

Warszawa, dnia 23 MAR. 2022 r.

Nr sprawy: ZER-ZP-1/2022

### Wykonawcy

W związku z zapytaniem zgłoszonym w trybie art. 135 ust. 2 i art. 137 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. poz. 2019 z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą Pzp”, w sprawie postępowania nr ZER-ZP-1/2022, prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego, zgodnie z art. 132 w związku z art. 359 pkt 1 (usługi społeczne) ustawy Pzp na: **Sukcesywne świadczenie powszechnych usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym z podziałem na 2 części**, Zamawiający udziela wyjaśnień treści specyfikacji warunków zamówienia, zwanej dalej „SWZ” oraz zmienia treść SWZ.

### I. Wyjaśnienia treści SWZ

#### Pytanie 1.

„Poprawne adresowanie przesyłek jest istotnym elementem wpływającym na jakość i terminowość świadczenia usług. W związku z powyższym wnioskujemy o wyrażenie zgody na możliwość dodania „Zasad poprawnego adresowania i oznakowania przesyłek listowych”, w postaci załącznika do umowy uzgodnionego z wyłonionym w przetargu Wykonawcą.”

#### Odpowiedź na pytanie nr 1:

Zamawiający wyraża zgodę na dodanie „Zasad poprawnego adresowania i oznakowania przesyłek listowych” w postaci załącznika do Umowy, uzgodnionego z wybranym w postępowaniu Wykonawcą przed podpisaniem Umowy.

#### Pytanie 2.

„Przedmiotem niniejszego postępowania jest świadczenie usług pocztowych obejmujące obszar całego kraju. Jednocześnie jako jedno z kryteriów oceny ofert Zamawiający wskazał liczbę placówek na terenie całego kraju. Wykonawca wnosi o potwierdzenie, iż jednostki Wykonawcy muszą być dostosowane do ruchu osób niepełnosprawnych zgodnie z wymogami art. 62 ustawy Prawo pocztowe.”

#### Odpowiedź na pytanie nr 2:

Placówki pocztowe Wykonawcy muszą zapewniać osobom niepełnosprawnym dostęp do świadczonych usług, zgodnie z wymogami art. 62 ustawy Prawo pocztowe.

#### Pytanie 3.

„Wykonawca wnioskuje o potwierdzenie, iż w odniesieniu do zapisów w ust. 4 Opisu przedmiotu zamówienia (dalej OPZ) dla części 1 i 2 Zamawiający ma na myśli przyjęcie przesyłek w obrocie krajowym i zagranicznym, a nie przyjmowanie przesyłek za granicą.”

#### Odpowiedź na pytanie nr 3:

Zamawiający nie przewiduje w ramach CZĘŚCI 1 i 2 przyjmowania przesyłek za granicą.

#### Pytanie 4.

„Zwracamy się z prośbą o potwierdzenie, że w przypadku wyboru w niniejszym postępowaniu Wykonawcy świadczącego usługę odbioru przesyłek dla Zamawiającego, realizacja odbioru, o których mowa w ust. 8 OPZ dla części 1 i 2 odbywać się będzie na podstawie odrębnie zawartych umów.”

#### Odpowiedź na pytanie nr 4:

Zamawiający posiada odrębnie zawarte umowy na „świadczenie usług polegających na odpłatnym odbiorze i przewozie przez Wykonawcę lub jego przedstawiciela z miejsca wskazanego przez Zamawiającego uporządkowanych przesyłek oraz stosownej dokumentacji potwierdzającej ich ilość i rodzaj, a następnie nadaniu tych przesyłek na ogólnych zasadach w wyznaczonej placówce pocztowej operatora pocztowego”, w ramach których, zgodnie z ust. 8 OPZ dla CZĘŚCI 1 i 2, przesyłki przeznaczone do wysyłki odbierane będą z lokalizacji Zamawiającego i dostarczone do placówki nadawczej Wykonawcy każdego dnia roboczego w godzinach 10:00-13:00.

