Konstancin-Jeziorna, 23 listopada 2022 r.

Numer sprawy: ZGK/PK/EGA/9556/2022

**Do:**

**Wszyscy zainteresowani**

dotyczy: postępowania o zamówienie publiczne w trybie podstawowym pn.: „Świadczenie usług pocztowych na rzecz Zakładu Gospodarki Komunalnej w Konstancinie-Jeziornie w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych oraz ich ewentualnych zwrotów” (dalej jako „Postępowanie”);

**WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ**

Na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2021 r., poz. 1129), dalej zwanej „ustawą”, Zamawiający udziela poniżej wyjaśnień do treści Specyfikacji Warunków Zamówienia:

**Pytanie 1**

„W załączniku nr 1 do SWZ Opis Przedmiotu Zamówienia część Przedmiot Zamówienia ust. 5:

* *Nieodpłatnie doręczać przesyłki do siedziby Zamawiającego w godzinach od 8:00 do 9:30 każdego dnia roboczego od poniedziałku do piątku (z wyjątkiem dni ustawowo wolnych od pracy),*

Zamawiający wskazuje godziny doręczania przesyłek przychodzących do Zamawiającego. Wykonawca informuje, że zgodnie z zapisami ustawy Prawo Pocztowe art. 46 ust. 2 pkt. 5 zobowiązany jest do doręczania przesyłek co najmniej w każdy dzień roboczy i nie mniej niż 5 dni w tygodniu z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy. Jednocześnie Wykonawca informuje, że zobowiązanie operatora wyznaczonego do doręczania przesyłek określonych godzinach w istotny sposób narusza zapisy art. 46 ust. 2 pkt. 1, który obliguje go do świadczenia usług powszechnych w sposób jednolity w porównywalnych warunkach. Ponadto, doręczanie korespondencji do Zamawiającego nie jest przedmiotem postępowania, a obowiązkiem ustawowym Wykonawcy jako operatora wyznaczonego i dotyczy przesyłek nadanych za jego pośrednictwem. Dodatkowo zwracamy uwagę, że doręczenie przesyłki jest konsekwencją umowy zawartej z Nadawcą w chwili jej nadania, natomiast Zamawiający występuje w tym wypadku w roli adresata i nie jest stroną umowy o nadawanie. Wobec powyższego Wykonawca prosi o modyfikację zapisy w zakresie rezygnacji z określania konkretnych godzin doręczania przesyłek nadchodzących do oddziałów Zamawiającego, gdyż nie stanowi to przedmiotu umowy pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą.

Wykonawca wnosi o wykreślenie wyżej opisanego warunku?”

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę i wykreśla z Opisu Przedmiotu Zamówienia z ust. 5 wymóg:

* „*Nieodpłatnie doręczać przesyłki do siedziby Zamawiającego w godzinach od 8:00 do 9:30 każdego dnia roboczego od poniedziałku do piątku (z wyjątkiem dni ustawowo wolnych od pracy)”*

Zamawiający dokonuje również modyfikacji Załącznika nr 8 do SWZ – Wzór Umowy, poprzez wykreślenie z § 3 ustępu 8 o treści:

„Wykonawca zobowiązany będzie do dostarczania do siedziby Zamawiającego przesyłek adresowanych do Zamawiającego w dni robocze, w godzinach od 8:00 do 9:30.”

**Pytanie 2**

Zamawiający w Załączniku nr 8 do SWZ – Wzór Umowy § 4 ust. 5 oraz w Załączniku nr 1 do SWZ Opis Przedmiotu Zamówienia ust. 6 określił termin płatności faktury VAT, w terminie na 21 dni od daty otrzymania przez Zamawiającego prawidłowo wystawionej faktury przez Wykonawcę.

Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację treści niniejszego postanowienia w następujący sposób:

„Wynagrodzenie płatne będzie na podstawie faktury VAT, w terminie 14 dni od daty wystawienia faktury przez Zamawiającego. Należności wynikające z faktury płatne będą przelewem, na konto wskazane przez Wykonawcę na fakturze. Zamawiający zobowiązuje się do określenia tytułu wpłaty, powołując się na numer zawartej umowy i numer faktury. Wykonawca zobowiązuje się do wystawienia faktury w terminie do 7 dni od zakończenia okresu rozliczeniowego”.

