

Znak sprawy: ZPS/1/2010/PN

Dotyczy: **postępowania o udzielenie zamówienia publicznego** o wartości mniejszej niż 750.000 EURO, prowadzonego w oparciu art. 138o ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2019 r., poz. 1843 z późn. zm.), którego przedmiotem jest **świadczenie usług pocztowych na rzecz Samorządowego Kolegium Odwoławczego w Warszawie**.

Na podstawie art. 38 ust. 1 i 2 ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 29 stycznia 2004 r. **Zamawiający udziela odpowiedzi na pytania Wykonawców do treści Specyfikacji istotnych warunków zamówienia** i na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy Pzp dokonuje zmiany postanowień SIWZ (w tym załączników do SIWZ) i udostępnia dokonane w związku z zapytaniami zmiany SIWZ na stronie internetowej.

Niniejsze pismo stanowi integralną część SIWZ.

Pytanie 27.

§ 5 ust 1 Załącznika nr 1 do Wzoru Umowy (załącznik nr 7 do SIWZ)

Obecny zapis: *"Rozliczenia za wykonane usług codziennego odbioru przesyłek następować będą w okresach miesięcznych, w formie opłaty „z dołu”, w terminie 20 dni od daty dostarczenia prawidłowo wystawionej faktury do siedziby ZAMAWIAJĄCEGO. Należność ww. usługi za każdy miesiąc ich świadczenia będzie nie wyższa niż miesięczna wartość przedmiotowych usług wskazana w ofercie WYKONAWCY, stanowiącej Załącznik nr 3 do Umowy."*

§ 8 ust 5 Załącznika nr 2 do Wzoru Umowy (załącznik nr 7 do SIWZ)

Obecny zapis: *„Termin płatności faktury wynosi 20 dni od daty dostarczenia prawidłowo wystawionej faktury do siedziby ZAMAWIAJĄCEGO”* proponowany zapis : *„Termin płatności faktury wynosi 20 dni od daty wystawienia faktury przez WYKONAWCĘ”*

Wykonawca prosi o sprecyzowanie w umowie co oznacza „prawidłowo wystawiona faktura”.

Odpowiedź na pytanie nr 27

Zamawiający nie widzi możliwości zmian powyższego zapisu. Uzasadnienie wskazał to już w odpowiedzi na pytanie 1. "Prawidłowo wstawiona faktura" to dokument zawierający elementy wskazane w art. 106e ust. 1 Ustawy o podatku od towarów i usług (Dz. U. 2020, poz. 106), pozbawiony błędów rachunkowych i merytorycznych.

Pytanie 28.

§ 10 ust 2 Wzoru Umowy (załącznik nr 7 do SIWZ) oraz pkt 22.2 SIWZ

Obecny zapis: *"STRONY potwierdzają zgodnie, że przed zawarciem niniejszej Umowy Wykonawca wniósł zabezpieczenie należytego wykonania umowy w wysokości 5% ceny całkowitej brutto podanej w ofercie WYKONAWCY za wykonanie Umowy (bez uwzględniania prawa opcji), tj. w kwociew formie"*

Proponowany zapis:

„STRONY potwierdzają zgodnie, że przed zawarciem niniejszej Umowy Wykonawca wniósł zabezpieczenie należytego wykonania umowy w wysokości 2% ceny całkowitej brutto podanej w ofercie WYKONAWCY za wykonanie Umowy (bez uwzględniania prawa opcji), tj. w kwociew formie”

Uzasadnienie dla Zamawiającego:

Zamawiający ustalił wysokość zabezpieczenia na kwotę stanowiącą 5% ceny ofertowej brutto.

Cel wniesienia zabezpieczenia należytego wykonania umowy nie budzi wątpliwości – jest nim pokrywanie roszczeń z tytułu braku należytej realizacji zobowiązań przez Wykonawcę. W przypadku naliczenia kar przewidzianych umową - czemu najczęściej służy, umożliwia ich łatwiejsze dochodzenie. Jednocześnie jednak nie powinien to być środek skutkujący zbyt nadmiernymi obciążeniami dla Wykonawcy lub będący wręcz barierą uniemożliwiającą złożenie oferty. Tym bardziej w przypadku, gdy umowa przewiduje jeszcze inne mechanizmy zabezpieczenia należytego wykonania przedmiotu umowy przez Wykonawcę – w tym w zakresie kar. W niniejszym postępowaniu, zgodnie z postanowieniami projektu umowy, poza ww. zabezpieczeniem należytego wykonania umowy, zostały przewidziane inne instrumenty związane z zobowiązaniem do zapłaty kar umownych (par. 9).