**Pytanie 5.**

„Zamawiający w 17 OPZ dla części 1 i 2 oraz w § 6 ust. 10 Wzoru Umowy określa termin płatności faktury jako 21 dni od dnia otrzymania przez Zamawiającego prawidłowo wystawionej faktury. Wykonawca informuje, iż faktury za usługi pocztowe wystawiane są za pośrednictwem scentralizowanego systemu informatycznego, którego wymogi określają takie kryteria jak datę wystawienia faktury, jak również termin płatności będący w ścisłej zależności z datą sporządzenia faktury. 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. Biorąc pod uwagę powyższe, Wykonawca ma możliwość wydłużenia terminu płatności faktury, jednakże powinien on pozostać w korelacji z datą wystawienia faktury. Wobec powyższego, wnioskujemy o modyfikację terminu płatności z 21 dni od dnia jej otrzymania przez Zamawiającego na **21 dni od wystawienia faktury VAT.**”

**Odpowiedź na pytanie nr 5:**

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

**Pytanie 6.**

„Zamawiający w § 6. ust. 12 Wzoru Umowy określa dzień zapłaty faktury VAT jako datę obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego. Pragniemy zwrócić uwagę na fakt, że takie określenie momentu zapłaty nie pozwala Wykonawcy swobodnie dysponować środkami za wykonane usługi – co jest niezgodne z orzecznictwem sądów w tej sprawie oraz uniemożliwia Wykonawcy monitorowanie terminowości płatności za świadczone usługi oraz naliczanie ewentualnych odsetek za zwłokę. Termin zapłaty należności cywilnoprawnych reguluje art. 454 Kodeksu cywilnego, który regulując miejsce wykonania zobowiązania traktuje także o chwili spełnienia świadczenia, co nie budzi wątpliwości chociażby ze względu na orzecznictwo Sądu Najwyższego. W przypadku zobowiązań cywilnoprawnych zasadą jest, że zapłata dokonana jest dopiero z chwilą uznania rachunku bankowego wierzyciela, co gwarantuje m.in. prawidłowe monitorowanie rozliczania stron. Ze względu na to, że faktyczną możliwością dysponowania środkami jest data ich wpływu na rachunek Wykonawcy, wnioskujemy o modyfikację określenia dnia zapłaty według powszechnie stosowanej formy w obrocie gospodarczym.

**Proponujemy zapis:**

*Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy.*”

**Odpowiedź na pytanie nr 6:**

Zamawiający jako państwowa jednostka budżetowa obowiązany jest do przestrzegania ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych, a dochody i wydatki ujmowane są przez Zamawiającego w terminie ich zapłaty, zgodnie z przepisami o rachunkowości. W szczególności należy mieć na uwadze, że niewykonanie w terminie zobowiązania jednostki sektora finansów publicznych podlega rygorowi odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych. Wobec powyższego Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów w §6 ust. 12 Wzoru umowy dla CZĘŚCI 1 i 2.

#### **Pytanie 7.**

„Zamawiający w § 4. ust. 8 Wzoru Umowy oczekuje, iż odbiór przesyłek przygotowanych do nadania będzie każdorazowo dokumentowany przez Wykonawcę pieczęcią, podpisem i datą w książce nadawczej. Wykonawca informuje, iż odbiór przesyłek nie jest momentem ich nadania, wobec czego pokwitowanie będzie następowało w momencie przyjęcia przesyłek w placówce operatora pocztowego. Czy Zamawiający akceptuje powyższe?”

#### **Odpowiedź na pytanie nr 7:**

Zamawiający pod pojęciem „odbiór przesyłek” rozumie przyjęcie przesyłek w placówce pocztowej Wykonawcy, w tym samym dniu, w którym nastąpił odbiór przesyłek od Zamawiającego.

#### **Pytanie 8.**

„Wykonawca wnioskuje o potwierdzenie, że Zamawiający będzie korzystał z własnych wzorów druków „zwrotnego potwierdzenia odbioru” (tzw. białe zwrotki) wskazanych w § 4. ust. 16 Wzoru Umowy w celu doręczenia przesyłek na zasadach, określonych w ustawie z dnia 14 czerwca 1960r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz.U. z 2021r. poz. 735 ze zm.).”

