



POWIATOWY URZĄD PRACY

40-852 Katowice, ul. Pośpiecha 14, tel. sekr. 0 32 258-84-50, fax. 0 32 253 91 36,
tel.: 0 32 259 85 17, 0 32 259-95-03; e-mail: kaka@praca.gov.pl
www.pup.katowice.pl

Katowice, dnia 16.12.2016 r.

O.JS.3531-14-5/2016

dotyczy postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na świadczenie usług pocztowych dla Powiatowego Urzędu Pracy w Katowicach.

Na podstawie art. 38 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29.01.2004 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jedn. Dz. U. z 2015 r. poz. 2164), Zamawiający – Powiatowy Urząd Pracy w Katowicach, przekazuje wyjaśnienia do specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

I.SIWZ Rozdział X ust 2 - Zamawiający dopuszcza możliwość realizacji zamówienia z udziałem podwykonawców.

Zwracamy uwagę, iż zgodnie z art. 20 Ustawy Prawo pocztowe z dnia 23 listopada 2012r. operator pocztowy, który zawarł z nadawcą umowę o świadczenie usługi pocztowej, jest obowiązany do oznaczenia przyjętej przesyłki pocztowej informacją potwierdzającą przyjęcie przez niego opłaty za usługę pocztową albo sposób jej uiszczenia umożliwiającą jego identyfikację.

Wobec tego Wykonawca przyjmując do nadania przesyłki Zamawiającego zobligowany jest do ich oznaczenia w sposób umożliwiający jego identyfikację. Dopiero tak oznaczona przesyłka mogłaby zostać nadana w placówce np. Poczty Polskiej S.A., która rzecz jasna również musiałaby ją oznaczyć swoim znakiem opłaty pocztowej.

Zatem stroną zawartej umowy o świadczenie usług pocztowych z operatorem wyznaczonym byłby Wykonawca – nie Zamawiający co odpowiada definicji nadawcy określonej w art 3 pkt 10) ustawy Prawo pocztowe, zgodnie z którym nadawca to podmiot, który zawarł z operatorem pocztowym umowę o świadczenie usługi pocztowej.

Pytanie 1: Czy Zamawiający dopuszcza sytuację, w której część przesyłek zostanie nadana przez inny podmiot w imieniu i na rzecz Zamawiającego, w wyniku czego na przesyłkach lub dowodzie nadania przesyłki będzie figurował inny podmiot niż Zamawiający?

ODPOWIEDŹ 1

Zamawiający wymaga, aby na dowodzie nadania przesyłki figurował Zamawiający jako podmiot nadający przesyłkę.

II.W Załączniku nr 7 do SIWZ „Opis przedmiotu zamówienia” ust. 1 oraz w Załączniku nr 8 do SIWZ „Istotne postanowienia, które zostaną wprowadzone do umowy” ust. 4 Zamawiający wskazał, że nadawane przesyłki winny być doręczane do każdego miejsca w kraju i za granicą na podany adres.

Pytanie 2: Czy Zamawiający dopuszcza doprecyzowanie powyższego zapisu w następujący sposób: „przesyłki nadawane przez Zamawiającego dostarczane będą do każdego miejsca w kraju i za granicą zgodnie z treścią porozumień podpisanych ze Światowym Związkiem Pocztowym.”?

ODPOWIEDŹ 2

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu.

III.W Załączniku nr 7 do SIWZ „Opis przedmiotu zamówienia”, w ust. 2 oraz w Załączniku nr 8 do SIWZ „Istotne postanowienia, które zostaną wprowadzone do umowy” ust. 5 Zamawiający wskazał, że zawartością nadawanych przesyłek będą również pisma i decyzje administracyjne.

Pytanie 3 : Czy Zamawiający wymagając, aby przesyłki zawierające pisma i decyzje administracyjne, które Zamawiający jako organ administracji publicznej przesyła adresatom w toku prowadzonego przez niego postępowania administracyjnego a Wykonawca zobowiązany jest doręczać adresatom zgodnie z trybem i sposobem określonym w Kodeksie postępowania administracyjnego, ma na myśli również zachowanie terminów, o których mowa w art.57 § 5 pkt 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2013 r. poz.267)?

