

Bydgoszcz, dnia 10.08.2023r.

**Zamawiający:**

Powiat Bydgoski  
ul. Konarskiego 1-3  
85-066 Bydgoszcz

**ZNAK SPRAWY: OR-VII.272.3.3.2023**

**Do Wykonawców**

**Dotyczy: Usługa najmu dwóch opłatomatów dla Starostwa Powiatowego  
w Bydgoszczy (ID 767197)**

Działając na podstawie art. 284 ustawy z 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2022 r., poz. 1710) w odpowiedzi na zapytania Zamawiający udziela następujących odpowiedzi do treści Specyfikacji Warunków Zamówienia:

**Pytanie nr 5 z dnia 20.07.2023**

**Dotyczy: Załącznik nr 3 do SWZ §3.**

Wykonawca wnioskuję o dodanie zapisu:

„Zamawiający wyraża zgodę na przesyłanie faktur elektronicznych na wskazany adres e mail:.....”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wymaga ale dopuszcza możliwość wystawiania i przesyłania Zamawiającemu drogą elektroniczną należną fakturę, na uprzednio uzgodniony adres e-mail.

**Pytanie nr 6 z dnia 20.07.2023**

**Dotyczy: Załącznik nr 3 do SWZ §3 ust. 1:** „Łączne wynagrodzenie ryczałtowe przewidziane w art. 632 § 1 ustawy z dnia 23.04.1964r. Kodeks cywilny (Dz.U. z 2022r., poz. 1360) dla Wykonawcy za najem i kompleksową obsługę dwóch opłatomatów, zgodnie ze złożoną Ofertą, zostało ustalone na kwotę ..... zł brutto (słownie: ..... złotych .../100).”.

**Wykonawca wnioskuję o zmianę zapisu na:**

„Łączne wynagrodzenie ryczałtowe przewidziane w art. 632 § 1 ustawy z dnia 23.04.1964r. Kodeks cywilny (Dz.U. z 2022r., poz. 1360) dla Wykonawcy za najem i kompleksową obsługę dwóch opłatomatów, zgodnie ze złożoną Ofertą, zostało ustalone na kwotę ..... zł brutto (słownie: ..... złotych .../100) z tytułu:

a) instalacja/deinstalacja, obsługa i serwis zamontowanego samoobsługowego urządzenia płatniczego:

- cena netto: ..... zł (słownie: ..... zł netto),

- podatek VAT: 23%, tj. .... zł (słownie: ..... zł),

- cena brutto: ..... zł (słownie: ..... zł brutto)

b) obsługa świadczenia za pomocą samoobsługowego urządzenia płatniczego usługi przekazu pieniężnego, polegającej na bieżącej obsłudze Wpłat Klientów:

- cena netto: ..... zł (słownie: ..... zł netto),

- podatek VAT: usługa podlegające zwolnieniu z podatku VAT na podstawie art. 43 ust. 1 pkt 40 Ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług,

- cena brutto: ..... zł (słownie: ..... zł brutto).”

**Uzasadnienie:** Usługa najmu opłatomatów wraz z obsługą zgodnie z ustawą o podatku od towarów i usług opodatkowany jest podstawową stawką VAT 23% i nie można w tym zakresie stosować zwolnienia czy też obniżonej stawki VAT. Jedynie w zakresie usługi związanej z przekazem pieniężnym, która stanowi usługę finansową podlegającą zwolnieniu na podstawie art., 43 ust. 1 pkt 40 można zastosować zwolnienie. Mając na uwadze prawidłowość rozliczeń podatkowych Wykonawca wnioskuje o zmianę zapisu z uwzględnieniem stawki VAT z podziałem na poszczególny zakres przedmiotu umowy.

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe i jednocześnie wyjaśnia, że szczegółowy podział na obowiązujące stawki VAT Wykonawca musi uwzględnić w Formularzu Cenowym/Przedmiot zamówienia – Załącznik nr 1A do SWZ. Załącznik ten jest częścią składanej Oferty a jednocześnie załącznikiem do umowy.

Zamawiający nie widzi potrzeby powielania tych zapisów a konieczność prawidłowego, co do stawek VAT, wystawienia faktury ujął dodatkowo w zapisie **Załącznika nr 3 do SWZ § 3 ust. 4.**

#### **Pytanie nr 7 z dnia 20.07.2023**

**Dotyczy: Załącznik nr 3 do SWZ §3 ust. 13:** „Zamawiający zastrzega sobie możliwość niewykorzystania kwoty wynagrodzenia określonej w ust. 1, na co Wykonawca wyraża zgodę bez żadnych roszczeń z tego tytułu. Jednakże z tytułu możliwości ograniczenia zakresu zamówienia przez Zamawiającego, minimalna

wartość świadczenia Stron wynosi 50% wartości kwoty brutto wskazanej w ust. 1 niniejszego paragrafu. Niewykorzystanie przez Zamawiającego kwoty umowy nie wymaga podania przyczyn oraz nie powoduje powstania zobowiązań odszkodowawczych z tego tytułu.”.

