,

b) 50,00 zł za każdy dzień liczony od dnia następnego po terminie wskazanym przez Zamawiającego, za brak aktualizacji oświadczenia, określonego w ust. 2 litera b) umowy.

#### **Odpowiedź:**

W odpowiedzi na pytanie Zamawiający, działając na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych:

#### **modyfikuje § 1 ust. 18 załącznika nr 7 do SWZ następująco:**

„Zamawiający (zgodnie z art. 95 ustawy Prawo zamówień publicznych) wymaga, aby osoby biorące udział w realizacji przedmiotu zamówienia w sposób bezpośredni, tj.

a) wykonujące czynności odbierania oraz doręczania przesyłek pocztowych od Zamawiającego zatrudnionych na terenie Gminy Komorniki  
oraz

b) osobę pełniącą funkcję „Opiekuna” Zamawiającego (osoba ta będzie wykonywała następujące czynności: reprezentowanie Wykonawcy przed Zamawiającym przy realizacji umowy, pomoc w realizacji sytuacji problemowych, udzielanie informacji o wysyłkach realizowanych w trakcie umowy, w przypadku skorzystania przez zamawiającego z usług pocztowych nieujętych w formularzu cenowym dostarczanie cennika)

były w trakcie realizacji przedmiotu zamówienia zatrudnione na podstawie stosunku pracy, w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy (t.j. Dz. U. z 2020 r., poz. 1320 ze zm.) jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy."

**modyfikuje § 1 ust. 20 załącznika nr 7 do SWZ następująco:**

„W trakcie realizacji zamówienia nie częściej niż jeden raz na kwartał Zamawiający ma prawo wykonać czynności kontrolne odnośnie spełnienia przez Wykonawcę wymogu zatrudniania na podstawie umowy o pracę osób wykonującej czynności, o których mowa w ust. 18. Wykonawca jest zobowiązany do przedłożenia Zamawiającemu w terminie przez niego wyznaczonym, nie krótszym niż 10 dni kalendarzowych, dowodów potwierdzających spełnienie wymogu zatrudnienia, o którym mowa w ust. 18. Zamawiający jest uprawniony w tym celu do żądania w szczególności niżej wymienionych dokumentów:

- a) oświadczenia zatrudnionego pracownika,
- b) oświadczenia Wykonawcy lub podwykonawcy o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie Zamawiającego;
- c) poświadczanej za zgodność z oryginałem kopii umowy o pracę zatrudnionego pracownika (kopia umowy powinna zostać zanonimizowana w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników, zgodnie z przepisami ustawy z dnia 10 maja 2018 r. o ochronie danych osobowych (tj. w szczególności bez adresu zamieszkania pracownika, bez nr PESEL pracownika, bez kwoty wynagrodzenia). 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)
- 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."

**modyfikuje § 1 ust. 23 załącznika nr 7 do SWZ następująco:**

„W przypadku zmiany osoby realizującej czynności, o których mowa w ust. 18 litera a i b, Wykonawca zobowiązany jest do bieżącego aktualizowania, w toku realizacji umowy, wykazu osób i oświadczenia, o których mowa w ust. 19. Wykonawca zobligowany jest do przedłożenia zaktualizowanych danych w terminie 7 dni kalendarzowych od momentu wystąpienia zmiany. W przypadku nieprzedstawienia zaktualizowanego wykazu osób wraz z oświadczeniem w ww. terminie Wykonawca za każdy taki przypadek, zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 100 złotych brutto."

W załączeniu zmodyfikowany załącznik nr 7 do SWZ.