Pytanie 4 : W związku ze wskazaniem w ust 18 Załącznika nr 7 oraz ust 22 Załącznika nr 8 przez Zamawiającego sposobu zwracania przesyłek, w tym również trybach zgodnie z Kodeksem postępowania administracyjnego, to należy zapis ten interpretować, iż Zamawiający zgodnie ze specyfiką swej działalności, nadawać będzie przesyłki z mocą dokumentu urzędowego?

ODPOWIEDŹ 3 i 4:

Zamawiający informuje, że przesyłki pocztowe polecone, których adresatem jest Sąd oraz w sytuacji, gdy Zamawiającemu niezbędne jest uzyskanie potwierdzenia nadania, które ma moc dokumentu urzędowego, zostały wyłączone z niniejszego postępowania.

Przesyłki pocztowe zawierające pisma i decyzje administracyjne, które Zamawiający jako organ administracji publicznej doręcza adresatom w toku prowadzonego postępowania administracyjnego, są doręczane zgodnie z art. 39 Kpa.

Sposoby obliczania terminów określone w art. 57 § 5 pkt 2 ustawy z dnia 14.06.1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (tekst jedn. Dz. U. Z 2013 r. nr 267 z późn. zm.) dotyczą prowadzonych postępowań administracyjnych a nie trybu i sposobu realizacji przedmiotu zamówienia przez wykonawcę.

IV.W Załączniku nr 7 do SIWZ „Opisie przedmiotu zamówienia” ust. 17 oraz w Załączniku nr 8 do SIWZ „Istotne postanowienia, które zostaną wprowadzone do umowy” ust. 21 Zamawiający stwierdził, że będzie korzystał z własnych wzorów „potwierdzenia odbioru”.

Pytanie 5: Czy zatem wskazane przez Zamawiającego druki, będą zgodne poniższymi minimalnymi wymaganiami technicznymi:

1) gramatura papieru: papier offsetowy BD 140 – 200 g/m²

2) wymiar druku: minimum 90 x 140 mm (część środkowa, bez listew bocznych)

• optymalne wymiary:

a) część środkowa, bez listew bocznych - 100 x 140 mm,

b) całość druku, tj. część środkowa + listwy boczne - 100 x 160 mm,

wszystkie wymiary przyjmuje się z tolerancją 2 mm

3) listwy po obu stronach, perforacja pionowa pozwalająca na wyrwanie środkowej części druku bez jego uszkodzenia,

4) co najmniej 5 mm pasek kleju gwarantujący przyczepność do różnego rodzaju podłoża w zróżnicowanym zakresie temperatur zabezpieczony osłoną.

Adres nadawcy napisany w strefie prostokątnej w minimalnej odległości:

1) 40 mm od górnego brzegu przesyłki,

2) 05 mm od prawego brzegu,

3) 15 mm od dolnego brzegu.

Pytanie 6 : Czy Zamawiający dopuszcza doprecyzowanie powyższego zapisu w następujący sposób: „Zamawiający będzie korzystał z własnych wzorów druków „potwierdzenia odbioru” i „książki nadawczej” po uprzednim uzyskaniu akceptacji Wykonawcy” lub przedstawi wzory dokumentów?

ODPOWIEDŹ 5 i 6:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu. Opracowane przez Zamawiającego wzory druków zawierają niezbędne elementy wynikające z przepisów prawa, których dotyczą nadawane przesyłki pocztowe. Stosowane przez Zamawiającego wzory druków zawierają stosowną adnotację informującą, że nadawane przesyłki pocztowe zawierające pisma i decyzje administracyjne, które Zamawiający doręcza adresatom w toku prowadzonego przez niego postępowania administracyjnego. Zamawiający będzie korzystał z własnych druków i nie przewiduje możliwości uzyskiwania akceptacji Wykonawcy oraz nie przewiduje wcześniejszego przedstawiania wzorów

dokumentów.