#### **Odpowiedź na pytanie nr 8:**

Zamawiający potwierdza, że będzie również korzystał z własnych wzorów druków „zwrotnego potwierdzenia odbioru” (tzw. białe zwrotki), w celu doręczenia przesyłek na zasadach, określonych w ustawie z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego.

#### **Pytanie 9.**

„Zamawiający postawił wymóg doręczania korespondencji przychodzącej do Zamawiającego w ściśle określonych godzinach każdego dnia roboczego. Zwracamy uwagę, 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. 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. Ponadto Zamówieniem powinna być objęta tylko i wyłącznie korespondencja wychodząca od Zamawiającego. Zamawiający niezasadnie postawił wymóg doręczania korespondencji przychodzącej do Zamawiającego (nadawanej przez prywatnych nadawców, jak i przez innych zamawiających) w ściśle określonych godzinach każdego dnia. Należy podkreślić, że doręczanie korespondencji do Zamawiającego jest konsekwencją umowy zawartej z nadawcą, natomiast Zamawiający występując w roli adresata nie jest stroną umowy o nadawanie. Wobec powyższego Wykonawca wnioskuje o modyfikację postanowień zawartych w ust. 11 OPZ dla części 1 i 2 oraz w § 4. ust. 18 Wzoru Umowy poprzez wykreślenie przedziału godzinowego.

**W przypadku negatywnej odpowiedzi wnioskujemy o potwierdzenie, że doręczanie w określonych godzinach dotyczy usług listowych oraz wyrażenie zgody na doręczanie:**

- do Zespołu lubelskiego w Zamościu do godz. 13:30
- do Zespołu lubuskiego w Gorzowie Wielkopolskim w godz. 8:00 - 13:00
- do Zespołu wielkopolskiego w Lesznie w godz. 7:50 - 13:00
- do Lubuskiej Rejonowej Komisji Lekarskiej w Zielonej Górze w godz. 8:00 – 15:30.”

**Odpowiedź na pytanie nr 9:**

Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie przedziału godzin wskazanego w § 4. ust. 18 Wzoru Umowy dla CZĘŚCI 1 i 2. Wskazane godziny służą organizacji pracy kancelarii Zamawiającego, a nie określaniu godzin doręczania przesyłek pocztowych do adresata. Niedopuszczalne jest dostarczanie przesyłek poza godzinami pracy Zamawiającego i jego jednostek organizacyjnych lub dostarczanie ich np. po godzinie 16:00, zważywszy na to, że przesyłek jest setki dziennie a nawet tysiące, w tym przesyłek, do których zastosowanie mają art. 57 § 5 pkt 2 KPA, art. 12 § 6 pkt 2 Ordynacji podatkowej lub Kodeksu postępowania cywilnego.

**Pytanie 10.**

„Zamawiający przewiduje kary umowne, które to z punktu widzenia Wykonawcy są nieadekwatne w kontekście potrzeb i interesu Zamawiającego, charakteru świadczonych usług, a także ilości czynności wykonywanych przez Wykonawcę przy realizacji zamówienia. Przy tak znacznej ilości, nienależyte wykonanie jedynie kilku czynności (składowych danej usługi) pozbawiałoby Wykonawcę znacznej części należnego wynagrodzenia, co jest powodem, iż przedmiotowe zamówienie traci dla niego sens ekonomiczny. Mając na uwadze powyższe, Wykonawca, w celu ustalenia równej pozycji stron, zwraca się o rewizję stanowiska Zamawiającego w zakresie kar umownych poprzez modyfikację w § 11 ust. 1 i 6 Wzoru Umowy:

**Proponujemy zapis:**

*1. Z tytułu niedotrzymania terminu rozpoczęcia świadczenia usług i za każdy dzień przerwy w świadczeniu usług, wynikających z winy Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 200,00 zł brutto (słownie: dwieście złotych 00/100) za każdy dzień zwłoki w rozpoczęciu świadczenia usług i każdy dzień przerwy w świadczeniu usług.*

*6. Łączna wysokość kar umownych ograniczona jest do 5% wysokości maksymalnego wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 6 ust. 1 Umowy.”*

**Odpowiedź na pytanie nr 10:**

Zamawiający zmienia zapis w §11 ust. 1 i 6 Wzoru umowy dla CZĘŚCI 1 i 2. Ponadto Zamawiający dokonał odpowiedniej modyfikacji treści SWZ - Zmiana nr 1 SWZ.

