

ZAM. 272.1.21.2019

Brzeg, dnia 11 grudnia 2019 r.

**dot. ogłoszenia o zamówieniu na usługi społeczne**

**Nazwa zadania: „Świadczenie usług powszechnych dla Starostwa Powiatowego w Brzegu”**

Na podstawie ust. 7 rozdziału VII ogłoszenia o zamówieniu Zamawiający udziela następujących odpowiedzi na przesłane zapytania:

**UMOWA §6 :**

Zamawiający określił, że:

1. Zamawiający wymaga od Wykonawcy lub Podwykonawcy, aby osoby następujące czynności w zakresie realizacji zadania, tj.:
  - osoby którym zostanie powierzona realizacja przedmiotu zamówienia doręczania i wydawania przesyłek (tj. doręczyciele – listonosze, osó korespondencję) zwane dalej „pracownikami” w okresie realizacji niniejszego zamówienia zostały zatrudnione na podstawie umowy o pracę w rozumieniu przepisów u 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy.
2. W trakcie realizacji zamówienia Zamawiający uprawniony jest do w czynności kontrolnych wobec Wykonawcy odnośnie spełniania przez Wyl Podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób w wskazane w ust. 1 czynności. Zamawiający uprawniony jest w szczególności:
  - a) żądania oświadczeń w zakresie potwierdzenia spełniania ww. wymogów i c ich oceny,
  - b) żądania wyjaśnień w przypadku wątpliwości w zakresie potwierdzenia sp wymogów.
3. Każdorazowo na żądanie Zamawiającego, w terminie przez niego wsk krótszym niż 14 dni robocze, Wykonawca zobowiązuje się przedłożyć Zamawiającemu oświadczenie Wykonawcy lub Podwykonawcy o zatr podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności, których dotycz Zamawiającego. Oświadczenie to powinno zawierać w szczególności

**Pytanie nr 1:**

Zamawiający wymaga, aby osoby wykonujące czynności w zakresie realizacji zadania, zostały zatrudnione na podstawie umowy o pracę. Wykonawca wnosi o ograniczenie wymogu do osób realizujących czynności bezpośrednio związane ze świadczeniem usług na rzecz Zamawiającego np. odbiór i nadanie korespondencji w danej placówce/placówkach pocztowych na terenie Urzędu Poczтового Brzeg, Grodków, Lewin Brzeski.

Zwrócić należy uwagę, iż w rozumieniu przepisów prawa pocztowego świadczenie usług pocztowych odbywa się w wielu etapach na terenie całego kraju, zatem przy braku stosownego ograniczenia w ww zakresie wykonawca byłby zmuszony do potwierdzania warunku zatrudnienia w stosunku do o wszystkich pracowników tj ok. 70 tys osób, co de facto jest niewykonalne i może przesądzić o niemożności złożenia oferty z uwagi na brak możliwości wykazania przez Wykonawcę spełniania ww warunku.



### **Odpowiedź na pytanie nr 1**

Zamawiający wyraża zgodę.

Tym samym dokonuje zmiany zapisów we wzorze umowy w § 6 ust. 1, które po dokonanej zmianie otrzymuje brzmienie:

„6

1. Zamawiający wymaga od Wykonawcy lub Podwykonawcy, aby osoby wykonujące czynności bezpośrednio związane ze świadczeniem usług na rzecz Zamawiającego, tj. polegające na odbiorze i nadawaniu korespondencji w placówkach pocztowych na terenie Urzędu Pocztowego Brzeg, Grodków, Lewin Brzeski, zwane dalej „pracownikami” w okresie realizacji niniejszej umowy, zostały zatrudnione na podstawie umowy o pracę w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy”.

### **UMOWA §11 i §12 :**

Zamawiający określił, że:

#### **§ 12**

##### **Poufność**

1. Wykonawca zobowiązuje się do zachowania w tajemnicy wszelkich o charakterze organizacyjnym, ekonomicznym i technicznym mogących tajemnicę przedsiębiorstwa Zamawiającego w rozumieniu ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (Dz. U. z 2018, poz. 419), jak również zobowiązuje się do przestrzegania przepisów ustawy z dnia 25 maja 2016 r. w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE (ogólne rozporządzenie o ochronie danych) (Dz. U. z dnia 04.05.2016, str. 1) oraz ustawy z dnia 5 sierpnia 2010 r. o ochronie informacji niejawnych (Dz. U. z 2016 r. poz. 1167), w przypadku gdyby uzyskał do nich dostęp w tym w szczególności do:
  - a) ochrony i zabezpieczenia danych, do których dostęp Wykonawca uzyskał w związku z wykonywaniem prac związanych z realizacją usługi, zgodnie z wymogami ustawy;
  - b) przetwarzania informacji i danych osobowych wyłącznie w zakresie przewidzianym w umowie;
  - c) zachowania tajemnicy danych osobowych pozyskanych w związku z realizacją umowy;
  - d) zwrotu wszelkich zawierających dane osobowe nośników danych przekazanych Zamawiającemu oraz trwałego zniszczenia wszystkich kopii;
  - e) niezwłocznego poinformowania Zamawiającego o każdym przypadku naruszenia bezpieczeństwa danych.