**Pytanie 1:** Na podstawie jakich okoliczności Zamawiający będzie mógł ograniczyć wydatkowanie pełnej kwoty wynagrodzenia?

Wykonawca jednocześnie wskazuje, iż zgodnie z zapisami zamówienia Zamawiający rozpisuje postępowanie na dwa urządzenia i w takim zakresie Wykonawca ma złożyć ofertę.

**Odpowiedź:**

Zamawiający jako gospodarz postępowania o udzielenie zamówienia w celu efektywność wydatkowania środków publicznych oraz obniżenia ryzyk kontraktowych dotyczących Wykonawcy w Załączniku nr 3 do SWZ § 3 ust. 13 wprowadził na podstawie art. 433 pkt 4 ustawy Pzp postanowienia związane z możliwością ograniczenia zakresu zamówienia przez Zamawiającego. Ograniczenie zakresu zamówienia przez Zamawiającego możliwe jest, jeżeli Zamawiający w dokumentach zamówienia określił minimalną wartość lub wielkość świadczenia stron – co Zamawiający uczynił w zapisie § 3 ust. 13 Załącznika nr 3 do SWZ . Powyższe może nastąpić w trybie zmiany umowy przewidzianym w art. 455 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp, zgodnie z którym dopuszczalna jest zmiana umowy bez przeprowadzenia nowego postępowania o udzielenie zamówienia niezależnie od wartości tej zmiany, o ile została przewidziana w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia, co Zamawiający uwzględnił w zapisach § 15.

Zamawiający ze względu na jednorodny zakres zamówienia nie podzielił go na części, w związku z tym wszystkie zapisy należy odnosić do 15 miesięcy realizacji zamówienia, dla dwóch opłatomatów.

**Jednocześnie Zamawiający dokonuje poprawy oczywistej omyłki pisarskiej w § 15 Załącznika nr 3 do SWZ Projektowane Postanowienia Umowy (PPU) - w numeracji ust. po numerze 5 powtórzono numerację ust. od numeru 4.**

Tak więc pierwotny, powtórzony numer ust. 4 przyjmuje numer 6 i analogicznie pierwotny powtórzony numer ust. 5 przyjmuje numer 7, pierwotny powtórzony numer ust.6 przyjmuje numer 8, pierwotny powtórzony numer ust. 7 przyjmuje numer 9, pierwotny powtórzony numer ust.8 przyjmuje numer 10.

Modyfikacja Załącznika nr 3 PPU stanowi załącznik do niniejszych odpowiedzi.

**Pytanie nr 8 z dnia 20.07.2023**

**Dotyczy: Załącznik nr 3 do SWZ §4 ust. 9:** „Kasa automatyczna (opłatomat) przyjmować będzie monety oraz banknoty w walucie krajowej z opcją wydawania reszty. Wykonawca zapewni stały dostęp w kasie automatycznej (opłatomacie) środków finansowych na wypłatę reszty dla wpłacającego zarówno w banknotach jak i w monetach oraz odbiór gotówki z kasy automatycznej (opłatomatu).”.

**Pytanie 1:** Czy Zamawiający wymaga, aby samoobsługowy terminal płatniczy zapewniał możliwość realizacji wpłat gotówkowych wszystkimi nominałami w przedziale od 1 grosza do 500 zł?

Wykonawca informuje, iż wymóg zapewnienia przez urządzenie płatnicze możliwości realizacji wpłat gotówkowych wszystkimi nominałami tj. w przedziale od 1 grosza do 500 zł gwarantuje obsługę petentów w tym zakresie. Należy zwrócić uwagę na fakt, że w obiegu nominalnym znajdują się monety w przedziale od 1 grosza do 5 zł oraz banknoty od 10 zł do 500 zł. Wszystkie wskazane nominały zostały legalnie dopuszczone do obiegu przez Narodowy Bank Polski i każdy Klient powinien mieć możliwość zapłaty w wybranym przez siebie nominale.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie stawia szczegółowych wymagań w tym zakresie. Wykonawca powinien spełnić wymagania określone w **Załączniku nr 3 do SWZ § 4 ust. 9 a te stanowią, że (...)** „Wykonawca zapewni stały dostęp w kasie automatycznej (opłatomacie) środków finansowych na wypłatę reszty dla wpłacającego zarówno w banknotach jak i w monetach oraz odbiór gotówki z kasy automatycznej (opłatomatu).” – przy zachowaniu obowiązujących przepisów prawa, które jako podmiot profesjonalny biorący udział w postępowaniu Wykonawca, powinien stosować.

