



GMINA

NAKŁO NAD NOTECIĄ

Nakło nad Notecią, dnia 2 grudnia 2022r.

ZP.271.38.2022

Zainteresowani Wykonawcy

Odpowiedzi na pytania w postępowaniu prowadzonym w trybie podstawowym bez negocjacji na świadczenie usług pocztowych w 2023r.

Uprzejmie informuję, że dnia 1 grudnia 2022r. do Zamawiającego wpłynęły pytania Wykonawcy. Poniżej przedstawiam treść pytań wraz z odpowiedziami:

Pytanie 1

„W Rozdziale III pkt 11 SWZ i § 6 ust. 3 w zdaniu drugim Projektu umowy, Zamawiający wskazuje, że należność wynikająca z faktury Zamawiający zapłaci przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy w ciągu 21 dni licząc od dnia złożenia u Zamawiającego prawidłowo wystawionej faktury.

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 21 dni od daty wystawienia faktury VAT, pozwalający terminowo dokonać płatności za wykonane usługi w ramach przedmiotu zamówienia?”

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zaproponowanych zapisów.

Zgodnie z zapisami zawartymi w § 6 ust. 6 umowy „Wykonawca zobowiązany jest złożyć fakturę w siedzibie Urzędu Miasta i Gminy w Nakle nad Notecią lub w formie elektronicznej przez platformę elektronicznego fakturowania. Gmina Nakło nad Notecią korzysta z brokera Firmy Infinite IT Solutions.” Wykonawca ma zatem możliwość złożenia faktury w sposób elektroniczny, dzięki czemu wybór tej opcji zapewni prawidłowość funkcjonowania systemu fakturowania, zarządzania płatnościami, a także monitorowania terminów wynikających z opóźnień płatności. Ponadto Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę, przenoszącą ryzyko organizacyjne Wykonawcy na Zamawiającego. Takie postanowienia naruszają zasadę równości strony umowy.

Pytanie 2

„W § 6 ust.3 w zdaniu czwartym Projektu umowy, Zamawiający wskazuje, że jeżeli termin obciążenia nie zostanie zachowany to Wykonawcy będzie przysługiwało prawo żądania odsetek ustawowych za opóźnienie. Zamawiający określił, że datą zapłaty jest dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy, dlatego Wykonawca wnosi o zmianę tego postanowienia na: „Jeżeli termin uznania będzie późniejszy niż wyżej wskazany, Wykonawca będzie miał prawo żądania od Zamawiającego odsetek ustawowych za opóźnienie w transakcjach handlowych za każdy dzień opóźnienia.”

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie zaproponowanych zapisów, w związku z czym §6 ust. 3 umowy otrzymuje brzmienie:

„Wykonawca wystawi fakturę VAT za faktycznie wykonane usługi. Należność wynikająca z faktury, Zamawiający zapłaci przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy w ciągu 21 dni licząc od dnia złożenia u Zamawiającego prawidłowo wystawionej faktury. Datą zapłaty jest dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy. Jeśli termin **uznania** będzie późniejszy niż wyżej wskazany, Wykonawca będzie miał prawo do żądania od Zamawiającego odsetek ustawowych za opóźnienie **w transakcjach handlowych, za każdy dzień opóźnienia.**”

Pytanie 3

„Wykonawca wnosi o wykreślenie lub zmianę zapisów § 9 Projektu Umowy dotyczącego kar umownych, bowiem wszelkie zasady odpowiedzialności operatorów pocztowych za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy określa ustawa Prawo pocztowe. W przypadku woli pozostawienia przez Zamawiającego powyższych zapisów o karach, Wykonawca wnosi o modyfikację zapisów dotyczących sposobu obliczania wysokości kary umownej, która byłaby naliczana od niezrealizowanej części umowy, a mając na uwadze zasadę równości stron, Wykonawca wnosi o przewidzenie kary również obciążającej Zamawiającego oraz nadanie poniższego brzmienia § 9 ust.1 lit.ai b i dodanie lit c. oraz ust.4:

„a) Zamawiający obciąży Wykonawcę karą umowną w wysokości 1% niezrealizowanej części wynagrodzenia określonego w § 6 ust. 1, w przypadku odstąpienia od umowy lub nierozpoczęcia umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.