Zgodnie z postanowieniami art. 41 i 42 ustawy Prawo pocztowe, operator pocztowy jest zobowiązany do zachowania tajemnicy pocztowej – obowiązek ustawowy czyni niezasadnym regulowanie umowne tej kwestii.

Art. 41.



1. Tajemnica pocztowa obejmuje informacje przekazywane w przesyłkach pocztowych, dane dotyczące podmiotów korzystających z usług pocztowych oraz dane dotyczące faktu i okoliczności świadczenia usług pocztowych lub korzystania z tych usług.

2. Do zachowania tajemnicy pocztowej są obowiązani:

1) operator pocztowy;

2) osoby, które z racji wykonywanej działalności mają dostęp do tajemnicy pocztowej.

3. Naruszeniem obowiązku zachowania tajemnicy pocztowej jest w szczególności:

1) ujawnianie lub przetwarzanie informacji albo danych objętych tajemnicą pocztową;

2) otwieranie zamkniętych przesyłek pocztowych lub zapoznawanie się z ich treścią;

3) umożliwianie osobom nieuprawnionym podejmowania działań mających na celu wykonywanie czynności, o których mowa w pkt 1 i 2.

4. Nie stanowi naruszenia obowiązku zachowania tajemnicy pocztowej:

1) podejmowanie działań, o których mowa w ust. 3 pkt 1 i 2, w przypadkach przewidzianych przepisami prawa lub w umowie o świadczenie usługi pocztowej;

2) posługiwanie się przez operatora pocztowego referencjami obejmującymi dane dotyczące podmiotów korzystających z jego usług pocztowych oraz rodzajów tych usług, w przypadku gdy dane te są publikowane za zgodą podmiotów, których one dotyczą.

5. Obowiązek zachowania tajemnicy pocztowej jest nieograniczony w czasie.

6. Operator pocztowy jest obowiązany do zachowania należytej staranności w zakresie uzasadnionym względami technicznymi lub ekonomicznymi przy zabezpieczaniu urządzeń i obiektów wykorzystywanych przy świadczeniu usług pocztowych oraz zbiorów danych przed ujawnieniem tajemnicy pocztowej.

Art. 42. 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 niezbędne do jej wykonania lub jeżeli przepisy odrębne stanowią inaczej.

Wykonawca wskazuje, iż konieczność zapłaty kar w wysokości przewidzianej w § 12 pkt 3 wzoru umowy jest bezpodstawną i wskazuje na oczywistą dysproporcję pomiędzy ciężarem naruszenia obowiązków przez Wykonawcę a rozmiarem sankcji wymierzonej z tego tytułu.

Celem unormowania instytucji kar umownych jest zapewnienie stronie pewności poprawnego wykonania zobowiązania wynikającego z umowy, a nie stworzenie jednemu z kontrahentów okazji do wzbogacenia się kosztem drugiej strony. Kara stanowi bowiem odszkodowanie umowne i nie powinna stanowić źródła wzbogacenia się poszkodowanego jak również nie może dotyczyć obowiązków ustawowych operatora wyznaczonego.

## **Pytanie 2:**

Wobec powyższego Wykonawca wnosi o wykreślenie kar umownych w zakresie zachowania tajemnicy wynikającej z ustawy.

## **Odpowiedź na pytanie nr 2:**

Zamawiający dokonuje zmiany zapisów we wzorze umowy w § 12 ust. 3, które po dokonanej zmianie otrzymuje brzmienie:

„12.

„3. W przypadku naruszenia przez Wykonawcę obowiązku, o którym mowa w ust. 1, lub tajemnicy pocztowej określonej w odrębnych przepisach, Zamawiający ma prawo odstąpić od umowy, na zasadach określonych w § 11 ust. 2 pkt 2. Nie wyłącza to możliwości dochodzenia odszkodowania na zasadach ogólnych.”.