**Pytanie nr 9 z dnia 20.07.2023**

**Dotyczy: Załącznik nr 3 do SWZ §4 ust. 12:** „Opłatomat musi zapewniać obsługę kodów alfanumerycznych w postaci graficznej (np. kodów paskowych i kodów QR), musi posiadać możliwość odczytywania z dokumentów generowanych przez systemy Zamawiającego danych niezbędnych do dokonania opłaty. Wykonawca zapewni do tego konieczne oprogramowanie.”.

**Pytanie 1:** Czy Zamawiający zaakceptuje opłatomat zapewniający obsługę płatności przy pomocy kodów QR w standardzie Związków Banków Polskich?

**Odpowiedź:**

Tak, Zamawiający zaakceptuje opłatomat zapewniający obsługę płatności przy pomocy kodów QR w standardzie Związków Banków Polskich.

**Pytanie nr 10 z dnia 20.07.2023**

**Dotyczy: Załącznik nr 3 do SWZ §4 ust. 24 pkt. 1:** „na zgłoszoną awarię, rozumianą, jako brak możliwości dokonania jakiegokolwiek operacji za pomocą kasy automatycznej (opłatomatu), nie może przekroczyć 4 godzin; usunięcie awarii (naprawa lub wymiana wadliwego podzespołu lub urządzenia lub oprogramowania) musi zostać wykonana w ciągu następnego dnia roboczego od momentu otrzymania zgłoszenia awarii.”.

**Wykonawca wnioskuje o zmianę zapisu na:**

„na zgłoszoną awarię, rozumianą, jako brak możliwości dokonania jakiejkolwiek operacji za pomocą kasy au-tomatycznej (opłatomatu), nie może przekroczyć 24 godzin; usunięcie awarii (naprawa lub wymiana wadliwego podzespołu lub urządzenia lub oprogramowania) musi zostać wykonana w ciągu następnego dnia roboczego od momentu otrzymania zgłoszenia awarii,”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe – zapisy Załącznika nr 3 do SWZ § 4 ust. 24 pkt. 1 pozostają bez zmian.

**Pytanie nr 11 z dnia 20.07.2023**

**Dotyczy: Załącznik nr 3 do SWZ §4 ust. 33:** „Wykonawca musi dysponować autorskimi prawami majątkowymi lub licencjami (bez ograniczeń czasowych lub terytorialnych) do oprogramowania, o którym mowa w niniejszym paragrafie dotyczącego oprogramowania wchodzącego w skład opłatomatów. Wykonawca udziela Zamawiającemu w momencie jego przekazania Zamawiającemu bądź też zapewni Zamawiającemu w ramach wynagrodzenia, o którym mowa w § 3 umowy, udzielenie na czas oznaczony licencji lub sublicencji bez ograniczeń terytorialnych na korzystanie z nich w zakresie wystarczającym do korzystania z przedmiotu umowy w okresie realizacji umowy. W przypadku, jeśli z licencją lub sublicencją związana jest usługa odpłatnego wsparcia producenta, w tym aktualizacją oprogramowania, wynagrodzenie określone w § 3 umowy pokrywa koszt tej usługi w okresie obowiązywania niniejszej umowy, tj. do dnia 31.03.2025 r. Licencje przekazane Zamawiającemu powinny uprawniać Zamawiającego do korzystania z oprogramowania wraz z jego dokumentacją przez okres realizacji umowy. Wykonawca zrzeka się nieodwołalnie prawa do wypowiedzenia licencji, o której mowa powyżej.”.

Wykonawca w zakresie korzystania z oprogramowania zainstalowanego w urządzeniu oświadcza, że posiada prawo do korzystania z niego i w żaden sposób nie narusza uprawnień osób trzecich.

Zakres umów łączący Wykonawcę z producentem oprogramowania nie przewiduje możliwości udzielenia licencji, a tym bardziej sublicencji na rzecz innego podmiotu (Zamawiającego). Przedmiot umowy wykonywany jest przez Wykonawcę osobiście i nie ma podstaw prawnych do tego, aby Zamawiający domagał się przeniesienia praw licencyjnych.

Zakres posiadanych przez Wykonawcę uprawnień z tytułu licencji pozwala mu wykonywać przedmiot Umowy zgodnie z przepisami prawa. **Mając na uwadze powyższe Wykonawca występuje z wnioskiem o wykreślenie zapisu w części, w której Zamawiający domaga się udzielenia licencji.**

**Odpowiedź:**

Zamawiający uwzględni wniosek o wykreślenie zapisu w części, w której Zamawiający domaga się udzielenia licencji.