b) Z tytułu niespełnienia wymagań w zakresie zatrudnienia osób na podstawie umowy o pracę w związku z realizacją Przedmiotu Umowy Wykonawca zapłaci karę umowną w wysokości 1% niezrealizowanej części wynagrodzenia określonego w § 6 ust. 1, za każdy miesiąc braku spełnienia obowiązku zatrudnienia pracowników na podstawie umowy o pracę – za każdy pojedynczy przypadek niedopełnienia przez Wykonawcę wymogu zatrudnienia osób świadczących pracę na podstawie umowy o pracę.

c) Wykonawca obciąży Zamawiającego karą umowną w wysokości 1% niezrealizowanej części wynagrodzenia określonego w § 6 ust. 1, w przypadku odstąpienia od umowy lub nierozpoczęcia umowy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego.” Maksymalna wysokość kar umownych, o których mowa w ust.1 nie może przekroczyć 10% wynagrodzenia brutto określonego w § 6 ust. 1 umowy.”

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż §9 umowy otrzymuje brzmienie:

1. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną za odstąpienie od umowy:
 - a) z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy lub nierozpoczęcie przez Wykonawcę wykonywania umowy, w wysokości **1%** całkowitej wartości umowy brutto, o której mowa w § 6 ust. 1 umowy.
 - b) z tytułu niespełnienia wymagań w zakresie zatrudnienia osób na podstawie umowy o pracę w związku z realizacją Przedmiotu Umowy Wykonawca zapłaci karę umowną w wysokości 1 % łącznego wynagrodzenia brutto określonego w § 6 ust. 1 Umowy za każdy miesiąc braku spełnienia obowiązku zatrudniania pracowników na podstawie umowy o pracę – za każdy pojedynczy przypadek niedopełnienia przez Wykonawcę wymogu zatrudniania osób świadczących pracę na podstawie umowy o pracę.
2. Zamawiający zastrzega sobie prawo do odszkodowania uzupełniającego, przenoszącego wysokość kar umownych do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody na zasadach ogólnych kodeksu cywilnego.
3. Zamawiający upoważniony jest do potrącenia z wypłacanego wynagrodzenia lub jego części naliczonych zgodnie z ust. 1 kar umownych.
4. Maksymalna wysokość kar umownych, o których mowa w ust. 1 nie może przekroczyć **10%** wynagrodzenia brutto określonego w § 6 ust 1 umowy.

Pytanie 4

„W Rozdziale III pkt 3 SWZ i §10 Projekt umowy Zamawiający zastrzega prawo opcji w postaci możliwości zwiększenia zakresu zamówienia o 50 %, zastrzegając, że cena jednostkowa przedmiotu zamówienia objętego prawem opcji nie może być wyższe niż cena jednostkowa w ramach zamówienia podstawowego. W związku z tym, że Zamawiający przewiduje możliwość zmiany cen jednostkowych w przypadku gdy ich zmiana nastąpi na podstawie uregulowań prawnych zawartych w ustawie Prawo pocztowe, Wykonawca wnosi o wyjaśnienie, czy w powołanych postanowieniach SWZ i Projekt umowy, „cena jednostkowa w ramach zamówienia podstawowego” jest rozumiana jako cena wynikająca jedynie z formularza cenowego czy jako cena odpowiadająca aktualnie obowiązującej cenie za daną usługę pocztową wynikającą z zmienionego cennika zgodnie z ustawą Prawo pocztowe i obowiązującą na podstawie umowy, w momencie skorzystania przez Zamawiającego z prawa opcji.”

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż w przypadku skorzystania z prawa opcji Zamawiający przyjmuje za „cenę jednostkową w ramach zamówienia podstawowego” - cenę odpowiadającą aktualnie obowiązującej cenie za daną usługę pocztową wynikającą z zmienionego cennika zgodnie z ustawą Prawo pocztowe i obowiązującą na podstawie umowy, w momencie skorzystania przez Zamawiającego z prawa opcji.