**Pytanie 11.**

„Czy Zamawiający wymaga, aby potwierdzenia nadania przesyłek objętych przedmiotem zamówienia posiadały moc dokumentu urzędowego (w rozumieniu z art. 17 ustawy Prawo pocztowe)?”

**Odpowiedź na pytanie nr 11:**

Zamawiający wymaga, aby potwierdzenia nadania przesyłek rejestrowanych posiadały moc dokumentu urzędowego w rozumieniu z art. 17 ustawy Prawo pocztowe.

**Pytanie 12.**

„Czy Zamawiający w ramach niniejszego postępowania przewiduje nadawanie przesyłek, do których zastosowanie mają art. 57 § 5 pkt. 2 KPA, art. 12 § 6 pkt. 2 Ordynacji podatkowej lub Kodeksu postępowania cywilnego.”

**Odpowiedź na pytanie nr 12:**

Zamawiający w ramach niniejszego postępowania przewiduje nadawanie przesyłek, do których zastosowanie mają art. 57 § 5 pkt 2 KPA, art. 12 § 6 pkt 2 Ordynacji podatkowej lub Kodeksu postępowania cywilnego.

**Pytanie 13.**

„Czy Zamawiający dopuszcza, aby Wykonawca świadczący usługi w ramach niniejszego postępowania umieszczał na przesyłkach Zamawiającego znaki opłaty pocztowej innego Operatora Pocztowego niż Wykonawca, któremu Zamawiający udzielił zamówienia?”

**Odpowiedź na pytanie nr 13:**

Zamawiający nie dopuszcza, aby na dowodach nadania figurował inny podmiot niż Wykonawca.

**Pytanie 14.**

„Uwzględniając obecnie obowiązujący w kraju stan zagrożenia epidemiologicznego wynikający z zapobiegania, przeciwdziałania i zwalczania COVID-19 Wykonawca informuje, iż stoi w obliczu konieczności dostosowywania funkcjonowania sieci placówek pocztowych do aktualnej/szczegółnej sytuacji. Wykonawca w ramach bieżącej działalności podejmuje wszelkie rozwiązania, w granicach obowiązującego prawa, mające zapewnić wypełnienie obowiązków nałożonych na operatora wyznaczonego. Niemniej jednak w przypadkach, spowodowanych zagrożeniem epidemiologicznym (niezależnych od Wykonawcy) mogą wystąpić sytuacje skutkujące możliwością ograniczenia dostępności do niektórych placówek pocztowych. Biorąc powyższe pod uwagę, czy w zaistniałej sytuacji Zamawiający uzna za spełnione warunki dotyczące placówek w przypadku konieczności dostosowania ich funkcjonowania do zmieniającej się dynamicznie sytuacji na terenie kraju.”

**Odpowiedź na pytanie nr 14:**

Zamawiający dopuszcza w ramach ogłoszonego w kraju stanu zagrożenia epidemiologicznego, wynikającego z zapobiegania, przeciwdziałania i zwalczania COVID-19, czasowe ograniczenie dostępności do niektórych placówek pocztowych Wykonawcy.

**Pytanie 15.**

„Zwracamy się z prośbą o doprecyzowanie czy w Tabeli nr 1 w Formularzu ofertowym stanowiącym Załącznik nr 2a oraz 2b do SWZ Wykonawca powinien wycenić paczki pocztowe w obrocie krajowym.”

**Odpowiedź na pytanie nr 15:**

Zamawiający informuje, że w Tabeli nr 1 w Formularzu ofertowym stanowiącym Załącznik nr 2a oraz 2b do SWZ, Wykonawca powinien wycenić paczki pocztowe w obrocie krajowym.