**W związku z powyższym §4 ust. 33 Załącznik nr 3 do SWZ – PPU otrzymuje brzmienie.**

„Wykonawca musi dysponować autorskimi prawami majątkowymi lub licencjami (bez ograniczeń czasowych lub terytorialnych) do oprogramowania, o którym mowa w niniejszym paragrafie dotyczącego oprogramowania wchodzącego w skład opłatomatów, w zakresie wystarczającym do korzystania z przedmiotu umowy w okresie realizacji umowy. W przypadku, jeśli z licencją lub sublicencją związana jest usługa odpłatnego wsparcia producenta, w tym aktualizacją oprogramowania, wynagrodzenie określone w § 3 umowy pokrywa koszt tej usługi w okresie obowiązywania niniejszej umowy, tj. do dnia 31.03.2025 r. Wykonawca zrzeka się nieodwołalnie prawa do wypowiedzenia licencji, o której mowa powyżej.”

Modyfikacja Załącznika nr 3 PPU stanowi załącznik do niniejszych odpowiedzi.

### **Pytanie nr 12 z dnia 20.07.2023**

**Dotyczy: Załącznik nr 3 do SWZ §5 ust. 1:** „Zamawiający wymaga, aby w ramach realizacji umowy, czynności bezpośrednio związane z jej wykonywaniem, określone w Opisie Przedmiotu Zamówienia (OPZ), SWZ w szczególności nadzór i koordynacja całości prac związanych z realizacją umowy, w tym montażu urządzeń (kierownik działu technicznego, inżynier wsparcia technicznego) były wykonywane przez osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. Kodeks pracy (Dz.U. z 2022 poz.1510), niezależnie od tego, czy prace te będzie wykonywał Wykonawca, jeden lub więcej partnerów w ramach konsorcjum, czy Podwykonawca.”.

W naszej ocenie jest to wymóg nieuprawniony w przedmiotowym postępowaniu, ponieważ charakter obowiązków osób, które mają wykonywać te usługi znacząco odbiega od rodzaju stosunku prawnego, jaki łączy pracodawcę i pracownika na podstawie Kodeksu pracy.

W art. 22 § 1 k.p. określono, że przez nawiązanie stosunku pracy pracownik zobowiązuje się do wykonywania pracy określonego rodzaju na rzecz pracodawcy i pod jego kierownictwem oraz w miejscu i czasie wyznaczonym przez pracodawcę, a pracodawca – do zatrudniania pracownika za wynagrodzeniem. Elementami decydującymi o tym, czy dane czynności można zakwalifikować jako wykonywane w ramach umowy o pracę są (występujące łącznie): osobiste świadczenie pracy w sposób ciągły, podporządkowanie przełożonemu nadzorującemu wykonywane pracy, wykonywanie pracy na stanowisku wskazanym przez pracodawcę i w czasie wskazanym przez pracodawcę. W przypadku ustalenia zatem, że w łączącym strony stosunku prawnym występowały elementy obce stosunkowi pracy (np. brak podporządkowania), nie jest możliwa jego kwalifikacja do stosunku pracy.

Wykonywanie czynności z zakresu serwisu i instalacji nie odpowiada definicji stosunku pracy ponieważ:

1) serwisantów cechuje wysoki stopień samodzielności i niezależności (brak podporządkowania – podstawowego elementu stosunku pracy);

2) od osób wykonujących te usługi oczekuje się osiągnięcia określonego rezultatu, a nie wyłącznie starannego działania przy wykonywaniu powierzonych czynności;  
3) czas wykonywania czynności wynika z okoliczności, umowy z Zamawiającym oraz dyspozycyjności serwisanta (czas nie jest określany przez wykonawcę - brak podstawowej cechy stosunku pracy).

Z powyższego wynika, że wykonanie usług przeprowadzania serwisów, przeglądów, instalacji będzie zatem zawierało elementy obce stosunkowi pracy w rozumieniu art. 22 § 1 k.p.

**Jednocześnie Zamawiający w Szczegółowym Opisie Zamówienia wymaga w rozdz. V, aby Oplatomaty posiadały gwarancję przez cały okres trwania umowy. Mając na uwadze powyższe czynności instalacyjne i serwisowe mogą być wykonywane wyłącznie przez producenta maszyny i jego pracowników (Podwykonawcę), w przeciwnym razie wiązałoby się to z utratą gwarancji przez Wykonawcę.**

**Mając na uwadze powyższe Wykonawca wnioskuje o zmianę zapisów:**

*„Zamawiający wymaga, aby w ramach realizacji umowy, pracownicy świadczący usługi, polegające na nadzorowaniu wykonywania przedmiotu umowy w trakcie trwania umowy będą zatrudnieni na podstawie umów o pracę w rozumieniu przepisów prawa ustawy z dnia 26 czerwca 1974r. Kodeks pracy (t. j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1510 z późn. zm.).”*

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

Zamawiający wymaga, aby czynności związane z nadzorem i koordynacją całości prac związanych z realizacją umowy co najmniej kierownika działu technicznego oraz inżyniera wsparcia były powierzone osobom zatrudnionym przez Wykonawcę lub Podwykonawcę na umowę o pracę.