Wykonawca informuje, iż faktury za usługi pocztowe wystawiane są za pośrednictwem scentralizowanego systemu informatycznego, którego wymogi określają takie kryteria jak termin wystawienia faktury, datę wysłania faktury do klienta, jak również termin płatności będący w ścisłej zależności z terminami sporządzanie faktury. Termin płatności faktury od daty wystawienia z tytułu świadczonych usług został wprowadzony ze względu na zapewnienie prawidłowego funkcjonowania systemu fakturowania wykonawcy. Takie rozwiązanie daje możliwość oszacowania terminów wpływu środków oraz opóźnień w ich płatnościach.”

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę na proponowaną zmianę i dokonuje zmiany treści postanowienia § 4 ust. 5 Wzoru Umowy stanowiącego Załącznik nr 8 do SWZ nadając mu brzmienie:

„Wynagrodzenie płatne będzie na podstawie faktury VAT, w terminie 14 dni od daty wystawienia faktury przez Zamawiającego. Należności wynikające z faktury płatne będą przelewem, na konto wskazane przez Wykonawcę na fakturze. Zamawiający zobowiązuje się do określenia tytułu wpłaty, powołując się na numer zawartej umowy i numer faktury. Wykonawca zobowiązuje się do wystawienia faktury w terminie do 7 dni od zakończenia okresu rozliczeniowego”.

Jednocześnie Zamawiający dokonuje zmiany ust. 6 Załącznika nr 1 do SWZ – Opis przedmiotu zamówienia nadając mu brzmienie:

„6. „Wynagrodzenie płatne będzie na podstawie faktury VAT, w terminie 14 dni od daty wystawienia faktury przez Zamawiającego. Należności wynikające z faktury płatne będą przelewem, na konto wskazane przez Wykonawcę na fakturze. Zamawiający zobowiązuje się do określenia tytułu wpłaty, powołując się na numer zawartej umowy i numer faktury. Wykonawca zobowiązuje się do wystawienia faktury w terminie do 7 dni od zakończenia okresu rozliczeniowego”.

**Pytanie 3**

„Dotyczy załącznika nr 8 do SWZ – wzór Umowy § 5 ust. 1

Zamawiający określa termin realizacji zamówienia od 1 stycznia 2023 r. do 31 grudnia 2024 r. (nie wcześniej niż od daty zawarcia umowy) wskazując w powyższym paragrafie okres realizacji zamówienia przez 48 miesięcy a w Załączniku nr 1 do SWZ Zamawiający wskazuje okres realizacji zamówienia przez 24 miesiące.

Zamawiający w Załączniku nr 8 do SWZ – wzór Umowy § 5 ust. 1 dokonał omyłki pisarskiej. Wykonawca wnosi o zmianę zapisu na poprawny.”

**Odpowiedź:** Zamawiający dokonuje zmiany treści § 5 ust. 1 wzoru Umowy stanowiącego Załącznik nr 8 do SWZ nadając mu następujące brzmienie:

„1. Zamówienie będzie realizowane przez okres 24 miesięcy od daty zawarcia umowy z zastrzeżeniem, że umowa ulegnie wcześniejszemu rozwiązaniu w przypadku wyczerpania maksymalnego wynagrodzenia Wykonawcy określonego w § 4 ust. 1.”

Zamawiający dokonuje zmiany treści rozdziału VI SWZ nadając mu brzmienie:

„Termin realizacji zamówienia: 24 miesiące od daty zawarcia umowy.”

**Pytanie 4**

„Załączniku nr 8 do SWZ – wzór Umowy § 4 ust. 8

Zamawiający określa, iż:

„Dniem zapłaty jest dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego. Jeżeli płatność przypada w sobotę lub dzień ustawowo wolny od pracy, za termin płatności uważa się pierwszy dzień roboczy następujący po takim dniu”.

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.