Pytanie 5

„Zamawiający w Projekcie umowy § 11 ust. 1 stawia wymóg dotyczący zatrudnienia przez Wykonawcę na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności administracyjne i koordynujące świadczenie usług w trakcie wykonywania przedmiotu umowy. Ponadto w rozdziale w § 11 ust. 3 pkt. 1 Projekt umowy Zamawiający określa sposób weryfikacji zatrudnienia tych osób wymagając stosownych oświadczeń, które należy złożyć w wyznaczonym terminie. Dalej w § 9 ust.1 lit. b Zamawiający przewiduje karę umowną w wysokości 1% łącznego wynagrodzenia brutto określonego w § 6 ust. 1 Projekt umowy za każdy miesiąc braku spełnienia obowiązku zatrudniania pracowników na podstawie umowy o pracę – za każdy pojedynczy przypadek niedopełnienia przez Wykonawcę wymogu zatrudniania osób świadczących pracę na podstawie umowy o pracę. Zamawiający w szczególności wnosi o wykreślenie zapisu dotyczącego oświadczenia składanego przez zatrudnionego pracownika. W przypadku zawarcia umowy stronami będą Wykonawca i Zamawiający, a nie pracownik. Pracownik nie ma obowiązku składać oświadczenia na rzecz Zamawiającego. Treść zapisów wskazuje, że zarówno pracownik jak i pracodawca byłoby zobowiązani do poświadczania tej samej informacji tj. zatrudnienia w ramach umowy o pracę. Poza oświadczeniem wykonawcy o zatrudnieniu pracowników na podstawie umów o pracę, również zanonimizowana umowa o pracę będzie stanowić potwierdzenie zatrudnienia pracownika na podstawie umowy o pracę. Zapisy takie nakładają na Pracodawcę obowiązek, który nie będzie zależał od Pracodawcy. To będzie zależało od dobrej woli pracownika, a nie pracodawcy. A w przypadku niewykonania - na pracodawcę wskazane są określone kary. Nadto Wykonawca zauważa, że nie ma podstaw również do tego, żeby w oświadczeniu wskazanym w § 11 ust. 3 Projekt umowy wskazywać z imienia i nazwiska osoby spełniające wymóg zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, albowiem dostęp do informacji stanowiących dane osobowe nie jest bowiem niezbędny dla weryfikacji spełnienia określonych warunków przez wykonawcę. W opinii Generalnego Inspektora Ochrony Danych Osobowych dla realizacji tego celu wystarczające byłoby przedstawienie przez wykonawcę stosownych oświadczeń czy zaświadczeń. Dla zamawiającego nie jest bowiem istotne kto konkretnie zatrudniony jest u wykonawcy na podstawie umowy o pracę, a jedynie sam fakt zatrudniania osób w takiej formie – dla potwierdzenia którego nie jest konieczna zamawiającemu znajomość imion, nazwisk, daty zatrudnienia czy rodzaju umowy o pracę. W przypadku natomiast woli pozostawienia przez Zamawiającego klauzuli zatrudnienia Wykonawca wnosi o rozważenie jej modyfikacji i wprowadzenie zapisu określającego wyraźnie ilość kopii umów, jakie miałyby być przedłożone Zamawiającemu i poświadczonych za zgodność z oryginałem do np. 10 szt., na każde wezwanie Zamawiającego, jednak nie częściej niż raz na kwartał oraz z terminem przekazania dowodów zatrudniania nie krótszym niż 10 dni roboczych. Ponadto wykonawca wnosi dookreślenie co rozumie Zamawiający pod pojęciem osób wykonujących czynności administracyjne i koordynacyjne świadczenia usług oraz wskazanie czy chodzi tu o osoby wykonujące te czynności np. w placówce pocztowej w której Zamawiający będzie nadawał przesyłki czy może też chodzi tu o osoby związane z koordynacją wykonania

umowy i wyznaczone do kontaktu z Zamawiającym przez Wykonawcę. Obecne określenie przez Zamawiającego osób, które mają być zatrudnione na podstawie umowy o pracę jest zbyt ogólne, co uniemożliwia Wykonawcy ustalenie tych osób. Mając powyższe na uwadze Wykonawca wnosi w pierwszej kolejności o wykreślenie klauzuli zatrudnienia oraz kary z § 9 ust.1 pkt b., ewentualnie o jej konkretyzację i modyfikację przy uwzględnieniu propozycji Wykonawcy.”

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zaproponowanych zapisów jak również wykreślenie dotychczasowo obowiązującej klauzuli zatrudnienia oraz kary za niezatrudnienie osób – zgodnie z SWZ.