V.W Załączniku nr 7 do SIWZ „Opisie przedmiotu zamówienia” ust. 18 oraz w Załączniku nr 8 do SIWZ „Istotne postanowienia, które zostaną wprowadzone do umowy” ust. 22 Zamawiający określił, że „Wykonawca będzie dostarczać do siedziby Zamawiającego pokwitowane przez adresata potwierdzenia odbioru przesyłki niezwłocznie po doręczeniu korespondencji, nie później jednak, niż w ciągu 7 dni roboczych od dnia doręczenia.”

Pytanie 7: Czy Zamawiający dopuszcza wykreślenie treści tego paragrafu, ponieważ postanowienia dotyczące terminów doręczania przesyłek pocztowych uregulowane są Rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz. U. z 2013r., poz. 545)?

ODPOWIEDŹ 7:

Zamawiający nie dopuszcza możliwości zmiany zapisów w załączniku nr 7 i 8 do SIWZ w w/w zakresie.

VI.W Załączniku nr 7 do SIWZ „Opis przedmiotu zamówienia”, w ust. 22 oraz w Załączniku nr 8 do SIWZ „Istotne postanowienia, które zostaną wprowadzone do umowy” ust. 35, Zamawiający wskazał ewentualne skutki niewykonania usługi Poczta Firmowa.

Pytanie 8 : Czy uwzględniając wewnętrzne regulacje Wykonawcy w zakresie usługi odbioru przesyłek, Zamawiający dopuszcza ograniczenie skutków niewykonania usługi do kary umownej za niezgłoszenie się Wykonawcy po odbiór przesyłek w oznaczonym dniu, w wysokości 200% opłaty za jeden odbiór oraz wyłączenie odpowiedzialności w przypadku wystąpienia przyczyn niezawinionych przez Wykonawcę, w szczególności z powodu działania siły wyższej?

ODPOWIEDŹ 8:

Zamawiający nie dopuszcza możliwości zmiany w w/w zakresie.

VII.W Załączniku nr 8 do SIWZ „Istotne postanowienia, które zostaną wprowadzone do umowy” ust. 23 Zamawiający po zakończeniu każdego kwartału wymaga od Wykonawcy przedłożenia kopii umów o pracę doręczycieli zatrudnionych do realizacji przedmiotu zamówienia na terenie Miasta Katowice.

Przepisy ustawy Pzp nie precyzują w jaki sposób zamawiający może kontrolować spełnienie wymagań przez wykonawcę, o których mowa w art. 29 ust 3 a ustawy Prawo zamówień publicznych. Również przepisy rozporządzenia Ministra Rozwoju z dnia 26 lipca 2016 r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy w postępowaniu o udzielenie zamówienia (Dz. U. z 2016 r. poz. 1126) nie odnoszą się do kwestii sposobu dokumentowania zatrudnienia osób, o których mowa w art. 29 ust. 3a ustawy Prawo zamówień publicznych. Jednakże wskazania wymaga, iż Generalny Inspektor Ochrony Danych Osobowych w piśmie z dnia 23 września 2016 roku, kierowanego do Prezesa UZP, wyraził jednoznaczne stanowisko w przedmiotowym zakresie. W piśmie tym GODO stwierdza, iż „przekazywanie zamawiającemu kopii umów o pracę oraz zakresów obowiązków osób zatrudnionych u wykonawcy jest równoznaczne z udostępnieniem szerokiego zakresu danych osobowych, które nie są zamawiającemu niezbędne z punktu widzenia celu, jakim jest kontrola spełniania przez wykonawcę wymagań w zakresie zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia na roboty budowlane lub usługi. Dostęp do informacji stanowiących dane osobowe nie jest bowiem niezbędny dla weryfikacji spełnienia określonych warunków przez wykonawcę. W opinii Generalnego Inspektora dla realizacji tego celu wystarczające byłoby przedstawienie przez wykonawcę stosownych oświadczeń czy zaświadczeń lub zanonimizowanych dokumentów. 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 i adresów pracowników czy wysokości ich wynagrodzeń. W tym kontekście przywołać należy zasadę adekwatności, wyrażoną w art. 26 ust. 1 pkt 3 ustawy o ochronie danych osobowych, zgodnie z którą administrator powinien przetwarzać tylko takiego rodzaju dane i tylko o takiej treści, które są niezbędne ze względu na cel zbierania danych. Dane osobowe nie mogą być zbierane na zapas, „na wszelki wypadek”, tj. bez wykazania celowości ich pozyskania i niezbędności dla realizacji zadań administratora danych – którym po uzyskaniu danych stałby się zamawiający.

