

Sanok, dnia 28 listopad 2022 roku

Znak sprawy: GKI.271.33.2022

dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie podstawowym pn. „Świadczenie usług pocztowych, kurierskich oraz wykonywanie czynności polegających na odpłatnym doręczaniu listów wychodzących z Urzędu Gminy Sanok”

- A. Działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r., poz. 1710 z późn. zm.), **Zamawiający:** Gmina Sanok **przekazuje treść zapytań z dnia 24.11.2022 r. dotyczących treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ), wraz z udzielonymi odpowiedziami.**

Pytanie 1:

W załączniku nr 2a do SWZ Zamawiający określił w § 4 ust. 3, że Wykonawca wyraża zgodę na stosowanie przez Zamawiającego własnego wzoru druku „potwierdzenie odbioru do przesyłek poleconych nadawanych na zasadach wskazanych w Kodeksie postępowania administracyjnego, nie załączając takiego wzoru do przedmiotowego zamówienia. Stosowanie przez nadawców w obrocie pocztowym różnorodnych formularzy potwierdzenia odbioru wpływa na obniżenie jakości świadczonych usług pocztowych, a także na koszty związane z procesem ich opracowywania, dlatego też druki potwierdzenia odbioru funkcjonujące w obrocie pocztowym muszą spełniać zarówno określone wymagania techniczne, jak również zapisy na formularzu merytoryczne wynikać z obowiązujących przepisów prawa. Zgodnie z § 13 ust. 4 Regulaminu świadczenia usług powszechnych Poczta Polska dopuszcza do stosowania przez klientów formularze własnego nakładu, bez konieczności ich zatwierdzenia, jeżeli ich wzory są umieszczone na stronie www.poczta-polska.pl. Regulamin jest dokumentem, na podstawie którego są świadczone usługi dla klientów. Ponieważ Kodeks Postępowania Administracyjnego nie ma aktu wykonawczego, a więc nie ma w obowiązujących aktach prawnych wzorów druków potwierdzeń odbioru w postępowaniu administracyjnym, Poczta Polska przygotowała wzory takich potwierdzeń odbioru, umieszczając na nich zapisy wynikające z KPA i zamieściła je na stronie www.poczta-polska.pl. Powołując się na ww. zapis Regulaminu – jeżeli klient zastosuje do nadawanych przesyłek potwierdzenie odbioru zgodne z jednym z ww. wzorów (w tym również zgodnie z wymogami technicznymi), jego zastosowanie nie wymaga zatwierdzenia przez Poczta Polska przed jego wprowadzeniem do obrotu pocztowego.

Czy Zamawiający skorzysta ze wzorów zamieszczonych na stronie Wykonawcy?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający skorzysta ze wzorów zamieszczonych na stronie Wykonawcy.

Pytanie 2:

W załączniku nr 2a do SWZ Zamawiający zawarł w § 7 ust. 6 informację, że podstawą obliczania wynagrodzenia będą stawki określone w ofercie Wykonawcy. Wykonawca jako operator pocztowy i wyznaczony, zobowiązany do świadczenia usług pocztowych, w tym także usług o charakterze powszechnym, nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Przepisy zamieszczone w rozdziale IV ustawy Prawo pocztowe wyznaczają ścisły reżim ustalania opłat za świadczenie powszechnych usług pocztowych.

Zatem w przypadku zmian cen w trakcie wykonywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, zwłaszcza wiążącej strony w dłuższym okresie czasu, w świetle istotnych postanowień zawartych w treści zaproszenia, Wykonawca realizując zamówienia w cenach wynikających z formularza, 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 operaterze wyznaczonym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć. Ponadto zauważyć należy, iż Wykonawca zawierając umowę musi uwzględnić obowiązującą aktualnie stawkę podatku VAT. Natomiast wystawiając fakturę VAT za wykonane zamówienie publiczne musi naliczyć podatek w wysokości obowiązującej w dacie wystawienia faktury, a nie w dacie podpisywania umowy czy też składania oferty przetargowej. W efekcie w przypadku ustawowej zmiany przepisów w zakresie podatków, w tym w szczególności skutkującej objęciem podatkiem VAT usług dotychczas nieopodatkowanych lub zmiany stawek podatku VAT, wykonawca zamówienia publicznego będzie musiał zmniejszyć kwotę należnego wynagrodzenia netto. W przypadku Wykonawcy jako operatora wyznaczonego, zobowiązanego do świadczenia powszechnych usług pocztowych, w przypadku zmiany przepisów w zakresie podatku VAT doszłoby do sytuacji świadczenia tych usług w wysokości niższej aniżeli obowiązujące opłaty. Czy zatem Zamawiający uwzględni zmianę istotnych postanowień umowy poprzez modyfikację § 7 ust. 6 wzoru umowy i rozwinięcie zapisów dotyczących zmian cen i podatku VAT, poprzez nadanie mu następującego brzmienia: "Zamawiający dopuszcza możliwość dokonania zmiany postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru Wykonawcy, w przypadku:

- a) ustawowej zmiany stawek podatkowych (VAT) w okresie obowiązywania umowy; jeżeli w trakcie obowiązywania umowy nastąpi zmiana w zakresie podatku od towarów i usług, Zamawiający, po uprzednim pisemnym zawiadomieniu ze strony Wykonawcy o zaistnieniu tego zdarzenia, zobowiązuje się do uiszczenia opłaty powiększonej o podatek od towarów i usług według stawki obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT;
- b) zmiany „cen jednostkowych brutto” w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w Formularzu cenowym (stanowiącym załącznik do umowy) w sytuacji spowodowanej zmianami tych cen w sposób dopuszczony przez Prawo pocztowe; jeżeli w trakcie obowiązywania umowy nastąpi zmiana w zakresie cen

jednostkowych poszczególnych usług, Zamawiający, po uprzednim pisemnym zawiadomieniu ze strony Wykonawcy o zaistnieniu tego zdarzenia, zobowiązuje się do uiszczenia opłaty za świadczone usługi w wysokości obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie modyfikuje § 7 ust. 6 w Załączniku Nr 2a do SWZ - Projekt umowy w zakresie części 1 zamówienia. Zmiany umowy w przypadku zmiany stawki podatku od towarów i usług zostały określone w § 8 ust. 2 pkt 4 lit. a Załącznika Nr 2a do SWZ - Projekt umowy w zakresie części 1 zamówienia.

Pytanie 3:

W załączniku nr 2a do SWZ Zamawiający zawarł w § 7 ust. 13 informację, że dniem zapłaty wynagrodzenia jest dzień wydania dyspozycji przelewu z rachunku bankowego Zamawiającego. Wykonawca informuje, iż faktury za usługi pocztowe wystawiane są za pośrednictwem scentralizowanego systemu informatycznego, którego wymogi określają takie kryteria jak termin wystawienia faktury, datę jej wysłania do Klienta, jak również termin płatności, będący w ścisłej zależności z terminami sporządzenia faktury. Czy w związku z powyższym Zamawiający zaakceptuje inny niż określony przez Zamawiającego zapis, że za dzień zapłaty przyjmuje się dzień uznania rachunku bankowego?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 4:

W załączniku nr 2a do SWZ Zamawiający zawarł w § 9 zapis o karach umownych. Zamawiający w § 9 wzoru umowy określił odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania usług będących przedmiotem zamówienia, przewidując także nieuzasadnione dla Wykonawcy kary umowne. Wskazujemy, iż zwłaszcza w odniesieniu do operatora wyznaczonego, takie określenie zasad odpowiedzialności nosi znamiona naruszenia przepisów bezwzględnie obowiązujących. Zgodnie z założeniem zaproszenia do złożenia oferty, usługi stanowiące przedmiot zamówienia realizowane będą wobec przesyłek, których realizacja oparta jest m.in. na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe, tym samym Wykonawca jako operator wyznaczony jest zobowiązany do stosowania w zakresie niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych przepisów Rozdziału 8 ustawy Prawo pocztowe. Zgodnie z art. 87 w/w ustawy do odpowiedzialności operatorów za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej stosuje się przepisy Kodeksu cywilnego, jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej. Zatem w przypadku wykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej w pierwszej kolejności znajdą zastosowanie przepisy ustawy Prawo pocztowe i dopiero w przypadku przeprowadzenia trybu reklamacyjnego (uregulowanego w/w przepisami) nadawcy przysługuje prawo dochodzenia roszczeń przewidzianych ustawą na drodze sądowej. W art. 88-90 ustawodawca przewidział ścisły katalog wysokości odszkodowań oraz przypadków, kiedy operator pocztowy zobligowany jest do jego wypłaty. Rozszerzenie odpowiedzialności operatora pocztowego zostało przewidziane jedynie w art. 87 ust. 5, zgodnie z którym operator pocztowy odpowiada za niewykonanie lub

nienależyte wykonanie usługi pocztowej w zakresie określonym ustawą, chyba że niewykonanie lub nienależyte jej wykonanie:

- 1) jest następstwem czynu niedozwolonego;
- 2) nastąpiło z winy umyślnej operatora;
- 3) jest wynikiem rażącego niedbalstwa operatora.