Czy ze względu na to, że faktyczną możliwością dysponowania środkami jest data ich wpływu na rachunek Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza zmianę określenia dnia zapłaty według powszechnie stosowanej formy w obrocie gospodarczym: „Za dzień zapłaty Strony uznają dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy”?

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę na proponowaną zmianę i modyfikuje treść § 4 ust. 8 wzoru Umowy stanowiącego Załącznik nr 8 do SWZ nadając mu następujące brzmienie:

„Za dzień zapłaty Strony uznają dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy”

**Pytanie 5**

„Dotyczy załącznika nr 8 WZÓR UMOWY § 7 ust. 3 pkt. a i b

Wykonawca nie neguje wprowadzenia kar umownych we wzorze umowy jako takich, lecz podkreśla, iż należy dążyć do zachowania równowagi stron stosunku umownego, która w jego ocenie nie stoi w sprzeczności z naturą stosunku prawnego, ustawą lub zasadami współżycia społecznego. Podkreślić należy, że ustanawianie w umowie rażąco wysokich kar umownych, bezwzględnie należy uznać, za naruszenie zasad zachowania uczciwej konkurencji. Wynika to zarówno z ograniczeń zasady swobody umów, jak i z innej podstawowej zasady prawa cywilnego, wyrażonej w art. 5 Kodeksy cywilnego.

Mając na uwadze powyższe, Wykonawca, w celu ustalenia równej pozycji stron, zwraca się o powtórną analizę przedstawionych kwestii i rewizję stanowiska Zamawiającego w zakresie kar umownych poprzez ich wykreślenie lub ich zmniejszenie z § 7 ust. 3 pkt a i b Załącznika nr 8 do SWZ – WZÓR UMOWY”

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje ww. postanowienia wzoru umowy.

**Pytanie 6**

„W załączniku nr 8 do SWZ – wzór Umowy § 7 ust. 4 Zamawiający określa wysokość kary umownej: „Całkowita łączna odpowiedzialność Strony z tytułu kar umownych w związku z Umową jest ograniczona do wartości 25 % całkowitego wynagrodzenia, o którym mowa w § 4 ust. 1 Umowy.”

Z uwagi na zbyt wygórowaną w ocenie Wykonawcy karę czy Zamawiający dopuszcza zmniejszenie tej kary do 10 % wartości niewykorzystanego kontraktu.”

**Odpowiedź:** Zamawiający dokonuje zmiany treści § 7 ust. 3 wzoru Umowy stanowiącego Załącznik nr 8 do SWZ nadając mu następujące brzmienie:

„Całkowita łączna odpowiedzialność Strony z tytułu kar umownych w związku z Umową jest ograniczona do wartości 10 % wartości całkowitego wynagrodzenia, o którym mowa w § 4 ust. 1 Umowy”.

**Pytanie 7**

„W Załączniku nr 3 do SWZ Formularz cenowy Zamawiający nie określił czy rodzaje przesyłek uwzględnione w kolumnie 1 odnoszą się do usług powszechnych w obrocie krajowym czy zagranicznym.

Wykonawca wnosi o doprecyzowanie pozycji w w/w zakresie.

**Odpowiedź:** Zamawiający wyjaśnia, że rodzaje przesyłek uwzględnione w kolumnie 1 Załącznika nr 3 do SWZ odnoszą się do usług powszechnych w obrocie krajowym.

Jednocześnie działając na podstawie art. 286 ust. 1 Pzp Zamawiający dokonuje następujących zmian w treści SWZ:

1. W rozdziale III SWZ po ustępie 3, dodaje się ustęp 4 o następującej treści:

„Stosownie do dyspozycji art. 95 ustawy, Zamawiający wymaga, aby wykonawca lub podwykonawca wykonujący czynności związane z realizacją zamówienia zatrudniali pracowników na podstawie stosunku pracy tj. osoby wykonujące następujące czynności: odbieranie przesyłek przygotowanych do wyekspediowania, przyjmowanie przesyłek w celu nadania do obrotu pocztowej, doręczanie przesyłki pocztowej. Wymagania dotyczące sposobu dokumentowania zatrudnienia osób na umowę o pracę, uprawnienia kontrolne zamawiającego oraz sankcje z tytułu nieprzestrzegania tego wymogu zostały określone we wzorze umowy stanowiący Załącznik nr 8 do SWZ.”