W związku z powyższym, Generalny Inspektor Ochrony Danych Osobowych stoi na stanowisku, iż z regulacji zawartych w art. 29 ust. 3a oraz 36 ust. 2 pkt 8a ustawy Prawo zamówień publicznych nie można wywodzić podstawy do przekazywania zamawiającemu przez wykonawcę danych osobowych pracowników, a zarówno dokumentowanie zatrudnienia osób, o których mowa w art. 29 ust. 3a, jak i kontrola

spełniania przez wykonawcę wymagań, o których mowa w tym artykule może odbywać się w sposób, który nie będzie wiązał się z przetwarzaniem danych indywidualnych osób.”

Zatem z przepisów w żaden sposób nie wynika uprawnienie zamawiającego do żądania od wykonawcy będącego pracodawcą oświadczeń składanych przez jego pracowników bądź zaświadczeń wyłącznie ich dotyczących.

Ponadto legalność przetwarzania danych, w tym również ich udostępniania musi znajdować oparcie w jednej z przesłanek określonych w art. 23 ust. 1 ustawy o ochronie danych osobowych – jeśli chodzi o dane osobowe tzw. zwykłe, bądź też w art. 27 ust. 2 – w odniesieniu do danych szczególnie chronionych, których zamknięty katalog określony został w art. 27 ust. 1 ustawy. Jedną z przesłanek, o której stanowią powołane przepisy, jest upoważnienie do przetwarzania danych zawarte w odrębnych przepisach prawa (vide art. 23 ust. 1 pkt 2 i art. 27 ust. 2 pkt 2), przy czym – jeśli chodzi o dane szczególnie chronione (jak np. dane o stanie zdrowia) – przepisy te powinny znajdować się w akcie prawnym o randze ustawy i stwarzać pełne gwarancje ochrony tych danych.

W opisywanym przypadku jako podstawy przetwarzania (udostępniania) danych nie można uznać zgody osoby, której dane dotyczą, byłaby to bowiem zgoda wyrażona dla realizacji celu innego podmiotu. Zgodnie z zaproponowanym rozwiązaniem, pracodawca miałby występować wyłącznie jako pośrednik w pozyskiwaniu zgód od swoich pracowników, a taka konstrukcja nie znajduje uzasadnienia w świetle zasad przetwarzania danych osobowych.

Ponadto, aby zgoda mogła być uznana za podstawę prawną musi być wyrażona w sposób dobrowolny. Jednak w relacji zachodzącej między pracodawcą a pracownikiem trudno jest mówić o takiej dobrowolności, gdyż brak jest tu równowagi podmiotowej (stosunek nadrzędności i podrzędności podmiotów), co często może sprzyjać wymuszeniu zgody. Stanowisko GIODO poparł także Naczelny Sąd Administracyjny w wyroku z dnia 1 grudnia 2009 r. o sygn. akt I OSK 249/09, stwierdzając, że „wyrażona na prośbę pracodawcy pisemna zgoda pracownika, na pobranie i przetworzenie jego danych osobowych, narusza prawa pracownika i swobodę wyrażenia przez niego woli. (...) Brak równowagi w relacji pracodawca pracownik stawia pod znakiem zapytania dobrowolność w wyrażeniu zgody na pobieranie i przetworzenie danych osobowych (biometrycznych). Z tego względu ustawodawca ograniczył przepisem art. 221 kodeksu pracy katalog danych, których pracodawca może żądać od pracownika”. Nie bez znaczenia jest również fakt, iż – zgodnie z definicją zawartą w art. 7 pkt 5 ustawy o ochronie danych osobowych –

zgoda może być odwołana w każdym czasie. Dlatego w sytuacji, gdy dostęp do określonych informacji miałby służyć realizacji zadań wynikających z przepisów prawa, oparcie się wyłącznie na zgodzie osoby, której dane dotyczą, mogłoby okazać się nieskuteczne.