Zatem jedynie w w/w przypadkach operator pocztowy może podlegać odpowiedzialności szerszej aniżeli wynikająca z przepisów prawa pocztowego. Podkreślenia wymaga, że w Kodeksie cywilnym w art. 471 występuje pojęcie "niewykonanie zobowiązania", co odnosi się dokładnie do pojęcia "niewykonanie zamówienia" w ustawie o zamówieniach publicznych. Zdarzenie to występuje tylko wtedy, gdy świadczenie określone w umowie nie zostało w ogóle wykonane. W tym samym artykule Kodeksu cywilnego mamy pojęcie "nienależytego wykonania zobowiązania", a w art. 472 pojęcie "niezachowanie należytej staranności". Oba te określenia należy przypisać pojęciu użytemu w ustawie, a mianowicie "wykonanie zamówienia z nienależyłą starannością". Określenie to jest tak pojemne, że niemożliwe jest określenie wszystkich sytuacji, w których ono występuje. Dokonując jednak dla jasności uogólnienia, można stwierdzić, że o nienależytym spełnieniu świadczenia możemy mówić w aspekcie niezachowania terminu spełnienia świadczenia, czy też wadliwości świadczenia. Należy do naszego uogólnienia dodać jeszcze, że w Kodeksie cywilnym pojęcie "niezachowanie należytej staranności" rozumiane jest jako synonim winy w postaci niedbalstwa. Skoro tak, to zakres odpowiedzialności z tytułu kary umownej pokrywa się w pełni z zakresem ogólnej odpowiedzialności dłużnika za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania (art. 471 kodeksu cywilnego). Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień zaproszenia z przepisami bezwzględnie obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, Zamawiający dopuszcza wykreślenie postanowień zawartych w § 9 wzoru umowy i oparcie odpowiedzialności Wykonawcy głównie na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe z dnia 23 listopada 2012 roku?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 5:

W załączniku nr 1a do SWZ Zamawiający zawarł w ust. 7 zapis, że wszelkie czynności oznaczenia przesyłek rejestrowanych i priorytetowych będą należeć do Wykonawcy. Wykonawca informuje, że zgodnie z Regulaminem świadczenia usług powszechnych § 5 ust. 7 obowiązek oznaczania przesyłek priorytetowych spoczywa na Zamawiającym. W związku z powyższym Wykonawca zwraca się do Zamawiającego z prośbą o dostosowanie zapisu do obowiązujących zasad.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający zmienia ust. 7 w Załączniku Nr 1a do SWZ - Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia dla części 1 zamówienia, który otrzymuje brzmienie: „Wszelkie czynności oznaczenia przesyłek rejestrowanych będą należeć do Wykonawcy.”

Pytanie 6:

W załączniku nr 3 do SWZ Zamawiający w zakresie części 1 zamówienia nie sprecyzował kraju przeznaczenia przesyłek wskazanych w pkt.

28,30,32,34,36,38,40,42. Wobec powyższego Wykonawca wnosi o doprecyzowanie powyższych punktów celem prawidłowej wyceny.

Odpowiedź Zamawiającego:

Pozycje nr 28,30,32,34,36,38,40,42 w załączniku nr 3 do SWZ w zakresie części 1 zamówienia dotyczą przesyłek krajowych.

Pytanie 7:

Nawiązując do zapisów § 5 ust 6-7 załącznika nr 2a do SWZ, w których Zamawiający wymienił sposoby dokumentowania zatrudnienia przez Wykonawcę wymienia także poświadczony za zgodność z oryginałem kopie umów o pracę osób wykonujących przedmiot zamówienia. Wykonawca informuje, iż z uwagi na pracochłonność przygotowania dokumentacji wymaganej przez Zamawiającego, przy bardzo dużej ilości zatrudnianych przez Wykonawcę osób, taka konstrukcja czyni realizację zapisu fizycznie niewykonalną. Zgromadzenie kilkudziesięciu tysięcy dokumentów wymaga zaangażowania w realizację procesu wielu jednostek Wykonawcy z terenu całego kraju oraz kilkudziesięciu pracowników a także trudny jest do określenia termin na przygotowanie i przekazywanie wymaganych przez Zamawiającego dowodów celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę.

Ponadto Wykonawca wskazuje, iż po interwencji GIODO Urząd Zamówień Publicznych wycofał się z pierwotnego stanowiska w zakresie dokumentów których Zamawiający powinien żądać. W opinii Generalnego Inspektora Ochrony Danych Osobowych: „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 zakresie realizacji zamówienia na roboty budowlane lub usługi. Dostęp do informacji stanowiących dane osobowe nie jest bowiem niezbędny dla weryfikacji spełnienia określonych warunków [wymogów] 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 zatrudnienia osób w takiej formie. (...) 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 wszelkie wypadek”, tj. bez wskazania celowości ich pozyskania i niezbędności dla realizacji zadań administratora danych – którym po uzyskaniu danych stałby się Zamawiający”.