Ponadto, Zamawiający, działając na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych zmienia brzmienie rozdziału II ust. 26 SWZ następująco:

„Zamawiający (zgodnie z art. 95 ustawy Prawo zamówień publicznych) wymaga, aby osoby biorące udział w realizacji przedmiotu zamówienia w sposób bezpośredni, tj.

a) wykonujące czynności odbierania oraz doręczania przesyłek pocztowych od Zamawiającego zatrudnionych na terenie Gminy Komorniki  
oraz

b) osobę pełniącą funkcję „Opiekuna” Zamawiającego (osoba ta będzie wykonywała następujące czynności: reprezentowanie Wykonawcy przed Zamawiającym przy realizacji umowy, pomoc w

realizacji sytuacji problemowych, udzielanie informacji o wysyłkach realizowanych w trakcie umowy, w przypadku skorzystania przez zamawiającego z usług pocztowych nieujętych w formularzu cenowym dostarczanie cennika)

były w trakcie realizacji przedmiotu zamówienia zatrudnione na podstawie stosunku pracy, w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy (t.j. Dz. U. z 2020 r., poz. 1320 ze zm.) jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy.”

### **Pytanie 3**

*Załącznik nr 7 do SWZ §5 ust. 3, §6 ust. 11.*

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

*Czy w związku z powyższym, Zamawiający zaakceptuje inny niż określony przez Zamawiającego w umowie termin płatności, tj. liczony od dnia wystawienia faktury określony jako 14/21 dni od daty wystawienia faktury VAT, pozwalający terminowo dokonać płatności za wykonane usługi w ramach przedmiotu zamówienia?*

*W przypadku podtrzymania terminu płatności liczonego od dnia otrzymania faktury, czy Zamawiający zaakceptuje otrzymanie faktury drogą elektroniczną? Okres płatności liczony będzie od terminu dostarczenia elektronicznej wersji wystawionej faktury na adres e-mail wskazany w umowie.*

*Ponadto Wykonawca zwraca uwagę, że na fakturze VAT znajdują się szczegółowe informacje dotyczące przyjętych i zwróconych przesyłek wraz z podaniem ich ilości, cen jednostkowych oraz wartości ogółem.*

*Sporządzanie dodatkowego zestawienia nie ma w opinii Wykonawcy uzasadnienia gdyż przekazane dane będą powielały się z wystawioną fakturą. W związku z tym Wykonawca prosi o rezygnację z dodatkowego zestawienia.*

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający, zgodnie z zapisem § 6 ust 10 projektowanych postanowień umowy, zaakceptuje otrzymanie faktury drogą elektroniczną.

Ponadto, działając na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, Zamawiający modyfikuje § 6 ust. 9 załącznika nr 7 do SWZ następująco:

„Jeśli Wykonawca chciałby wysłać fakturę ustrukturyzowaną Zamawiającemu, należy to zrobić na następujący numer PEF: 777-31-40-250. Wówczas termin płatności liczy się od dnia prawidłowo wystawionej i doręczonej faktury na adres mailowy: faktury@komorniki.pl.”

Zamawiający nie wymaga sporządzania przez Wykonawcę dodatkowego zestawienia z danymi, które znajdują się na fakturze.

W załączeniu zmodyfikowany załącznik nr 7 do SWZ.

### **Pytanie 4**

*Załącznik nr 7 do SWZ §8.*

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

Zatem w przypadku zmian cen w trakcie wykonywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, zwłaszcza wiążącej strony w dłuższym okresie czasu, Wykonawca realizując zamówienia w cenach wynikających z formularza, zmuszony będzie do świadczenia powszechnych usług pocztowych z naruszeniem przepisów ustawowych, nie tylko z zakresu prawa pocztowego, ale także cywilnego, czy antymonopolowego. Taki stan rzeczy byłby niedopuszczalny zarówno ze względu na ustawowe obowiązki ciężące na Wykonawcy jako operatorze wyznaczonym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