#### **Pytanie nr 13 z dnia 20.07.2023**

**Dotyczy: Załącznik nr 3 do SWZ §7 ust. 1:** „Wykonawca nie może powierzyć wykonania zobowiązań wynikających z niniejszej Umowy innej osobie bez zgody Zamawiającego.”.

Oplatomaty objęte są gwarancją producenta w związku z powyższym wszelkie naprawy i serwis pod rygorem utraty gwarancji powinny być wykonywane przez dostawcę urządzeń. Czy w takim wypadku wykonywanie takich czynności jest traktowane jako podwykonawstwo?

#### **Odpowiedź:**

*Definicja umowy o podwykonawstwo na podstawie art. 7 pkt. 27 ustawy Pzp wskazuje:*

„umowa o podwykonawstwo – należy przez to rozumieć umowę w formie pisemnej o charakterze odpłatnym, zawartą między wykonawcą a podwykonawcą (...) na mocy

której odpowiednio podwykonawca lub dalszy podwykonawca, zobowiązuje się wykonać część zamówienia”.

Zamawiający opiera się na orzecznictwie KIO, które jest jednolite i wskazuje że producent oferowanych w postępowaniu urządzeń nie jest podwykonawcą.

„Oferowanie wyrobów innego producenta nie jest sprzeczne z oświadczeniem o samodzielnym wykonaniu zamówienia – producent nie jest, w rozumieniu przepisów p.z.p., ani podwykonawcą, ani podmiotem trzecim, z którego zasobów wykonawca korzysta”. ( KIO 1905/18, wyrok z dnia 8 października 2018r.).

Jeśli Wykonawca zrealizuje wymagania wskazane w umowie a ponadto **będzie posiadać gwarancję producenta**, urządzenia spełniać będą wszystkie wymogi SWZ, zapewni gwarantowany czas naprawy, oraz czas trwania gwarancji zaoferowany w ofercie - producent oferowanych w postępowaniu urządzeń nie jest podwykonawcą.

Zamawiający nie wymaga wskazania charakteru wymaganej w przedmiotowym postępowaniu gwarancji producenta ani w oświadczeniu - gwaranta jako podwykonawcy. Wykonawca powinien być w posiadaniu dowodu na potwierdzenie warunków gwarancji standardowej i gwarancji rozszerzonej, oraz na potwierdzenie braku istnienia różnic w ramach tych gwarancji, które w jakikolwiek sposób uprawdopodobniłyby możliwość lub konieczność realizacji zamówienia z udziałem gwaranta jako podwykonawcy.

#### **Pytanie nr 14 z dnia 20.07.2023**

**Dotyczy: Załącznik nr 3 do SWZ §8 ust. 2 pkt. 9:** „nieprzedłożenie Zamawiającemu aktualnej polisy OC, o której mowa w § 6 ust. 8 wraz z potwierdzeniem jej opłacenia - w wysokości 400,00 zł za każdy dzień zwłoki, liczony od następnego dnia po upływie terminu ważności polisy OC,”.

W opinii Wykonawcy kara powinna być liczona od dnia, w którym Wykonawca, po uprzednim wezwaniu Zamawiającego nie przedłożył kopii aktualnej polisy.

Wykonawca nie może być karany za to, że zapomniał poinformować Zamawiającego o przedłużeniu polisy. Kara umowna powinna być liczona za brak posiadania wymaganego ubezpieczenia.

**W związku z powyższym wnioskujemy o zmianę zapisu na:**

„nieprzedłożenie, *po uprzednim wezwaniu Zamawiającego*, aktualnej polisy OC, o której mowa w § 6 ust. 8 wraz z potwierdzeniem jej opłacenia - w wysokości 400,00 zł za każdy dzień zwłoki, liczony od następnego dnia po upływie terminu ważności polisy OC,”.

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający nie przewiduje wezwania Wykonawcy przez Zamawiającego do przedłożenia aktualnej polisy po upływie jej ważności, gdyż przewidział termin na jej



dostarczenie w ust. 9 § 6 Załącznika nr 3 – PPU.” W przypadku, gdy okres obowiązywania umowy/polisę wygasa w trakcie trwania Umowy, Wykonawca jest zobowiązany do przedłożenia Zamawiającemu umowy/polisę na pozostały czas realizacji Umowy w ciągu 7 dni od wygaśnięcia poprzedniej polisę.”

Jeśli po upływie tego terminu Wykonawca nie przedłoży aktualnej polisę, kara umowna będzie liczona zgodnie z zapisem Załącznika nr 3 do SWZ § 8 ust. 2 pkt. 9. Zamawiający nie wyraża zgodny na zmianę zapisu.