## UMOWA §15 :

Zamawiający określił, że:

- 1) za nieprzedłożenie Zamawiającemu oświadczenia, o którym mowa w art. 29 ust. 3a ustawy Pzp, wysokości 500,00 zł za każdy dzień zwłoki w stosunku do terminu w:

Celem unormowania instytucji kar umownych jest zapewnienie stronie pewności poprawnego wykonania zobowiązania wynikającego z umowy, a nie stworzenie jednemu z kontrahentów okazji do wzbogacenia się kosztem drugiej strony. Kara stanowi bowiem odszkodowanie umowne, odszkodowanie natomiast nie powinno przewyższać szkody ani stanowić źródła wzbogacenia się poszkodowanego.

Relacja wysokości kwot, których zapłaty będzie mógł żądać Zamawiający, do rzeczywistej skali niewykonania lub nienależytego wykonania usługi wskazuje, że kara umowna w przedmiotowym zamówieniu nie spełnia funkcji kompensacyjnej (jako, że znacznie przewyższa wysokość ewentualnej szkody poniesionej z tego tytułu przez Zamawiającego), lecz stanowi przyczynek do wzbogacenia się Zamawiającego.

### Pytanie 3:

Wobec powyższego Wykonawca wnosi o wykreślenie lub ograniczenie do 100 złotych za zwłokę.

### Odpowiedź na pytanie nr 3:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Określona kara umowna ma charakter dyscyplinujący i ma służyć wypełnieniu przez Wykonawcę obowiązku o którym mowa w ustawie z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843).

Powyższe znajduje odzwierciedlenie w opinii Urzędu Zamówień Publicznych: *Opinia dotycząca art. 29 ust. 3a ustawy Pzp, zgodnie z którą cyt. „W celu zapewnienia zachowania zasady uczciwej konkurencji przewidzianym w umowie mechanizmom kontrolnym powinny towarzyszyć sankcje za nieprzestrzeganie zobowiązań ustanowionych na podstawie art. 29 ust. 3a ustawy Pzp, np. w postaci kar umownych lub - w przypadku powtarzających się naruszeń tych obowiązków – prawa odstąpienia od umowy. Ewentualna kara umowna musi wyraźnie wskazywać jakiej okoliczności dotyczy (...). Konsekwentnie, uchylanie się od obowiązku zatrudniania pracowników na umowę o pracę winno skutkować sankcjami nałożonymi przez zamawiającego. Powyższa regulacja ma na celu przede wszystkim zapewnienie zachowania zasad uczciwej konkurencji i równego traktowania, poprzez nadzorowanie prawidłowości wykonania zamówienia w sposób określony w ofercie wykonawcy w odniesieniu do wymagań dotyczących umów o pracę (...)*”.

## OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA pkt 15 oraz UMOWA §8 pkt 6 :

Zamawiający określił, że:

6. Należność za wykonanie przedmiotu umowy płatna będzie Wykonawcy Zamawiającego przelewem na kon



**Pytanie 4:**

W opisie przedmiotu zamówienia pkt 15 zamawiający wskazał termin płatności FV na 21 dni. Wykonawca prosi o dostosowanie zapisu do umowy.

**Odpowiedź na pytanie nr 4:**

Zamawiający dokonuje zmiany zapisu w opisie przedmiotu zamówienia dot. terminu płatności faktury VAT.

Po dokonanej zmianie pkt. 15 OPZ otrzymuje brzmienie:

„15. Faktury VAT z tytułu należności wynikających z realizacji niniejszej umowy, wystawiane będą w terminie do 7 dni od zakończenia okresu rozliczeniowego, Należności wynikające z faktur VAT Nadawca regulować będzie przelewem na konto wskazane na fakturze w terminie 14 dni od daty jej wystawienia.

**Wykonawca wnosi o zmianę terminu składania ofert na dzień 18.12.2019 r. godzina 10:00**

Zamawiający dokonuje również **zmiany treści załącznika nr 1 do oferty**, tj. formularza cenowego, poprzez zmianę szacowanych ilości przesyłek. Obowiązujący formularz cenowy stanowi załącznik do niniejszych wyjaśnień.


Mając na uwadze powyższe, Zamawiający przedłuża termin składania ofert do dnia 18.12.2019 r. do godz. 10:00, tym samym:

- **ofertę należy złożyć do dnia 18 grudnia 2019 r. do godz. 10:00**
- otwarcie ofert nastąpi dnia 18.12.2019 r. o godz. 10:10 w pok. 204.

STAROSTA  
  
Jacek Monkiewicz

Załącznik:

Załącznik nr 1 do oferty – formularz cenowy

Opracowała dn. 11.12.2019 r. Aleksandra Kurpiel   
Sprawdziła i wstępnie zaakceptowała, dn. 11.12.2019 r. Anna Woroszczuk – Preis