Pytanie 9: *W świetle powyższego wykonawca wnosi o wyjaśnienie, czy Zamawiający dopuszcza zmianę postanowień zawartych w ust 23 i ust 43 Załącznika nr 5 poprzez wykreślenie żądania przedstawienia oświadczenia wykonawcy o stanie zatrudnienia zawierające listę osób świadczących pracę na umowę o pracę, a w jego miejsce wprowadzenia postanowień w następującym brzmieniu:*

„1. W trakcie realizacji zamówienia zamawiający uprawniony jest do wykonywania czynności kontrolnych wobec wykonawcy odnośnie spełniania przez wykonawcę lub podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane w punkcie 1 czynności. Zamawiający uprawniony jest w szczególności do:

a) żądania oświadczeń i dokumentów w zakresie potwierdzenia spełnienia ww. wymogów i dokonywania ich oceny,

b) żądania wyjaśnień w przypadku wątpliwości w zakresie potwierdzenia spełniania ww. wymogów,

c) przeprowadzania kontroli na miejscu wykonywania świadczenia.

2. W trakcie realizacji zamówienia na każde wezwanie zamawiającego w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie, uwzględniającym czas niezbędny do przygotowania żądanych dokumentów, wykonawca przedłoży zamawiającemu dowody w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez wykonawcę osób wykonujących wskazane w punkcie 1 czynności w trakcie realizacji zamówienia. Zamawiający może żądać następujących dokumentów:

a) oświadczenia wykonawcy o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie 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;

b) poświadczonej za zgodność z oryginałem odpowiednio przez wykonawcę lub podwykonawcę kopii umowy/umów o pracę osób wykonujących w trakcie realizacji

zamówienia czynności, których dotyczy ww. oświadczenie wykonawcy lub podwykonawcy (wraz z dokumentem regulującym zakres obowiązków, jeżeli został sporządzony). Kopia umowy/umów powinna zostać zanonimizowana w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników, zgodnie z przepisami ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. o ochronie danych osobowych (tj. w szczególności bez imion, nazwisk, adresów, nr PESEL pracowników). Informacje takie jak: data zawarcia umowy, rodzaj umowy o pracę i wymiar etatu powinny być możliwe do zidentyfikowania;

c) zaświadczenia właściwego oddziału ZUS, potwierdzającego opłacanie przez wykonawcę lub podwykonawcę składek na ubezpieczenia społeczne i zdrowotne z tytułu zatrudnienia na podstawie

umów o pracę za ostatni okres rozliczeniowy;

d) poświadczonej za zgodność z oryginałem odpowiednio przez wykonawcę lub podwykonawcę kopii dowodu potwierdzającego zgłoszenie pracownika przez pracodawcę do ubezpieczeń, zanonimizowanej w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników, zgodnie z przepisami ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. o ochronie danych osobowych?."

ODPOWIEDŹ 9:

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną modyfikację tym bardziej, że w ROZDZIALE XXIV SIWZ. INFORMACJE DOTYCZĄCE UMOWY Zamawiający wskazał, że „W celu wykazania spełnienia oświadczenia zawartego w pkt 5 formularza oferty, przed podpisaniem umowy Wykonawca zobowiązany jest przedłożyć wykaz osób (doręczycieli), które będą zatrudnione - do realizacji przedmiotu zamówienia na terenie Miasta Katowice - na umowę o pracę. Wraz z wykazem należy przedłożyć do wglądu kopie umów o pracę zawartych z osobami wykazanymi. Kopia umowy o pracę musi zawierać następujące informacje: rodzaj umowy, data zawarcia umowy i czas jej obowiązywania, oznaczenie stron umowy, rodzaj umówionej pracy, miejsce wykonywania pracy oraz wymiar czasu pracy. Informacje wrażliwe, podlegające ochronie na podstawie ustawy o ochronie danych osobowych, należy zanonimizować.