#### **Pytanie nr 15 z dnia 20.07.2023**

**Dotyczy: Załącznik nr 3 do SWZ §10 ust. 3 pkt. 5:** „Wykonawca nie przedstawił na wezwanie Zamawiającego dokumentu potwierdzającego wykorzystywanie przy realizacji zadań zleconych umową pojazdów elektrycznych lub pojazdów napędzanych gazem ziemnym w wymaganym co najmniej 10% udziale zgodnie z ustawą u z dnia 11 stycznia 2018 o elektromobilności i paliwach alternatywnych (Dz.U. 2022 r., poz. 1083),”

**Wykonawca zwraca się o wykreślenie zapisu.**

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe. Zapisy Załącznika nr 3 do SWZ § 10 ust. 3 pkt. 5 pozostają bez zmian.

#### **Pytanie nr 16 z dnia 20.07.2023**

**Dotyczy: Załącznik nr 3 do SWZ §12:** „1. Zamawiający, zgodnie z wymogiem art. 68 ust. 3 ustawy z dnia 11 stycznia 2018r. o elektromobilności i paliwach alternatywnych (Dz.U. z 2022 r. poz. 1083) zobowiązuje Wykonawcę do posiadania co najmniej 10 % udziału pojazdów elektrycznych lub pojazdów napędzanych gazem ziemnym we flocie pojazdów użytkowanych przez niego przy wykonywaniu zamówienia określonego niniejszą umową.

2. Wykonawca, przed zawarciem niniejszej umowy zobowiązany jest przedstawić Zamawiającemu wykaz floty pojazdów użytkowanych przy wykonywaniu zamówienia (ilość, nr rejestracyjne pojazdów) ze wskazaniem ( % ) udziału pojazdów elektrycznych lub pojazdów napędzanych gazem ziemnym.

3. Wykonawca, w trakcie trwania umowy, na każde żądanie Zamawiającego zobowiązuje się składać pisemne oświadczenie o wykorzystywanej flocie pojazdów przy realizacji zadań zleconych niniejszą umową, które zawierać będzie informacje nt. łącznej ilości pojazdów, w tym łącznej ilości pojazdów określonych ustawą wskazaną w ust. 2, wraz z informacją dotyczącą numeru rejestracyjnego.

4. Brak złożenia pisemnego oświadczenia w wyznaczonym terminie może zostać potraktowane przez Zamawiającego jako niespełnienie wymogu przedmiotowej

ustawy o elektromobilności i paliwach alternatywnych i stanowić przesłankę do odstąpienia od umowy, stosownie do § 10 ust. 3 pkt. 5 umowy.

5. Przedłożenie oświadczenia, o którym mowa, nie wyłącza uprawnienia Zamawiającego do weryfikacji spełnienia ww. wymogu w sposób wybrany przez Zamawiającego, w szczególności poprzez żądania okazania pojazdów.

6. W razie niewykonania przez Wykonawcę obowiązku określonego w niniejszym paragrafie Wykonawca ponosi względem Zamawiającego pełną odpowiedzialność za szkodę Zamawiającego z tego wynikającą.

**Wykonawca wnioskuję o usunięcie w/w zapisów nie mających odniesienia do przedmiotu zamówienia.**

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyjaśnia, że przedmiot zamówienia nie został wykluczony z katalogu usług wymienionych w ustawie z dnia 11 stycznia 2018r. o elektromobilności i paliwach alternatywnych (Dz.U. z 2022 r. poz. 1083).

Przepisy art. 68 ust. 3 wspomnianej ustawy mają zastosowanie do realizacji zadań publicznych określonych w ustawie dla danego rodzaju JST. W przypadku realizacji zadań publicznych, o których mowa w ustawie o samorządzie powiatowym konieczne jest spełnienie obowiązku wynikającego z ustawy o elektromobilności i paliwach alternatywnych. Art. 68 dotyczy odpowiedniego udziału pojazdów niskoemisyjnych i zeroemisyjnych przy realizacji zadań publicznych. Brak jest konieczności informowania przez Urząd Zamówień Publicznych o stosowaniu tych przepisów.

Suma usług realizowanych w ramach danego zadania publicznego – usługa najmu dwóch opłatomatów dla Starostwa Powiatowego w Bydgoszczy – musi być realizowana przy 10% udziale pojazdów elektrycznych lub napędzianych gazem. Należy uwzględnić i zsumować wszystkie pojazdy wykorzystywane do realizacji zadania. W nowelizacji ustawy o elektromobilności i paliwach alternatywnych dodany został art. 36a jednocześnie określający zasady zaokrąglania procentów podczas obliczania liczby wymaganych pojazdów. Zakłada on, iż wskaźnik poniżej 0,5 zaokrągla się w dół, a wskaźnik 0,5 i powyżej w górę. W przypadku Wykonawcy, który użytkuje jeden pojazd, przy wymogu 10%, wskaźnik wyniesie 0,1 pojazdu. Wskaźnik 0,1 po zaokrągleniu da nam wynik zero. Dopiero przy pięciu użytkowanych pojazdach zaktualizuje się obowiązek z ustawy o elektromobilności ( $5 \times 10\% = 0,5$  pojazdu – zaokrąglamy w górę do 1 pojazdu). W związku z powyższym jeśli łączna flota użytkowanych pojazdów wynosi 4 lub mniej, nie ma potrzeby zapewnienia elektrycznych pojazdów. Wykazanie liczby pojazdów należy do Wykonawcy w trybie opisanym w SWZ.