**Pytanie 16.**

„Zwracamy się z prośbą o doprecyzowanie czy w Tabeli nr 1 w Formularzu ofertowym stanowiącym Załącznik nr 2a oraz 2b do SWZ Wykonawca powinien wycenić „Zwroty przesyłek” jako przesyłki listowe.”

**Odpowiedź na pytanie nr 16:**

Zamawiający informuje, że w Tabeli nr 1 w Formularzu ofertowym stanowiącym Załącznik nr 2a oraz 2b do SWZ, Wykonawca powinien wycenić „Zwroty przesyłek” jako przesyłki listowe.

**Pytanie 17.**

„Biorąc pod uwagę rozbudowaną strukturę Wykonawcy, skalę prowadzonej działalności, liczbę pracowników zatrudnionych na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę (ponad 70 000), a jednocześnie określenie przez Zamawiającego czynności, które muszą być wykonywane w ramach stosunku pracy, a które realizowane są przez liczny personel Wykonawcy oraz uwzględniając fakt, iż pozyskanie dokumentów określonych przez Zamawiającego wobec potencjalnie znacznej grupy osób jest fizycznie niemożliwe, a jednocześnie obarczone dużym ryzykiem naliczenia kary umownej, Wykonawca wnosi o dokonanie modyfikacji warunków określonych w ust. 3 Załącznika nr 2 do SWZ oraz w oraz § 5 Wzoru Umowy – poprzez ograniczenie każdorazowego wniosku o przedstawienie dowodów zatrudnienia w ramach stosunku pracy do maksymalnie 10 osób.”

**Odpowiedź na pytanie nr 17:**

Zamawiający nie uwzględni wniosku Wykonawcy odnośnie ograniczenia do 10 liczby pracowników, których może dotyczyć jednorazowe wezwanie Zamawiającego w celu potwierdzenia spełnienia wymogów o których mowa w § 5 ust. 1 i 2 Wzoru umowy dla CZĘŚCI 1 i 2.

### **Pytanie 18.**

„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. Jednocześnie wymaga, aby Wykonawca spełnił następujący warunek: W przypadku rozwiązania stosunku pracy (bez względu na stronę składającą oświadczenie w tym zakresie) z osobą zatrudnioną/osobami zatrudnionymi na podstawie stosunku pracy, do wykonania czynności, o których mowa w pkt 1, przed zakończeniem realizacji umowy, Wykonawca lub Podwykonawca(y) zobowiązany(i) jest/są do zatrudnienia na to miejsce innej(ych) osoby/osób na podstawie stosunku pracy w celu zagwarantowania realizacji przedmiotu umowy zgodnie z wymaganiami Zamawiającego zawartymi w Opisie przedmiotu zamówienia (ust. 6 Załącznika nr 2 do SWZ oraz § 5 Wzoru Umowy). Wykonawcy nie są znane podstawy prawne umożliwiające wpływanie przez zamawiających na politykę zatrudnienia u wykonawcy. Zamawiający stawiają wymogi w zakresie zatrudnienia osób w ramach stosunku pracy (zgodnie z art. 95 ustawy Prawo zamówień publicznych), a nie kształtują kadry Wykonawcy. W ramach procesu realizacji przedmiotu umowy – to Wykonawca wykonuje czynności składające się na ten proces – przy zachowaniu spełnienia wymogu zatrudnienia w ramach stosunku pracy osób wykonujących określone przez zamawiające czynności. A to oznacza, że w przypadku opisanym przez Zamawiającego w (ust. 6 Załącznika nr 2 do SWZ oraz § 5 Wzoru Umowy), sam Wykonawca decyduje, czy w miejsce pracownika, z którym rozwiązano stosunek pracy skierować innego pracownika zatrudnionego na podstawie umowy o pracę, czy też pozostały personel wykonawcy (zatrudniony w ramach stosunku pracy) zrealizuje bez zakłóceń przedmiot zamówienia. Za powyższym przemawia określony przez Zamawiającego zakres czynności, których wykonanie powinno być zrealizowane w ramach stosunku pracy oraz będącą tego konsekwencją brak możliwości określenia, który z pracowników wykonawcy będzie skierowany do realizacji danego zamówienia. Wykonawca w procesie świadczenia usług nie kieruje pracownikami do realizacji konkretnego przedmiotu zamówienia, przy zachowaniu jednak zasady wynikającej z przepisu art. 95 ustawy Prawo zamówień publicznych. W związku z powyższym Wykonawca wnioskuje o modyfikację postanowienia (ust. 6 Załącznika nr 2 do SWZ oraz § 5 Wzoru Umowy) na następujące:

*W przypadku rozwiązania stosunku pracy (bez względu na stronę składającą oświadczenie w tym zakresie) z osobą zatrudnioną/osobami zatrudnionymi na podstawie stosunku pracy, do wykonania czynności, o których mowa w pkt 1, przed zakończeniem realizacji umowy, Wykonawca lub Podwykonawca(y) zobowiązany(i) jest/są do realizacji czynności określonych przez Zamawiającego przy udziale innej(ych) osoby/osób na podstawie stosunku pracy, w celu zagwarantowania realizacji przedmiotu umowy zgodnie z wymaganiami Zamawiającego zawartymi w Opisie przedmiotu zamówienia.”*

### **Odpowiedź na pytanie nr 18:**

Zamawiający zmienia zapis w § 5 ust. 6 Wzoru umowy oraz w ust. 6 Załącznika nr 2 do OPZ dla CZEŚCI 1 i 2. Zamawiający dokonał odpowiedniej modyfikacji treści SWZ - Zmiana nr 2 SWZ.

### **Pytanie 19.**

„W § 11 ust. 9 Wzoru Umowy Zamawiający określa sposób potrącania 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. W związku z powyższym, wnioskujemy o modyfikację zapisu w § 11 ust. 9 Wzoru Umowy, w zaproponowany poniżej sposób:

*Każde naliczenie kary umownej zostanie udokumentowane wystawieniem i przesłaniem do Wykonawcy przez Zamawiającego noty obciążeniowej zawierającej w treści kalkulację kwoty naliczonej kary umownej. W przypadku niezapłacenia naliczonej kary umownej przez Wykonawcę w terminie do 14 dni od otrzymania noty obciążeniowej na konto Zamawiającego nr \_\_\_\_\_, Zamawiający ma prawo potrącenia kary umownej z wynagrodzenia Wykonawcy, bez uzyskiwania jego zgody. Brak wpłaty naliczonej kary umownej*

*oraz brak możliwości potrącenia naliczonej kary umownej z faktury upoważnia Zamawiającego do wystawienia wezwania do zapłaty.*”

**Odpowiedź na pytanie nr 19:**

Zamawiający zmienia zapis w § 11 ust. 9 Wzoru umowy dla CZĘŚCI 1 i 2. Zamawiający dokonał odpowiedniej modyfikacji treści SWZ - Zmiana nr 1 SWZ.

**Pytanie 20.**

„Wykonawca wnioskuję o modyfikację Wzoru Umowy poprzez usunięcie § 12 ust. 1. Wskazać należy, że zgodnie z art. 257 PZP brak środków na sfinansowanie zamówienia stanowi przesłankę unieważnienia postępowania. A zatem brak środków finansowych nie może być podstawą do odstąpienia od umowy, wystarczająca ilość środków finansowych na wykonanie umowy i wykonanie zaciągniętego zobowiązania jest bowiem okolicznością, którą strona powinna przewidzieć w chwili zawierania umowy i wpisać ją w tzw. ryzyko kontraktowe. Podejmując decyzję o ubieganiu się o udzielenie zamówienia wykonawca musi mieć pewność, że wykonując zamówienie zgodnie z zawartą umową otrzyma wynagrodzenie. W przypadku negatywnej odpowiedzi na powyższe wnioskujemy o modyfikację § 12 ust. 1 Wzoru Umowy i określenie jednoznacznego terminu na odstąpienie od Umowy.