Ponadto Zamawiający podkreśla, że na żadnym etapie postępowania nie domaga się wglądu do dokumentacji pracowniczej, tj. do akt osobowych pracownika, które są dostępne organom wymienionym w zapytaniu Wykonawcy. Co istotne, sam Wykonawca w zapytaniu podkreśla, że dane osobowe pracownika mogą zostać upowszechnione po uzyskaniu zgody pracownika. Nie stoi zatem nic na przeszkodzie, aby pracodawca wystąpił o stosowną zgodę do pracowników lub jak zostało wskazane wyżej, ujawnił tylko te dane, które nie podlegają ustawowej ochronie a pozwalają potwierdzić fakt zatrudnienia na umowę o pracę do realizacji zamówienia. Zamawiający nie zgadza się z zarzutem naruszenia zasady konkurencyjności i równego traktowania wykonawców. Zatrudnienie osób do realizacji zamówienia na umowę o pracę nie jest warunkiem udziału a społecznym kryterium oceny ofert, które pozwala swobodnie kształtować ofertę Wykonawcy.

VIII.W Załączniku nr 8 do SIWZ „Istotne postanowienia, które zostaną wprowadzone do umowy” ust 30 Zamawiający określił termin płatności faktury.

Pytanie 10 : *Czy ze względu na obowiązujące regulacje wewnętrzne u Wykonawcy i ze względu na fakt, iż poniższa propozycja zapewnia wystarczający czas na dokonanie płatności, Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany terminu płatności za zrealizowane usługi pocztowe wg proponowanego zapisu: „(...) wynagrodzenie Wykonawcy będzie uiszczane przez Zamawiającego z dołu, przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy nr w terminie 21 dni kalendarzowych licząc od dnia wystawienia faktury VAT, pod warunkiem, że doręczenie przesyłki z fakturą do siedziby Zamawiającego nastąpi w ciągu 4 dni roboczych od dnia jej wystawienia. W przeciwnym wypadku termin płatności faktury VAT wynosi 14 dni kalendarzowych licząc od dnia doręczenia Zamawiającemu przesyłki z fakturą.” ?*

ODPOWIEDŹ 10:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów w w/w zakresie.

IX.W Załączniku nr 8 do SIWZ „Istotne postanowienia, które zostaną wprowadzone do umowy” ust 33 – zamawiający przewiduje ewentualną okoliczność zmian w podatku VAT.

Wykonawca jako operator wyznaczony zobowiązany do świadczenia powszechnych usług pocztowych, które objęte są przedmiotem zamówienia i nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Art. 53 i nast. ustawy Prawo pocztowe wyznaczają ścisły reżim ustalania opłat za świadczenie powszechnych usług pocztowych. Zatem w przypadku zmian cen usług w trakcie wykonywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, Wykonawca zmuszony będzie do świadczenia powszechnych usług pocztowych z naruszeniem przepisów ustawowych, nie tylko z zakresu prawa pocztowego, ale także cywilnego, czy antymonopolowego. Taki stan rzeczy byłby niedopuszczalny, zarówno ze względu na ustawowe obowiązki ciążące na Wykonawcy jako operatorze wyznaczonym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

Pytanie 11: *Czy zatem Zamawiający wyrazi zgodę na uzupełnienie zapisu ust. 33 poprzez dodanie postanowienia o następującym brzmieniu: “w przypadku wprowadzenia przez Wykonawcę powszechnie obowiązujących w jego działalności nowych cen usługi lub usług należących do przedmiotu umowy Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany cen jednostkowych, odpowiednio tej usługi lub usług pod warunkiem ich zaakceptowania przez*

Zamawiającego, a w przypadkach gdy jest to wymagane obowiązującymi przepisami prawa, również pod warunkiem wcześniejszego zatwierdzenia nowych cen usługi lub usług przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej. W powyższym przypadku Zamawiający zobowiązuje się do uiszczenia opłaty za świadczone usługi w wysokości obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT”?

ODPOWIEDŹ 11:

Zamawiający nie dopuszcza możliwości wprowadzenia do umowy zapisów proponowanych przez Wykonawcę.

X.W Załączniku nr do SIWZ „Istotne postanowienia, które zostaną wprowadzone do umowy” ust. 31 Zamawiający wskazał, że za datę realizacji płatności uważa się dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego.