Dodatkowo, biorąc pod uwagę skalę przedmiotu zamówienia i potencjalne szacunki Wykonawcy, należy się spodziewać, że przyjęty przez Zamawiającego próg 5% przełoży się na znaczną wysokość ww. zabezpieczenia. W połączeniu z okolicznością, że Wykonawca jest zobowiązany utrzymywać zabezpieczenie należytego wykonania umowy przez cały okres jej trwania, przekłada się to na znaczące koszty, jakie musi ponieść Wykonawca - tj. wskazany w SIWZ poziom zabezpieczenia determinuje wysoki koszt pozyskania zabezpieczenia i jego utrzymywania przez cały okres umowy.

Ten ostatni aspekt nie pozostaje natomiast bez wpływu na kalkulowaną przez Wykonawcę cenę usług, stąd też Wykonawca wnioskuje o obniżenie zabezpieczenia należytego wykonania umowy do poziomu 2% ceny ofertowej brutto. Ww. zmiany, w ocenie Wykonawcy, nie wpłyną w sposób negatywny na stopień zabezpieczenia potencjalnych roszczeń, jakie mogą powstać w związku z realizacją przedmiotowego zamówienia.

Odpowiedź na pytanie nr 28

Zamawiający częściowo przychylił się do zaproponowanych zmian i wyraża zgodę na obniżenie wysokości zabezpieczenia należytego wykonania umowy w wysokości 3%. W związku z tym zmienia zapisy:

- w punkcie 22.2 SIWZ:**

Było:

„Wykonawca zobowiązany jest wnieść, przed zawarciem umowy, zabezpieczenie należytego wykonania umowy w wysokości 5% ceny całkowitej brutto podanej w ofercie Wykonawcy za wykonanie Umowy (bez uwzględniania prawa opcji).”

Jest:

„Wykonawca zobowiązany jest wnieść, przed zawarciem umowy, zabezpieczenie należytego wykonania umowy w wysokości 3% ceny całkowitej brutto podanej w ofercie Wykonawcy za wykonanie Umowy (bez uwzględniania prawa opcji).”

- W punkcie 22.6 SIWZ:**

Było:

„Z treści gwarancji i poręczeń, o których mowa w pkt 22.3. SIWZ, musi wynikać bezwarunkowe, nieodwołalne i na pierwsze żądanie Zamawiającego (beneficjenta) zobowiązanie Gwaranta do zapłaty na rzecz Zamawiającego kwoty stanowiącej 5 % całkowitej ceny brutto podanej w ofercie Wykonawcy z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy w sprawie zamówienia publicznego przez Wykonawcę”

Jest:

„Z treści gwarancji i poręczeń, o których mowa w pkt 22.3. SIWZ, musi wynikać bezwarunkowe, nieodwołalne i na pierwsze żądanie Zamawiającego (beneficjenta) zobowiązanie Gwaranta do zapłaty na rzecz Zamawiającego kwoty stanowiącej 3 % całkowitej ceny brutto podanej w ofercie Wykonawcy z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy w sprawie zamówienia publicznego przez Wykonawcę”

- w § 10 ust 2 Wzoru Umowy (załącznik nr 7 do SIWZ):

Było:

„STRONY potwierdzają zgodnie, że przed zawarciem niniejszej Umowy Wykonawca wniósł zabezpieczenie należytego wykonania umowy w wysokości 5% ceny całkowitej brutto podanej w ofercie WYKONAWCY za wykonanie Umowy (bez uwzględniania prawa opcji), tj. w kwociew formie”

Jest:

„STRONY potwierdzają zgodnie, że przed zawarciem niniejszej Umowy Wykonawca wniósł zabezpieczenie należytego wykonania umowy w wysokości 3% ceny całkowitej brutto podanej w ofercie WYKONAWCY za wykonanie Umowy (bez uwzględniania prawa opcji), tj. w kwociew formie”

Pytanie 29.