**Proponujemy zapis:**

*Zamawiający może odstąpić od zrealizowania przedmiotu Umowy ze skutkiem natychmiastowym, w przypadku nieotrzymania środków budżetowych koniecznych do realizacji Umowy od dysponenta odpowiedniego stopnia. Oświadczenie o odstąpieniu Zamawiający może złożyć w terminie 30 dni od powzięcia wiadomości o powyższych okolicznościach, jednak nie później niż w terminie 3 miesięcy od dnia zawarcia Umowy.*”

**Odpowiedź na pytanie nr 20:**

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

**Pytanie 21.**

„Przesłanki odstąpienia od Umowy przewidziane zostały w § 12 ust. 1 i ust. 3 pkt 1) Wzoru Umowy, które wskazują przesłanki odstąpienia od Umowy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego, na które Wykonawca nie ma żadnego wpływu. Dlatego też nie powinno się obciążać Wykonawcy karami z tytułu odstąpienia od Umowy w okolicznościach podanych w tych przepisach. Tym samym wnioskujemy o modyfikację § 11 ust. 4 Wzoru Umowy nadając mu brzmienie:

*W przypadku odstąpienia od Umowy lub rozwiązania Umowy przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 1 % wynagrodzenia brutto pozostałego do wykorzystania na dzień odstąpienia od Umowy.*”

**Odpowiedź na pytanie nr 21:**

Zamawiający zmienia zapis w § 11 ust. 4 Wzoru umowy dla CZĘŚCI 1 i 2. Zamawiający dokonał odpowiedniej modyfikacji treści SWZ - Zmiana nr 1 SWZ.

**Pytanie 22.**

„Wykonawca zwraca się z prośbą o rewizję stanowiska w zakresie wysokości kar umownych wskazanych w § 11 ust. 2 Wzoru Umowy, który wskazuje wysokość kary umownej według Wykonawcy znacznie wygórowaną. Kara umowna ma spełniać funkcje odszkodowawcze, a nie przychodowe, dlatego Wykonawca wnosi o zmniejszenie kary umownej i modyfikację zapisu na następujący:

**Proponujemy zapis:**

*Z tytułu niespełnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności, o których mowa w § 5 ust. 1 Umowy, Zamawiający przewiduje sankcję w postaci obowiązku zapłaty przez Wykonawcę kary umownej w wysokości 500,00 zł brutto (słownie: pięćset złotych 00/100) za każdy przypadek nieprzedstawienia dowodów lub nieprzedstawienia dowodów w terminie.*”

### **Odpowiedź na pytanie nr 22:**

Zamawiający zmienia zapis w § 11 Wzoru umowy dla CZĘŚCI 1 i 2. Zamawiający dokonał odpowiedniej modyfikacji treści SWZ - Zmiana nr 1 SWZ.

## **II. Zmiany treści SWZ**

### **Zmiana nr 1:**

Obecna treść w § 11 ust. 1, 2, 4, 6, 9 Wzoru umowy dla CZĘŚCI 1 i 2:

1. Z tytułu niedotrzymania terminu rozpoczęcia świadczenia usług i za każdy dzień przerwy w świadczeniu usług, wynikających z winy Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 500,00 zł brutto (słownie: pięćset złotych 00/100) za każdy dzień zwłoki w rozpoczęciu świadczenia usług i każdy dzień przerwy w świadczeniu usług.
2. Z tytułu niespełnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności, o których mowa w § 5 ust. 1 Umowy, Zamawiający przewiduje sankcję w postaci obowiązku zapłaty przez Wykonawcę kary umownej w wysokości 1.000,00 zł brutto (słownie: jeden tysiąc złotych 00/100) za każdy przypadek nieprzedstawienia dowodów lub nieprzedstawienia dowodów w terminie.
4. W przypadku odstąpienia od Umowy lub rozwiązania Umowy przez Zamawiającego, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 3% wynagrodzenia brutto pozostałego do wykorzystania na dzień odstąpienia od Umowy.
6. Łączna wysokość kar umownych ograniczona jest do 10% wysokości maksymalnego wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 6 ust. 1 Umowy.
9. Każde naliczenie kary umownej zostanie udokumentowane wystawieniem i przesłaniem do Wykonawcy przez Zamawiającego noty obciążeniowej zawierającej w treści kalkulację kwoty naliczonej kary umownej. Zamawiający ma prawo potrącenia kary umownej z wynagrodzenia Wykonawcy, bez uzyskiwania jego zgody. Brak wpłaty naliczonej kary umownej oraz brak możliwości potrącenia naliczonej kary umownej z faktury upoważnia Zamawiającego do wystawienia wezwania do zapłaty.