Czy w związku z powyższym Zamawiający akceptuje możliwość zmiany w trakcie obowiązywania umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru Wykonawcy:

a) w przypadku zmiany przepisów określających wysokość należnego podatku VAT na usługi pocztowe, w czasie trwania niniejszej umowy, co spowoduje zastosowanie przez Wykonawcę obowiązującej stawki podatku VAT i skutkować będzie zmianą cen jednostkowych przesyłek,

b) w przypadku zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie art. 2 ust. 3-5 ustawy z dnia 10 października 2002r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę, pod warunkiem, że zmiana ta skutkować będzie zwiększeniem kosztów po stronie Wykonawcy związanych z realizacją umowy,

c) w przypadku zmiany zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne, pod warunkiem, że ww. zmiany mają wpływ na zwiększenie kosztów po stronie Wykonawcy w związku z realizacją umowy,

d) w przypadku zmiany „cen jednostkowych brutto” w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w Formularzu asortymentowo-cenowym (stanowiącym załącznik do umowy) w sytuacji spowodowanej zmianami tych cen w sposób dopuszczony przez Prawo Pocztowe (pod warunkiem wcześniejszego zatwierdzenia nowych cen usługi lub usług przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej); 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.”

– jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez Wykonawcę?

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający wyjaśnia, iż jest jednostką sektora finansów publicznych zobowiązaną do prowadzenia gospodarki finansowej w oparciu o zatwierdzony budżet. Gmina musi mieć pewność warunków korzystania z usług operatora pocztowego. Ponadto czas trwania umowy nie jest długi, do 12 miesięcy, natomiast liczba przesyłek będąca przedmiotem umowy zdaniem Zamawiającego upoważnia na podstawie art. 54 ust. 1 ustawy Prawo pocztowe do zastosowania taryf specjalnych w ramach stosowanych przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej.

#### **Pytanie 5**

Załącznik nr 7 do SWZ §9 pkt. 3 litera b), punkt 4.

Zgodnie z zapisami dokumentacji przetargowej usługi pocztowe stanowiące przedmiot zamówienia realizowane będą m.in. na zasadach określonych w ustawie z dnia 23 listopada 2012 r. - Prawo Pocztowe (Dz. U. z dnia 29 grudnia 2012 r., poz. 1529). Wykonawca jako operator wyznaczony

jest zobowiązany do stosowania w zakresie niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych przepisów Rozdziału 8 wskazanej ustawy. Zgodnie z art. 87 w/w ustawy do odpowiedzialności operatorów za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej stosuje się przepisy Kodeksu cywilnego, jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej. Zatem w przypadku wykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej, w pierwszej kolejności znajdują zastosowanie przepisy w/w ustawy i dopiero w przypadku przeprowadzenia trybu reklamacyjnego (uregulowanego w/w przepisami), nadawcy przysługuje prawo dochodzenia roszczeń na drodze sądowej. Ponadto, zastrzeżenie kary umownej z tytułu rozwiązania umowy nie odpowiada literalnemu brzmieniu przepisów art. 483 kodeksu cywilnego, zgodnie z którym można zastrzec w umowie, że naprawienie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego nastąpi przez zapłatę określonej sumy (kara umowna). Nadto art. 484 kodeksu cywilnego stanowi m.in. jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej; to samo dotyczy wypadku, gdy kara umowna jest rażąco wygórowana (a z takim przypadkiem kary wygórowanej mamy do czynienia w zapisach „Załącznik nr 7 §9 litera b), punkt 4).

Z uwagi na niezgodność przywołanego zapisu z przepisami obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, zasadnym jest wykreślenie przez Zamawiającego wskazanych zapisów dotyczących kar umownych i w ich miejsce wprowadzenie postanowień regulujących odpowiedzialność operatora pocztowego na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe i aktach wykonawczych, co zresztą sam Zamawiający precyzuje w zapisie „(Załącznik nr 7 §9 punkt 1)”

Jeżeli Zamawiający nie wyrazi zgody na wykreślenie zapisów dotyczących kar umownych wówczas Wykonawca prosi o zmianę zapisów na następujące:

b) w przypadku wypowiedzenia/odstąpienia Umowy z przyczyn za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca, Zamawiającemu przysługuje prawo do naliczenia kary umownej w wysokości 5% niewykorzystanej wartości umowy, określonej w §5 ust. 6 umowy.

4. W przypadku wypowiedzenia/odstąpienia od umowy z przyczyn leżących po Stronie Zamawiającego Wykonawcy przysługuje prawo naliczenia kary umownej w wysokości 5% niewykorzystanej wartości umowy, określonej w §5 ust. 6 umowy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na ww. propozycje.