Czy w przypadku gdy Wykonawca podejmie decyzję o wniesieniu zabezpieczenia w formie gwarancji bankowej, to czy gwarancja bankowa zabezpieczająca należyte wykonanie umowy może być dostarczona Zamawiającemu w formie e-gwarancji (dokumentu w formie elektronicznej opatrzonego kwalifikowanym podpisem elektronicznym)?

Odpowiedź na pytanie nr 29

Zamawiający wyraża zgodę na gwarancję bankową zabezpieczającą należyte wykonanie umowy w formie e-gwarancji.

Pytanie 30.

§ 11 ust 3 Wzoru Umowy (załącznik nr 7 do SIWZ)

Obecny zapis: *W trakcie realizacji zamówienia na każde wezwanie Zamawiającego w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie) Wykonawca przedłoży Zamawiającemu wskazane poniżej dowody w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę lub Podwykonawcę osób wykonujących wskazane w ust. 1 czynności w trakcie realizacji zamówienia:*

Wykonawca prosi o zmianę zapisu na proponowany:

3. *W trakcie realizacji zamówienia na każde wezwanie Zamawiającego (jednak nie częściej niż dwa razy w trakcie trwania umowy) w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie (jednak nie krótszym niż 15 dni roboczych) Wykonawca przedłoży Zamawiającemu (w jednej ze wskazanych poniżej form) wskazane poniżej dowody w*

celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę lub Podwykonawcę osób wykonujących wskazane w ust. 1 czynności w trakcie realizacji zamówienia

Odpowiedź na pytanie 30.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów na zaproponowane.

Pytanie 31.

§ 11 ust. 3.2., 3.3., 3.4. Wzoru Umowy (załącznik nr 7 do SIWZ)

Zamawiający w §11 ust. 3.2., 3.3., 3.4. określił zakres dokumentacji wymaganej od Wykonawcy w zakresie zatrudnienia. Wykonawca uprzejmie informuje, że średni czas realizacji skanu i anonimizacji 1 dokumentu kadrowego wynosi około 10 min. i składa się z:

- wyjęcie dokumentu z akt osobowych,
- sporządzenie skanu,
- anonimizacja danych,
- skompresowanie i zabezpieczenie pliku oraz wysyłka,
- wpięcie oryginału dokumentu.

W przypadku konieczności sporządzenia dużej liczby dokumentów do przekazania Zamawiającemu, koszt obsługi przetargu zostanie podniesiony ze względu na czasochłonność opisanych powyżej czynności oraz zużycie materiałów do ich realizacji. Mając na uwadze powyższe Wykonawca prosi o uzgodnienie maksymalnej wymaganej do przekazania liczby kopii zanonimizowanych dokumentów. Ze swojej strony rekomendujemy, aby ta liczba była jak najniższa a maksymalnie wynosiła 20 dokumentów.

Odpowiedź na pytanie nr 31

Zamawiający nie widzi możliwości zmiany ww. zapisów według powyższej propozycji. Zamawiający chce mieć możliwość takiej weryfikacji w przypadku podejrzenia niewypełniania przez Wykonawcę zapisów umowy.

Pytanie 32.

Wykonawca wnioskuję o usunięcie § 7 Wzoru Umowy (Załącznik nr 7). W ocenie Wykonawcy należy zrezygnować z paragrafu 7 w projekcie umowy, ponieważ:

Wykonawca jest operatorem pocztowym w rozumieniu art. 3 pkt 12 ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe, tj. przedsiębiorcą uprawnionym do wykonywania działalności pocztowej, na podstawie wpisu do rejestru operatorów pocztowych. Zgodnie z dyspozycją art. 42 ww. ustawy informacje lub dane objęte tajemnicą pocztową mogą być zbierane, utrwalane, przechowywane, opracowywane, zmieniane, usuwane lub udostępniane tylko wówczas, gdy czynności te dotyczą świadczonej usługi pocztowej albo są jej niezbędne do jej wykonania lub przepisy odrębne stanowią inaczej.

Legalność przetwarzania danych przez Wykonawcę jest zapewniona poprzez wypełnienie dyspozycji art. 6 ust. 1 lit. c) Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 roku w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE - przetwarzanie jest niezbędne do wypełnienia obowiązku ciążącego na administratorze (w związku z ustawą Prawo Pocztove).