Zamawiający, zapisy Załącznika nr 3 do SWZ §12 pozostawia bez zmian.

**Pytanie nr 17 z dnia 20.07.2023**

**Dotyczy: Załącznik nr 3 do SWZ §15 ust. 4:** „Strony przewidują możliwość zmiany umowy w zakresie wymagań ustawy z dnia 11 stycznia 2018 roku o

elektromobilności i paliwach alternatywnych (Dz.U. z 2022 r. poz. 1083), o których mowa w § 12 umowy, jeżeli:

- 1) zostaną wprowadzone zmiany przedmiotowej Ustawy, mające wpływ na wymagania określone w SWZ oraz umowie;
- 2) zostaną wprowadzone przepisy wykonawcze do przedmiotowej ustawy, mające wpływ na wymagania określone w SWZ oraz umowie.”.

**Wykonawca wnioskuję o usunięcie w/w zapisów nie mających odniesienia do przedmiotu zamówienia.**

***Odpowiedź:***

Zamawiający wyjaśnia, że przedmiot zamówienia nie został wykluczony z katalogu usług wymienionych w ustawie z dnia 11 stycznia 2018r. o elektromobilności i paliwach alternatywnych (Dz.U. z 2022 r. poz. 1083).

Zamawiający, zapisy Załącznika nr 3 do SWZ §15 ust. 4 pozostawia bez zmian.

**Pytanie nr 18 z dnia 20.07.2023**

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość wyświetlania przez Wykonawcę na ekranie urządzenia płatniczego reklam, które nie będą związane z zakresem usług świadczonych przez Zamawiającego?

***Odpowiedź:***

Zamawiający dopuszcza możliwość wyświetlania przez Wykonawcę na ekranie urządzenia płatniczego reklam, które nie będą związane z zakresem usług świadczonych przez Zamawiającego.

**Pytanie nr 19 z dnia 20.07.2023**

Czy Zamawiający wymaga, aby wpłatomat posiadał gwarancję producenta w okresie realizacji umowy?

***Odpowiedź:***

Tak, Zamawiający wymaga, aby wpłatomat posiadał gwarancję producenta w okresie realizacji umowy.

**Pytanie nr 20 z dnia 20.07.2023**

Czy Zamawiający wymaga, aby opłatomaty posiadały system pozwalający na automatyczne wygaszenie urządzenia po godzinach urzędowania Instytucji, co przekłada się bezpośrednio na znaczne oszczędności wynikające ze zużycia energii elektrycznej do zasilania urządzenia? Wykonawca jednocześnie zaznacza, że

opłatomat wyłączy się automatycznie po godzinie 18:00, gdy spłynie raport z terminala płatniczego i zostanie przywrócony do pracy w godzinach porannych.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie stawia wymagań w tym zakresie, jednak w godzinach urzędowania Starostwa Powiatowego w obu lokalizacjach opłatomatów, urządzenia powinny być działające i dostępne dla petentów.

**Pytanie nr 21 z dnia 02.08.2023**

Dotyczy wymogu określonego w SWZ (rozdział II, pkt 3):

*„W zakresie przedmiotu zamówienia, Wykonawca jest obowiązany do zapewnienia dostępności osobom ze szczególnymi potrzebami, ze szczególnym uwzględnieniem wymogów określonych na podstawie art. 6 ustawy z dnia 19 lipca 2019 r. o zapewnianiu dostępności osobom ze szczególnymi potrzebami (Dz. U. z 2022 r. poz. 2240), a także zgodnie z ustawą z dnia 4 kwietnia 2019 r. o dostępności cyfrowej stron internetowych i aplikacji mobilnych podmiotów publicznych (Dz.U.2023 r. poz. 82) w tym, z wszystkimi wytycznymi dla dostępności treści internetowych zawartymi w załączniku do tej ustawy z uwzględnieniem:*

- umiejscowienia i montażu kas rejestrujących (opłatomatów),
- oprogramowania i obsługi kas rejestrujących (opłatomatów) dostosowanej dla potrzeb osób niepełnosprawnych”.

Wykonawca pragnie zwrócić uwagę, że przedmiot prowadzonego postępowania dotyczy świadczenia usługi najmu urządzeń samoobsługowych, które umożliwiają dokonywanie płatności na wskazane przez Zamawiającego rachunki bankowe. Urządzenie samoobsługowe posiada wgrane oprogramowanie, za pomocą którego Wykonawca rejestruje wpłaty we własnym systemie transakcyjnym.