Ponadto Zamawiający informuje iż powyższe zapisy wynikają wprost z Ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2022 poz. 1710 ze zm.):

„Art. 438. [Postanowienia umowy dotyczące weryfikacji zatrudniania pracowników]

1. W przypadku umowy, której przedmiotem są roboty budowlane lub **usługi**, przewidującej wymagania określone w art. 95 ust. 1, w jej treści zawiera się postanowienia dotyczące sposobu dokumentowania zatrudnienia oraz kontroli spełniania przez wykonawcę lub podwykonawcę wymagań dotyczących zatrudnienia na podstawie umowy o pracę oraz postanowienia dotyczące sankcji z tytułu niespełnienia wymagań określonych w art. 95 ust. 1.

2. W celu weryfikacji zatrudniania, przez wykonawcę lub podwykonawcę, na podstawie umowy o pracę, osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia, **umowa przewiduje możliwość żądania przez zamawiającego w szczególności:**

1) oświadczenia zatrudnionego pracownika,

2) oświadczenia wykonawcy lub podwykonawcy o zatrudnieniu pracownika na podstawie umowy o pracę,

3) poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o pracę zatrudnionego pracownika,

4) 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.”

W nawiązaniu do Państwa pytania Zamawiający pragnie doprecyzować, że poprzez osoby zatrudnione na umowę o pracę, wykonujące czynności administracyjne i koordynacyjne świadczenia usług, które obejmują przedmiot umowy – rozumie się wszystkie osoby wykonujące te czynności w odniesieniu do przedmiotu umowy - w placówce pocztowej, w której Zamawiający będzie nadawał przesyłki.

Pytanie 6

„Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisów Projektu umowy § 12, gdyż nie odnoszą się do przedmiotu zamówienia. jakim jest świadczenie usług pocztowych.”

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie zapisów. Przepisy dotyczące waloryzacji wynagrodzenia reguluje przepis z Ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2022 poz. 1710 ze zm.):

„Art. 439. [Zasady wprowadzania w umowie na roboty budowlane, dostawy lub usługi zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy]

1. Umowa, której przedmiotem są roboty budowlane, dostawy lub usługi, zawarta **na okres dłuższy niż 6 miesięcy**, zawiera postanowienia dotyczące zasad wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia.”

Ponadto Zamawiający informuje, iż art. 439 ust. 1 został zmieniony przez art. 44 pkt 1 lit. a ustawy z dnia 7 października 2022 r. (Dz.U.2022.2185) **o zmianie niektórych ustaw w celu uproszczenia procedur administracyjnych dla obywateli i przedsiębiorców** zmieniającej ustawę Prawo zamówień publicznych z dniem **10 listopada 2022 r.**

Pytanie 7

„Wykonawca wnosi o uszczegółowienie postanowienia § 4 ust.2 pkt 9 Projektu umowy przez wskazanie ,iż opisany tam tryb i podstawa prawna składania reklamacji dotyczy krajowego obrotu pocztowego, poprzez dodanie po słowie „usługi” przed przecinkiem słów „w krajowym obrocie pocztowym”

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż § 4 ust.2 pkt 9 umowy otrzymuje brzmienie:

„Reklamacje z tytułu nie wykonania usługi, Zamawiający może zgłosić Wykonawcy zgodnie z terminami określonymi w przepisach prawa powszechnie obowiązującego.”

Pytanie 8

„Wykonawca wnioskuję o dopuszczenie możliwości dołączenia do umowy zawieranej z wybranym Wykonawcą załącznika (wzór Wykonawcy w załączeniu) dot. klauzuli antykorupcyjnej.”

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na dołączenie do umowy klauzuli zaproponowanej przez Wykonawcę. Przepisy dotyczące zwalczania korupcji oraz odpowiedzialności za popełnienie czynów zabronionych prawem, zostały szczegółowo zawarte w ustawie z dnia 6 czerwca 1997 roku Kodeks Karny (Dz.U.2022.1138).

W związku z wprowadzoną na podstawie art. 286 ust. 1 modyfikacją SWZ, na podstawie art. 286 ust. 4 ustawy Prawo zamówień publicznych zmienia się termin składania i otwarcia ofert, określony w dziale X pkt 1 i 2 SWZ na dzień **8 grudnia 2022r.** oraz termin związania ofertą, wskazany w Dziale XI SWZ na dzień **6 stycznia 2023r.**

Niniejsza modyfikacja staje się integralną częścią SWZ.

**Z up. Burmistrza
Piotr Kalamon
Zastępca Burmistrza**