Wykonawca w momencie przekazania jej danych osobowych w celu świadczenia usługi, staje się administratorem tych danych (decyduje o sposobach przetwarzania przekazanych danych).

Odpowiedź na pytanie nr 32

Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie zapisów § 7 Wzoru Umowy (Załącznik nr 7). W ocenie Zamawiającego zapisy ww paragrafu nie stoją w sprzeczności z obowiązującymi przepisami, m. in. wskazanym Prawie Pocztowym.

Pytanie 33.

W 3.6.2. SIWZ i § 1 ust. 5 lit. b) Wzoru Umowy Zamawiający uwzględnił zapis:

Zamawiający wskazuje, iż wszystkie przesyłki nadawane przez niego to przesyłki standardowe o wymiarach jak w punkcie 3.6.1, zgodnych ze wskazanymi w Prawie Pocztowym. Wskazane w punkcie 3.6.1 lit b) paczki pocztowe to w ponad 98% przesyłki mieszczące się w wymiarach:

- maksymalnych - 600 mm x 500 mm x 300 mm

- minimalnych – 140 mm x 90 mm

co odpowiada wymiarom Gabarytu A, dlatego też Zamawiający nie dopuszcza możliwości podziału paczek pocztowych ze względu na gabaryt i zastrzega, że ceny wskazane w formularzu stanowiącym Załącznik nr 2 do SIWZ zastosowane jak dla gabarytu A znajdą obligatoryjnie zastosowanie dla wszystkich paczek pocztowych. W przypadku nadania przesyłki powyżej wskazanych wymiarów gabarytu A Zamawiający nie wyraża zgody na naliczenie jakichkolwiek dodatkowych opłat do ceny wskazanej za Gabaryt A w Formularzu cenowym, stanowiącym Załącznik nr 3 do Umowy. W celu uniknięcia jakichkolwiek wątpliwości, Strony zgodnie oświadczają, że niedopuszczalne i sprzeczne z niniejszą Umową jest naliczanie przez Wykonawcę opłat za przesyłki nieodpowiadające Gabarytowi A w wysokości jak za przesyłki w Gabarycie B lub innym, a za wszelkie paczki Zamawiający uiszcza Wykonawcy opłatę jak za paczki nadane w Gabarycie A. W przypadku naliczenia takich opłat wbrew postanowieniom niniejszej Umowy Zamawiający nie będzie zobowiązany do ich uiszczenia, na co Wykonawca wyraża nieodwołaną zgodę. W przypadku ujęcia takich opłat w rozliczeniu, Wykonawca niezwłocznie skoryguje fakturę i pomniejszy należność o kwoty naliczone niezgodnie z Umową. Wykonawca bezwarunkowo zrzeka się wszelkich roszczeń o dopłaty do świadczonych usług z uwagi na kwalifikację paczek pocztowych jako Gabaryt inny niż Gabaryt A.

Wykonawca wnioskuje o usunięcie zapisu, ponieważ jest on niezgodny z przepisami ustawy Prawo Pocztove. Pozostawienie zastrzeżenia mogłoby sugerować, że pracownicy Wykonawcy mają przyjmować przesyłki paczkowe niezgodnie z Prawem pocztowym, na które powołuje się również sam Zamawiający. Wykonawca proponuje zmianę zapisu na następujący: „Opłaty za przesyłki będą naliczane odpowiednio do parametrów faktycznie nadanych przesyłek”.

Odpowiedź na pytanie nr 33

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę ww zapisów. Umowa jest porozumieniem dwóch stron i nie ma przeszkód, aby wprowadzić w niej zapis, zgodnie z którym paczki pocztowe nadawane przez Zamawiającego będą naliczane tylko w Gabarycie A. Zgodnie z analizą przesyłek nadawanych przez Zamawiającego w ciągu ostatniego roku paczki pocztowe stanowiły 0,2% wszystkich przesyłek wychodzących od Zamawiającego, przy czym 0,18% nadawanych

paczek to paczki standardowe o wadze 2-5 kg. Pozostałe paczki różniły się jedynie wagą. Zdaniem Zamawiającego nie ma konieczności dodatkowego podziału paczek ze względu na gabaryt.

Pytanie 34.