1. W Załączniku nr 8 do SWZ – wzór umowy, w § 2, po ustępie 5 dodaje się ustępy 6, 7 i 8 o następującym brzmieniu:

„6. Stosownie do dyspozycji art. 95 ustawy, Zamawiający wymaga, aby wykonawca lub podwykonawca wykonujący czynności związane z realizacją zamówienia zatrudniali przez cały okres obowiązywania niniejszej umowy pracowników na podstawie stosunku pracy. Wymóg ten dotyczy osób wykonujących następujące czynności: odbieranie przesyłek przygotowanych do wyekspediowania, przyjmowanie przesyłek w celu nadania do obrotu pocztowej, doręczanie przesyłki pocztowej.

1. Zamawiający ma uprawnienie do żądania od Wykonawcy przedstawienia w terminie 3 dni roboczych od dnia zgłoszenia żądania, dokumentów potwierdzających zatrudnienie na podstawie stosunku pracy osób wskazanych w ust. 6, w szczególności według wyboru Zamawiającego: poświadczonej za zgodność kopii umowy o pracę bez ujawnienia danych osobowych, comiesięcznych raportów RMUA, oświadczeń Wykonawcy lub Podwykonawcy o zatrudnieniu pracownika na podstawie umowy o pracę, oświadczenia zatrudnionego pracownika, także jeśli pracodawcą jest podwykonawca lub dalszy podwykonawca. Kopia umowy/umów powinna zostać zanonimizowana w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników, zgodnie z przepisami ustawy z dnia 10 maja 2018 r. o ochronie danych osobowych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1781), tj. w szczególności bez adresów, nr PESEL pracowników). Imię i nazwisko pracownika nie podlega anonimizacji. Informacje takie jak: data zawarcia umowy, rodzaj umowy o pracę i zakres obowiązków pracownika powinny być możliwe do zidentyfikowania.
2. W przypadku korzystania z Podwykonawców, Wykonawca zobowiązany jest do zapewnienia wykonywania czynności wymienionych w ust. 6 wyłącznie przez osoby zatrudnione przez podwykonawcę lub dalszego Podwykonawcę na podstawie stosunku pracy, w tym do zobowiązania podwykonawców lub dalszych Podwykonawców do tego, aby czynności wymienione w ust. 6 były wykonywane wyłącznie przez osoby zatrudnione przez nich na podstawie umowy o pracę.”
3. W Załączniku nr 8 do SWZ – wzór umowy w § 7 w ustępie 3, po literze b) dodaje się literę c) o następującym brzmieniu:

„c) w wysokości 100,00 zł za każdy dzień niezatrudniana na podstawie stosunku pracy osób wskazanych w § 2 ust. 6 Umowy lub za każdy dzień nieprzedłożenia dokumentów zgodnie z § 2 ust. 7 Umowy potwierdzających zatrudnienie tych osób na podstawie stosunku pracy (dotyczy każdej osoby oddzielnie).”

Ujednolicona treść wzoru umowy oraz ujednolicona treść Opisu przedmiotu zamówienia stanowią Załączniki do niniejszego pisma.

Zamawiający niniejszym przesuwa termin składania i otwarcia ofert na:

1. Termin składania ofert: BYŁO: 28.11.2022 r. godz. 10:00, **JEST: 30.11.2022 r. godz. 10:00**
2. Termin otwarcia ofert: BYŁO: 28.11.2022 r. godz. 11:00, **JEST: 30.11.2022 r. godz. 11:00**
3. Termin związania ofertą: BYŁO: 27.12.2022 r., **JEST: 29.12.2022 r.**

Powyższe zmiany i wyjaśnienia stanowią integralną część SWZ.

**Załączniki:**

1. Załącznik nr 8 do SWZ – wzór umowy, wersja jednolita 23.11.2022,
2. Załącznik nr 1 do SWZ – OPZ, wersja jednolita 23.11.2022