Zostaje zmieniona na:

1. Z tytułu niedotrzymania terminu rozpoczęcia świadczenia usług i za każdy dzień przerwy w świadczeniu usług, wynikających z winy Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 200,00 zł brutto (słownie: dwieście złotych 00/100) za każdy dzień zwłoki w rozpoczęciu świadczenia usług i każdy dzień przerwy w świadczeniu usług.
2. Z tytułu niespełnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności, o których mowa w § 5 ust. 1 Umowy, Zamawiający przewiduje sankcję w postaci obowiązku zapłaty przez Wykonawcę kary umownej w wysokości 500,00 zł brutto (słownie: pięćset złotych 00/100) za każdy przypadek nieprzedstawienia dowodów lub nieprzedstawienia dowodów w terminie.
4. W przypadku odstąpienia od Umowy lub rozwiązania Umowy przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 3% wynagrodzenia brutto pozostałego do wykorzystania na dzień odstąpienia od Umowy.
6. Łączna wysokość kar umownych ograniczona jest do 5% wysokości maksymalnego wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 6 ust. 1 Umowy.
9. Każde naliczenie kary umownej zostanie udokumentowane wystawieniem i przesłaniem do Wykonawcy przez Zamawiającego noty obciążeniowej zawierającej w treści kalkulację kwoty naliczonej kary umownej. W przypadku niezapłacenia naliczonej kary umownej przez Wykonawcę w terminie do 14 dni od otrzymania noty obciążeniowej na konto Zamawiającego nr \_\_\_\_\_, Zamawiający ma prawo potrącenia kary umownej z wynagrodzenia Wykonawcy, bez uzyskiwania



jego zgody. Brak wpłaty naliczonej kary umownej oraz brak możliwości potrącenia naliczonej kary umownej z faktury upoważnia Zamawiającego do wystawienia wezwania do zapłaty.

**Zmiana nr 2:**

Obecna treść w § 5 ust. 6 Wzoru umowy oraz w ust. 6 Załącznika nr 2 do OPZ dla CZĘŚCI 1 i 2:

6. W przypadku rozwiązania stosunku pracy (bez względu na stronę składającą oświadczenie w tym zakresie) z osobą zatrudnioną/osobami zatrudnionymi na podstawie stosunku pracy, do wykonania czynności, o których mowa w ust. 1, przed zakończeniem realizacji Umowy, Wykonawca lub Podwykonawca(y) zobowiązany(i) jest/są do zatrudnienia na to miejsce innej(ych) osoby/osób na podstawie stosunku pracy w celu zagwarantowania realizacji przedmiotu Umowy zgodnie z wymaganiami Zamawiającego zawartymi w OPZ.

Zostaje zmieniona na:

6. W przypadku rozwiązania stosunku pracy (bez względu na stronę składającą oświadczenie w tym zakresie) z osobą zatrudnioną/osobami zatrudnionymi na podstawie stosunku pracy, do wykonania czynności, o których mowa w pkt 1, przed zakończeniem realizacji umowy, Wykonawca lub Podwykonawca(y) zobowiązany(i) jest/są do realizacji czynności określonych przez Zamawiającego przy udziale innej(ych) osoby/osób na podstawie stosunku pracy, w celu zagwarantowania realizacji przedmiotu umowy zgodnie z wymaganiami Zamawiającego zawartymi w Opisie przedmiotu zamówienia.

**Wprowadzone zmiany treści SWZ są wiążące dla wszystkich Wykonawców i należy je uwzględnić przy sporządzaniu oferty.**

Załącznik nr 2 do OPZ  
Załącznik nr 2 do OPZ  
Ministerstwa Spraw Wewnętrznych i Administracji  
23.08.2022  
*(data i podpis Kierownika Zamawiającego  
lub osoby przez niego upoważnionej)*