§ 9 ust 1 Wzoru Umowy (załącznik nr 7 do SIWZ)

Wykonawca wnosi, aby kara umowna w wysokości % wynagrodzenia brutto ustalonego w § 6 ust. 1 Umowy, była pomniejszona o wartość zrealizowanej części kontraktu. Prosimy o dodanie do zapisu: „pomniejszonej o wartość zrealizowanej części kontraktu”.

Odpowiedź na pytanie nr 34

Zamawiający nie widzi możliwości zmian powyższych zapisów na zaproponowane.

Pytanie 35.

W związku z zapisem umieszczonym przez Zamawiającego w §11 ust. 3.1.: *Wykonawca zobowiązany jest wypełnić w imieniu Zamawiającego obowiązek informacyjny przewidziany w RODO1 (art. 14 RODO), Wykonawca wnioskuję o przekazanie treści klauzuli informacyjnej Zamawiającego, która powinna być dostosowana do przedmiotu umowy.*

Odpowiedź na pytanie nr 35

Wypełnienie klauzuli związanej z zapisem w § 11 ust 3.1 Wzoru Umowy jest uzależnione od konieczności przedłożenia dowodów przez Wykonawcę w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, o które może wnioskować Zamawiający przez cały okres obowiązywania umowy. W związku z dynamicznie zmieniającymi się przepisami, w tym dotyczącymi RODO, na które należałoby się powołać w ww klauzuli Zamawiający nie widzi możliwości przedstawienia treści takiej klauzuli informacyjnej, która byłaby aktualna przez cały okres obowiązywania umowy. W związku z powyższym Zamawiający zobowiązuje się do przedłożenia aktualnej treści klauzuli informacyjnej wraz z wezwaniem do przedłożenia dowodów, jeśli będą one zawierały dane osób fizycznych. Zamawiający zatem zmienia zapis § 11 ust 3.1 Wzoru Umowy:

Było:

„oświadczenie Wykonawcy lub Podwykonawcy o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie Zamawiającego, z zastrzeżeniem ust. 1, przy czym wezwanie Zamawiającego może być ograniczone do określonej placówki nadawczej Wykonawcy, lub miejscowości, wedle wyboru Zamawiającego). Oświadczenie to powinno zawierać w szczególności: dokładne określenie podmiotu składającego oświadczenie, datę złożenia oświadczenia, wskazanie, że objęte wezwaniem czynności wykonują osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę wraz ze wskazaniem liczby tych osób rodzaju umowy o pracę i wymiaru etatu oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu Wykonawcy lub Podwykonawcy. Wykonawca zobowiązany jest wypełnić w imieniu Zamawiającego obowiązek informacyjny przewidziany w RODO¹ (art. 14 RODO) wobec osób fizycznych, których dane osobowe, Wykonawca przekaże Zamawiającemu w związku z

realizacją przedmiotowej Umowy (w tym w zakresie danych osobowych pracowników Wykonawcy przekazywanych w trybie oraz zakresie, o którym mowa w §11 Umowy),”

Jest:

„oświadczenie Wykonawcy lub Podwykonawcy o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie Zamawiającego, z zastrzeżeniem ust. 1, przy czym wezwanie Zamawiającego może być ograniczone do określonej placówki nadawczej Wykonawcy, lub miejscowości, wedle wyboru Zamawiającego). Oświadczenie to powinno zawierać w szczególności: dokładne określenie podmiotu składającego oświadczenie, datę złożenia oświadczenia, wskazanie, że objęte wezwaniem czynności wykonują osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę wraz ze wskazaniem liczby tych osób rodzaju umowy o pracę i wymiaru etátu oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu Wykonawcy lub Podwykonawcy. Wykonawca zobowiązany jest wypełnić w imieniu Zamawiającego obowiązek informacyjny przewidziany w RODO¹ (art. 14 RODO) wobec osób fizycznych, których dane osobowe, Wykonawca przekaże Zamawiającemu w związku z realizacją przedmiotowej Umowy (w tym w zakresie danych osobowych pracowników Wykonawcy przekazywanych w trybie oraz zakresie, o którym mowa w §11 Umowy). Treść klauzuli informacyjnej Zamawiający przekaże wraz z wezwaniem”.

Zamawiający informuje, iż na stronie Biuletynu Informacji Publicznej udostępniona została Specyfikacja Istotnych Warunków Zamówienia wraz z załącznikami uwzględniającymi wprowadzane zmiany.