**Pytanie 6**

Załącznik nr 7 do SWZ §9 punkt 3 litera a).

Zamawiający bezwzględnie wymaga realizacji usługi odbioru przesyłek i jednocześnie nie uwzględnia w treści Zapytania okoliczności spowodowanych przyczynami niezawinionymi przez Wykonawcę. Wśród nich można wymienić w szczególności działania siły wyższej oraz innych zakłóceń w pracy Wykonawcy o charakterze stałym, a zatem okoliczności uniemożliwiające wykonanie usługi w całości lub w jakiegokolwiek części (np. władcze działania organów państwowych, samorządowych oraz organizacji międzynarodowych, zmiana 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 jakiegokolwiek części terytorium Polski, konflikty zbrojne, ataki terrorystyczne, działalność przestępczą osób trzecich, lokauty, powodzie, pożary, awarie energetyczne oraz działanie innych sił przyrody). Dodatkowo należy wskazać nadzwyczajne okoliczności o charakterze zewnętrznym pozostające poza kontrolą Wykonawcy, których nie można przewidzieć, a które ze względu na wywierane skutki uniemożliwiają, bądź znacznie utrudniają wykonanie usługi odbioru przesyłek.

Czy z uwagi na fakt, iż odbiór przesyłek jest dodatkową usługą (brak odbioru nie ogranicza Zamawiającemu możliwości samodzielnego nadania przesyłek w placówce Wykonawcy), Zamawiający zmodyfikuje zapis w sposób taki aby konsekwencją braku realizacji usługi odbioru w danym dniu i czasie była sankcja (kara) za brak odbioru przesyłek?

Czy Zamawiający uwzględni wyłączenie odpowiedzialności Wykonawcy, w przypadku wystąpienia okoliczności spowodowanych przyczynami niezawinionymi przez Wykonawcę? Jednocześnie, uwzględniając wewnętrzne regulacje Wykonawcy w zakresie usługi odbioru przesyłek, Zamawiający prosi o modyfikację treści Załącznik nr 7 do SWZ §9 pkt. 3 litera a) poprzez ograniczenie skutków niewykonania usługi do kary umownej za niezgłoszenie się Wykonawcy po odbiór przesyłek w oznaczonym dniu, w wysokości 200% opłaty za jeden odbiór?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na ww. propozycje.

**Pytanie 7**

Załącznik nr 7 do SWZ §9 punkt 3 litera c).

Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisu dotyczącego poczty przychodzącej (doręczanej) do Zamawiającego. Wykonawca informuje, że zgodnie z ustawą Prawo Pocztowe (art. 46 ust. 2 pkt 5) Wykonawca zobowiązany jest do doręczania przesyłek co najmniej w każdy dzień roboczy i nie mniej niż 5 razy w tygodniu z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy. Jednocześnie Wykonawca informuje, że doręczanie korespondencji do Zamawiającego nie jest przedmiotem postępowania, a obowiązkiem ustawowym Wykonawcy. Dodatkowo zwracamy uwagę, że doręczanie przesyłki jest konsekwencją umowy zawartej z Nadawcą w chwili jej nadania, natomiast Zamawiający występuje w tym przypadku w roli adresata i nie jest stroną umowy o nadawanie.

**Odpowiedź:**

W odpowiedzi na pytanie Zamawiający, działając na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych,

**modyfikuje treść § 3 ust. 2 pkt 2** załącznika nr 7 do SWZ poprzez wykreślenie treści pkt. 2, który brzmi: „dostarczania przesyłek przez upoważnionego przedstawiciela Wykonawcy, po okazaniu stosownego upoważnienia codziennie od wtorku do piątku w godzinach między 8:00-10:00, natomiast w poniedziałki w godzinach 8.30-10.30.”

oraz

**modyfikuje treść § 9 ust. 3 lit c** załącznika nr 7 do SWZ poprzez wykreślenie treści tej litery, która brzmi „w przypadku niedotrzymania terminu dostarczenia przesyłek do siedziby Zamawiającego w terminie, określonym w §3 ust. 2 pkt. 2) Zamawiającemu przysługuje prawo do naliczenia kary umownej w wysokości 50 zł za każdy udokumentowany przypadek niedotrzymania terminu, chyba że Wykonawca udowodni Zamawiającemu, że nie ponosi odpowiedzialności za powstałe opóźnienie.”