Pytanie 12: *Czy z uwagi na praktykę obrotu gospodarczego, popartą orzecznictwem sądów, zgodnie z którą zapłata należności ma na celu umożliwienie Wykonawcy swobodnego korzystania z należnych mu pieniędzy, co jest możliwe dopiero w chwili wpływu środków na konto Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza zmianę powyższego zapisu na: „Za dzień zapłaty Strony przyjmują dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy”?*

ODPOWIEDŹ 12:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów w w/w zakresie. Strony zawierające umowę mogą ułożyć stosunek prawny wg swego uznania, byle jego treść lub cel nie sprzeciwiały się właściwości (naturze) stosunku, ustawie ani zasadom współżycia społecznego.

XI.W załączniku nr 8 do SIWZ „ Istotne postanowienia, które zostaną wprowadzone do umowy” ust. 43 Zamawiający określa wysokość kar umownych.

Pragniemy wskazać, iż w przypadku, kiedy Zamawiający zobligowany jest do stosowania ustawy Pzp (czyli jak w przedmiotowej sprawie), winien znaleźć zastosowanie art. 145 Pzp, który przewiduje jedyną możliwość odstąpienia przez Zamawiającego od umowy.

Podkreślić ponadto, należy, iż zastrzeżenie kary umownej z tytułu rozwiązania umowy nie odpowiada literalnemu brzmieniu przepisów art. 483 Kodeksu cywilnego, zgodnie z którym można zastrzec w umowie, że naprawienie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego nastąpi przez zapłatę określonej sumy (kara umowna). Nadto art. 484 KC stanowi, iż jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej: to samo dotyczy

wypadku, gdy kara umowna jest rażąco wygórowana (a z przypadkiem takiej kary wygórowanej mamy do czynienia w zapisach załącznika nr 5 do SIWZ- Instrukcja dla Wykonawców.

Pytanie 13: Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień SIWZ z przepisami obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, Zamawiający dopuszcza ich wykreślenie z projektu umowy – i w jego miejsce wprowadzenie postanowienia regulującego odpowiedzialność operatora pocztowego na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe z dnia 23 listopada 2012 roku?

ODPOWIEDŹ 13:

Zamawiający nie dopuszcza możliwości zmiany zapisów w załączniku nr 8 do SIWZ w w/w zakresie.

XII. Terminy doręczania przesyłek.

W przypadku przesyłek pocztowych zagranicznych, Zamawiający zobowiązuje Wykonawcę do doręczenia przesyłek w gwarantowanych terminach doręczenia. W zależności od rodzaju przesyłek jest to D+6 lub D+4.

Pytanie 14: Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby przesyłki pocztowe zagraniczne doręczane były w terminach zgodnych z Międzynarodowymi przepisami pocztowymi tj.: Światową Konwencją Poczтовую i Regulaminem Poczty Listowej? W przypadku braku wyrażenia zgody na powyższe, operator narodowy – Poczta Polska nie będzie mogła złożyć oferty.

ODPOWIEDŹ 14:

Zamawiający wyraża zgodę na powyższe.

XIII. Zamawiający w załączniku nr 1 do zapytania ofertowego w pozycjach 27 i 28 tabeli wymaga wyceny nadania paczek pocztowych.

Pytanie 15: ze względu na niejednoznaczność opisu, wykonawca wnioskuje o doprecyzowanie pozycji w formularzu cenowym. Czy w powyższych przypadkach Zamawiający miał na myśli paczki pocztowe o masie 10 kg i wymiarach 600 mmx500mmx300mm.

ODPOWIEDŹ 15:

Zamawiający nie jest w stanie dookreślić masy paczek.

XIV. Czy w przypadku nadania przesyłek nie ujętych w formularzu ofertowym, Załącznik nr 1 do zapytania, Zamawiający uiszcza opłatę zgodnie z cennikiem Wykonawcy obowiązującym w dniu ich nadania?

ODPOWIEDŹ 16:

Zamawiający będzie realizował tylko przesyłki ujęte w formularzu ofertowym.

Otrzymują:

1. Strona internetowa
2. a/a


DYREKTOR
Barbara Zając