

Kostrzyn nad Odrą, dn. 28 listopada 2018r.

Wszyscy uczestnicy postępowania

Znak sprawy: ZP.271.38.2018.KB

WYJAŚNIENIA TREŚCI SIWZ

dot: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na realizację zamówienia pn.:
”Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym dla przesyłek o wadze do 350 g i powyżej 350 g oraz paczek powyżej 50 g na rzecz Miasta Kostrzyn nad Odrą”

W odpowiedzi na skierowane do Zamawiającego pytania, dotyczące treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia, zgodnie z art. 38 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2018 r. poz. 1986 tj) informujemy:

Pytanie nr 1

Zamawiający w projekcie umowy (§6 ust. 5) określa warunki płatności dla przedmiotu zamówienia, wskazując termin płatności faktury jako: **„14 dni od daty doręczenia prawidłowo wystawionej faktury VAT”**.

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 sporządzenia faktury. Standardowo obowiązujący termin płatności faktury określony jako 14 dni od daty wystawienia faktury został wprowadzony ze względu na zapewnienie prawidłowego funkcjonowania systemu fakturowania wykonawcy oraz zarządzania płatnościami wynikającymi z zawartych umów. Takie rozwiązanie daje możliwość oszacowania terminów wpływu środków oraz opóźnień w ich płatnościach.

Czy w związku z powyższym Zamawiający zaakceptuje inny niż określony przez Zamawiającego w umowie termin płatności tj. **liczony od dnia wystawienia faktury, określony jako 21 dni od daty wystawienia faktury VAT, pozwalający terminowo dokonać płatności za wykonane usługi w ramach przedmiotu zamówienia?**

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

Pytanie 2

Zamawiający w projekcie umowy (§9 ust. 7) wskazał: **Zamawiający ma prawo do potrącenia kwot kar umownych z wynagrodzenia Wykonawcy.**

Niczym nieograniczone jednostronne prawo naliczenia kar umownych i potrącenia ich przez Zamawiającego z należnego Wykonawcy wynagrodzenia godzi nie tylko w interes Wykonawcy, ale także uniemożliwia mu podjęcie próby zbadania, czy naliczona kara umowna potrącona została prawidłowo i w odpowiedniej wysokości. Nadto stwarzając możliwość pozbawienia Wykonawcy efektywnego wynagrodzenia za spełnione świadczenie bez żadnej kontroli, czy to Wykonawcy, czy sądu, może być uznane za nadużycie prawa, skutkujące nieważnością tegoż postanowienia na podstawie art. 58 § 2 kodeksu cywilnego w zw. z art. 139 ust. 1 Prawo zamówień publicznych. W

związku z powyższym, z uwagi na nierówne ukształtowanie praw stron umowy, prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmodyfikowania zapisów Umowy poprzez modyfikację zapisu i dodanie do treści zwrotu: „**po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej**”?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

Pytanie nr 3

Zgodnie z SIWZ Dział III pkt 5 oraz projekt umowy §11 Zamawiający wymaga zatrudnienia na podstawie umowy o pracę co najmniej 4 osób, które będą wykonywać prace fizyczne przy realizacji Zamówienia. Zamawiający określa również sposób dokumentowania zatrudnienia oraz szereg sankcji z tytułu nierealizowania przez Wykonawcę warunków postawionych w SIWZ.

Przekazywanie Zamawiającemu informacji w postaci wykazu osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę zajmujących się odbieraniem korespondencji od Zamawiającego jest równoznaczne z udostępnianiem 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. Dostęp do informacji stanowiących dane osobowe nie jest bowiem niezbędny dla weryfikacji spełnienia określonych warunków przez Wykonawcę. Dla Zamawiającego nie powinno być istotne kto konkretnie zatrudniony jest u Wykonawcy na podstawie Umowy o pracę, a jedynie sam fakt zatrudnienia osób w takiej formie – dla potwierdzenia którego nie jest konieczny Zamawiającemu szczegółowy wykaz osób.

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 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.

Wykonawca może złożyć oświadczenie o ilości osób zatrudnionych na umowę o pracę w wybranych obszarach firmy, np. w placówce nadawczej wykonawcy, w powiecie gorzowskim, w województwie lubuskim, w kraju. Niemożliwe jednak w takim przypadku, ze względów technicznych, byłoby dokumentowanie zatrudnienia zgodnie z oczekiwaniami Zamawiającego.

Pozostawienie przez Zamawiającego zapisów dotyczących klauzuli społecznej w obecnej treści spowoduje, że Wykonawca z uwagi na specyfikę pracy w placówce pocztowej, ze względu na rotację pracowników, absencje związane z urlopami, zwolnieniami lekarskimi i innymi sytuacjami, będzie musiał wykazać większą ilość a nawet wszystkich pracowników placówki. Tym samym, Wykonawca nie będzie w stanie dokumentować zatrudnienia wszystkich tych osób w sposób wskazany w SIWZ. Powyższe oznacza, że wymóg Zamawiającego jest niemożliwy do zrealizowania z technicznego punktu widzenia i tym samym będzie skutkować niespełnieniem warunków zamówienia i w konsekwencji niemożnością przystąpienia do niego.

W związku z powyższym wnosimy o rezygnację z zapisów SIWZ dotyczących konieczności przedstawienia przez Wykonawcę wykazu osób i zastąpienie go formularzem oświadczenia o ilości osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę w wybranych przez Zamawiającego obszarach Wykonawcy. Wnosimy również o usunięcie z SIWZ zapisów dotyczących dokumentowania zatrudnienia i kar związanych z klauzulą społeczną.

W przypadku braku akceptacji powyższego alternatywnego rozwiązania, Wykonawca wnioskuję o usunięcie z treści SIWZ oraz projektu umowy wszystkich zapisów dotyczących klauzuli społecznej i związanych z nią kar umownych.

Wykonawca zwraca się z uprzejmą prośbą o udzielenie informacji do treści Zamówienia w wyżej wskazanych kwestiach.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

Z poważaniem

BURMISTRZ

dr Andrzej Kunt

Do wiadomości:
Wszyscy uczestnicy postępowania