W załączeniu zmodyfikowany załącznik nr 7 do SWZ.

**Pytanie 8**

Załącznik nr 7 do SWZ §9 punkt 7.

W Załącznik nr 7 do SWZ Zamawiający zastrzega możliwość potrącenia wysokości naliczanych kar umownych z wynagrodzenia Wykonawcy.

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, prosimy o wykreślenie wyżej przywołanych zapisów.

**Odpowiedź:**

Zgodnie z § 9 ust. 4 załącznika nr 7 do SWZ naliczanie kar umownych nie jest jednostronne. W przypadku wypowiedzenia/odstąpienia od umowy z przyczyn leżących po Stronie Zamawiającego Wykonawcy przysługuje prawo naliczenia kary umownej w wysokości 20% kwoty, określonej w §5 ust. 6 umowy.

**Pytanie 9**

Załącznik nr 7 do SWZ §3 ust. 2 punkt 1), 2).

Wykonawca informuje, że ze względów organizacyjnych codzienne doręczanie korespondencji do siedziby Zamawiającego odbywa się ok godziny 08:05.

Siedziba Zamawiającego występuje jako 1 punkt doręczania na trasie chodu listonosza i próba jej zmiany spowoduje dezorganizację pracy placówki pocztowej Wykonawcy.

Również ze względów organizacyjnych Wykonawca prosi o zmianę godzin odbioru korespondencji z siedziby Zamawiającego codziennie od poniedziałku do piątku w przedziale godzinowym 14:00 – 15:00.

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający akceptuje w/w przedziały godzinowe doręczania/odbierania korespondencji

**Odpowiedź:**

W odpowiedzi na pytanie Zamawiający, działając na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, modyfikuje treść § 3 ust. 2 pkt 1 załącznika nr 7 do SWZ następująco: „odbior raz dziennie przesyłek przygotowanych do wyekspediowania z siedziby Zamawiającego, tj. Urzędu Gminy Komorniki ul. Stawna 1, codziennie od poniedziałku do piątku w godzinach 14.15-15.00.

W załączeniu zmodyfikowany załącznik nr 7 do SWZ.

Ponadto, Zamawiający, działając na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, modyfikuje treść załącznika nr 6 do SWZ (w załączeniu) poprzez zmianę trybu z przetargu nieograniczonego na tryb podstawowy.

Poza tym, w związku z wyżej wymienionymi zmianami, Zamawiający, działając na podstawie art. 286 ust. 1 oraz ust. 5 i 7 ustawy Prawo zamówień publicznych przesuwając termin składania ofert na dzień **2 grudnia 2021 roku**, w związku z czym,

a) zmienia się zapis rozdziału III ust. 2 SWZ następująco:

Termin złożenia oferty: ofertę wraz z wymaganymi dokumentami należy złożyć do dnia 2 grudnia 2021 roku do godz. 10.00.


b) zmienia się zapis rozdziału III ustęp 4 pkt.1) SWZ następująco:

Otwarcie ofert nastąpi dnia 2 grudnia 2021 roku o godz. 10.30 poprzez odszyfrowanie wczytanych na Platformie platformazakupowa.pl ofert pod adresem: <https://platformazakupowa.pl/pn/komorniki>

c) zmienia się zapis rozdziału III ust. 5 pkt. 1) SWZ następująco:

Wykonawca pozostaje związany ofertą do dnia 31 grudnia 2021 roku.

Pozostałe zapisy SWZ pozostają bez zmian. Proszę o uwzględnienie powyższych odpowiedzi i zmian w składanej ofercie.

WOIT  
  
mgr inż. Jan Broda