Ustawa o dostępności stron internetowych i aplikacji mobilnych dotyczy podmiotów publicznych, takich jak:

- jednostki sektora finansów publicznych,
- państwowe jednostki organizacyjne bez osobowości prawnej,
- osoby prawne, utworzone w celu zaspokajania potrzeb o charakterze powszechnym, które wymienione w dwóch wcześniejszych punktach podmioty: • finansują ze środków publicznych w ponad 50%, lub
  - posiadają przez ponad połowę udziałów albo akcji, lub
  - nadzorują organ zarządzający, lub
  - mają prawo do powoływania ponad połowy składu organu nadzorczego lub zarządzającego,
- związki tych podmiotów,
- organizacje pozarządowe działające na rzecz ochrony i promocji zdrowia, osób z niepełnosprawnościami i seniorów.

**Zgodnie z wytycznymi Ministerstwa Cyfryzacji ustawa musi być przestrzegana na każdej stronie internetowej i w każdej aplikacji mobilnej, która należy do takiego podmiotu publicznego.**

Wykonawca wskazuje, że przedmiot prowadzonego postępowania nie obejmuje wytworzenia dedykowanej aplikacji mobilnej dla Zamawiającego, a jedynie najem urządzenia samoobsługowego wraz z oprogramowaniem, którego prawo do używania i stosowne licencje posiada Wykonawca. Na żadnym etapie nie dochodzi do przekazania praw licencyjnych na rzecz Zamawiającego – jest to niemożliwe z uwagi na fakt, że umowy licencyjne zawarte przez Wykonawcę z dostawcą oprogramowania nie przewidują takiej możliwości. Przedmiot umowy obejmuje przyjmowanie transakcji pieniężnych na rachunki bankowe Zamawiającego. **Jednocześnie należy wskazać, że ustawa wskazuje, że wymaganiami ustawy objęte są strony internetowe i aplikacje mobilne podmiotów publicznych – w przypadku tego postępowania mamy do czynienia z oprogramowaniem Wykonawcy, a nie podmiotu publicznego.**

Treść opisu przedmiotu zamówienia ma decydujący wpływ na zainteresowanie danym zamówieniem publicznym przez Wykonawców działających na „rynku danych produktów”, a w konsekwencji na ilość złożonych ofert w postępowaniu.

Orzecznictwo wskazuje, że każdy opis przedmiotu zamówienia będzie w pewnym stopniu prowadził do ograniczenia konkurencji, bowiem zawęży ją jedynie do kręgu wykonawców, którzy są w stanie zaoferować produkt zgodny z wymaganiami Zamawiającego. **Do potencjalnych Wykonawców należy dostarczenie urządzenia, które będzie spełniało cel postępowania tj. obsługę kasową z wykorzystaniem urządzenia samoobsługowego, przy czym Zamawiający nie może narzucać obowiązków w zakresie dostępności cyfrowej, które po pierwsze nie dotyczą przedmiotu zamówienia, a po drugie – ustawa ich nie wymaga, gdyż aplikacja mobilna (tutaj należałoby się zastanowić czy oprogramowanie zainstalowane w urządzeniu samoobsługowym dostarczonym przez Wykonawcę jest w rzeczy samej aplikacją mobilną) lub oprogramowanie nie będzie stanowić własności podmiotu publicznego.**

Mając na uwadze powyższe Wykonawca wnioskuje o wykreślenie zapisów dotyczących dostosowania oprogramowania zgodnie z wytycznymi ustawy.

#### **Odpowiedź:**

Z treści zapytania wynika, że chodziło o wymóg określony w SWZ (rozdział II, pkt. 1, ppkt. 3).

W trosce o wysoką jakość świadczonych usług i równe traktowanie Petentów Starostwa Powiatowego w Bydgoszczy Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

Zamawiający wymaga, aby zgodnie z ustawą z dnia 4 kwietnia 2019 r. o dostępności cyfrowej stron internetowych i aplikacji mobilnych podmiotów publicznych (Dz.U.2023 r. poz. 82) w tym, z wszystkimi wytycznymi dla dostępności treści internetowych zawartymi w załączniku do tej ustawy z uwzględnieniem:

- umiejscowienia i montażu kas rejestrujących (opłatomatów),
- oprogramowania i obsługi kas rejestrujących (opłatomatów) dostosowanej dla potrzeb osób niepełnosprawnych – publicznie dostępne oprogramowanie z interfejsem dotykowym umożliwiło z jej korzystania przez wszystkich użytkowników niezależnie od wieku i stopnia sprawności. Zamawiający w tym zakresie nie stawia dodatkowych wymagań niż te określone Dyrektywą Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2019/882 z dnia 17.04.2019 r. w sprawie wymogów produktów i usług (Dz. U. UE L 151).

**Załącznik:**

**Modyfikacja Załącznika nr 3 PPU**

Dokument podpisał: Starosta Bydgoski Wojciech Porzych