W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą do Zamawiającego o zawężenie grona wskazanych pracowników do np. pracowników placówki nadawczej znajdującej się na terenie miasta Sanoka lub pracownika wyznaczonego

do nadzoru nad realizacją umowy. Jednocześnie Wykonawca zwraca się z prośbą o ograniczenie i modyfikację zapisów ograniczając dokumenty do:

- oświadczenia Wykonawcy o zatrudnieniu pracowników na podstawie umowy o pracę, zaświadczeń właściwego ZUS,

lub

- potwierdzenie opłacania przez Wykonawcę składek na ubezpieczenia społeczne i zdrowotne z tytułu zatrudnienia na podstawie umów o pracę za ostatni okres rozliczeniowy pracowników z danej kontrolowanej jednostki.

W przypadku gdy wymienione dokumenty budziłyby wątpliwości Zamawiającego, co do spełnienia wymagań zatrudnienia osób na umowę o pracę:

- do zanonimizowanych kopii umów o pracę pracowników, wyznaczając realny termin przekazania informacji, np. 10 dni od otrzymania wezwania, co w żaden sposób nie ogranicza uprawnień Zamawiającego w zakresie kontroli spełnienia przez Wykonawcę wymagań dotyczących zatrudnienia na podstawie umowy o pracę.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający zmienia § 5 ust 6-7 w Załączniku Nr 2a do SWZ - Projekt umowy w zakresie części 1 zamówienia.

B. Zamawiający informuje, że pytania oraz odpowiedzi na nie stają się integralną częścią Specyfikacji Warunków Zamówienia i będą wiążące przy składaniu ofert.

C. W związku z udzielonymi odpowiedziami, Zamawiający działając na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy Pzp dokonuje modyfikacji Załącznika nr 1a do SWZ – Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia dla części 1 zamówienia oraz Załącznika Nr 2a do SWZ - Projekt umowy w zakresie części 1 zamówienia.

D. Zamawiający stwierdza, że zmiany treści SWZ są istotne dla sporządzenia oferty lub wymagają od Wykonawców dodatkowego czasu na zapoznanie się ze zmianą SWZ i przygotowanie ofert, dlatego Zamawiający przedłuża termin składania ofert o czas niezbędny na zapoznanie się ze zmianą SWZ i przygotowanie oferty.

E. W związku z powyższym działając na podstawie art. 286 ust. 3 ustawy Pzp, Zamawiający dokonuje zmiany SWZ w taki sposób, że przedłuża **termin składania ofert do dnia 06.12.2022 r. do godz. 10:00**, a **termin otwarcia ofert nastąpi w dniu 06.12.2022 godz. 11:00** tym samym ulegają zmianie zapisy dotyczące terminów, określone w rozdziale 14, 15 SWZ, a mianowicie:

w rozdziale 14 pkt. 14.2 i 14. 3 SWZ przed zmianą jest:

14.2. Termin składania ofert: **01 grudnia 2022 r., godz. 10.00.**

14.3. Termin otwarcia ofert: **01 grudnia 2022 r., godz. 11:00.**

w rozdziale 14 pkt. 14.2 i 14. 3 SWZ po zmianie jest:

14.2. Termin składania ofert: **06 grudnia 2022 r., godz. 10.00.**

14.3. Termin otwarcia ofert: **06 grudnia 2022 r., godz. 11:00.**

w rozdziale 15 pkt. 15.1 SWZ przed zmianą jest:

Wykonawca jest związany ofertą **do dnia 30 grudnia 2022 r.**

w rozdziale 15 pkt. 15.1 SWZ po zmianie jest:

Wykonawca jest związany ofertą **do dnia 04 stycznia 2023 r.**

F. Powyższa zmiana treści SWZ skutkuje zmianą ogłoszenia o zamówieniu nr 2022/BZP 00446519/01 z dnia 2022-11-18 *Ogłoszenie o zmianie ogłoszenia zostało opublikowane w dniu 28.11.2022 r. na stronie prowadzonego postępowania:*

<http://gmina.sanok.com.pl/bip/index.php?page=position.php&id=2857&grp=13>

Termin składania i otwarcia ofert został również zmieniony na miniPortalu

G. Jednocześnie Zamawiający informuje, iż pozostała treść SWZ pozostaje bez zmian.

H. W załączeniu:

- 1) Załącznik Nr 1a do SWZ - Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia dla części 1 zamówienia po modyfikacji z dnia 28.11.2022 r.**
- 2) Załącznik Nr 2a do SWZ - Projekt umowy w zakresie części 1 zamówienia po modyfikacji z dnia 28.11.2022 r.**

Z up. WÓJTA

**Zastępca Wójta Gminy Sanok
mgr inż. Paweł Wdowiak**