

Mogilno, dnia 23.11.2022 r.

OR.272.18.2022

**Wykonawcy biorący udział
w postępowaniu**

**Dotyczy postępowania pn.: „Świadczenie usług pocztowych dla Starostwa
Powiatowego w Mogilnie w 2023 roku”**

Odpowiedź na pytanie do treści SWZ

Zamawiający informuje, że do ww. postępowania wpłynęły pytania do treści SWZ. W związku z tym Zamawiający zgodnie z art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo Zamówień Publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 z późn. zm.), dalej zwaną „ustawą Pzp”, przekazuje treść pytania wraz z wyjaśnieniami.

Pytanie 1

Wykonawca ponownie wnosi o wykreślenie wszystkich przywołanych kar z Istotnych Postanowień Umowy w § 8 bowiem zastrzeżone kary są zbyt wygórowane i nieadekwatne. Zastrzeżenie kary umownej na przypadki określone według Zamawiającego wykraczające poza przypadki określone w Prawie pocztowym jest sprzeczne z tą ustawą, a tym samym mogą być uznane za nieważne. W przypadku woli pozostawienia przez Zamawiającego powyższych zapisów o karach, Wykonawca prosi o zastosowanie zasady równości stron i zmniejszenie wysokości kar poprzez zmianę zapisów SWZ w § 8 ust. 1,2,3 IPU na następujące:

1. „Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną:
 - a) z tytułu odstąpienia od całości lub części umowy z przyczyn zawinionych przez Wykonawcę w wysokości 1000,00 zł.
2. Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną za odstąpienie od całości lub części umowy z przyczyn zawinionych przez Zamawiającego w wysokości 1000,00 zł.
3. Łączna wysokość kar umownych naliczonych Wykonawcy i Zamawiającemu z tytułów wskazanych w niniejszej umowie nie może przekroczyć kwoty 3 000,00 zł.”

Odpowiedź 1

Zamawiający zmienia wysokość kar umownych na zaproponowane przez Wykonawcę w pytaniu. Zmodyfikowane IPU zostają opublikowane wraz z odpowiedziami na pytania w BIP Zamawiającego oraz na stronie internetowej prowadzonego postępowania na platformie zakupowej.

Pytanie 2

Wykonawca ponownie wskazuje, iż w Istotnych postanowieniach umowy rozdział III § 3 ust. 1 pkt. 8 Zamawiający stawia wymóg dotyczący zatrudnienia przez wykonawcę na podstawie stosunku pracy osób wykonujących czynności związane z odbieraniem przesyłek nadawanych przez Zamawiającego, od pracownika Zamawiającego w placówce Wykonawcy oraz z przekazywaniem przesyłek adresowanych do Zamawiającego, pracownikowi Zamawiającego w placówce Wykonawcy. Ponadto w rozdziale III § 3 ust. 1 pkt. 9 Istotnych postanowień umowy Zamawiający określa sposób weryfikacji zatrudnienia tych osób wymagając stosownych oświadczeń, które należy złożyć w wyznaczonym terminie i na każde wezwanie Zamawiającego. Dalej w Rozdziale VIII § 8 ust.1 pkt d Zamawiający przewiduje karę umowną w wysokości 200,00 zł za każdy przypadek naruszenia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób biorących udział w realizacji umowy. Zamawiający w szczególności wnosi o wykreślenie zapisu dotyczącego oświadczenia składanego przez zatrudnionego pracownika. W przypadku zawarcia umowy stronami będą Wykonawca i Zamawiający, a nie pracownik. Pracownik nie ma obowiązku składać oświadczenia na rzecz Zamawiającego. Treść zapisów wskazuje, że zarówno pracownik jak i pracodawca byłoby zobowiązani do poświadczania tej samej informacji tj. zatrudnienia w ramach umowy o pracę. Poza oświadczeniem wykonawcy o zatrudnieniu pracowników na podstawie umów o pracę, również zanonimizowana umowa o pracę będzie stanowić potwierdzenie zatrudnienia pracownika na podstawie umowy o pracę. Zapisy takie nakładają na Pracodawcę obowiązek, który nie będzie zależał od Pracodawcy. To będzie zależało od dobrej woli pracownika, a nie pracodawcy. A w przypadku niewykonania - na pracodawcę wskazane są określone kary. Nadto Wykonawca zauważa, że nie ma podstaw również do tego, żeby w oświadczeniu wskazanym w Rozdziale III § 3 ust. 1 pkt. 9a Istotnych postanowień umowy wskazywać z imienia i nazwiska osoby spełniające

wymóg zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, albowiem dostęp do informacji stanowiących dane osobowe nie jest bowiem niezbędny dla weryfikacji spełnienia określonych warunków przez wykonawcę. W opinii Generalnego Inspektora Ochrony Danych Osobowych dla realizacji tego celu wystarczające byłoby przedstawienie przez wykonawcę stosownych oświadczeń czy zaświadczeń. 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, daty zatrudnienia czyich rodzaju umowy o pracę.

W przypadku natomiast woli pozostawienia przez Zamawiającego klauzuli zatrudnienia Wykonawca wnosi o rozważenie jej modyfikacji i wprowadzenie zapisu określającego wyraźnie ilość kopii umów, jakie miałyby być przedłożone Zamawiającemu i poświadczonych za zgodność z oryginałem do np. 10 szt., na każde wezwanie Zamawiającego, jednak nie częściej niż raz na kwartał oraz z terminem przekazania dowodów zatrudniania nie krótszym niż 10 dni roboczych.

Mając powyższe na uwadze Wykonawca ponownie wnosi w pierwszej kolejności o wykreślenie klauzuli zatrudnienia oraz kary z IPU Rozdział VIII § 8 ust.1 pkt c., ewentualnie o jej konkretyzację i modyfikację przy uwzględnieniu propozycji Wykonawcy.

Odpowiedź 2

Zamawiający nie może zrezygnować z zapisu dotyczącego oświadczenia składanego przez pracownika, gdyż określenia takiego sposobu weryfikacji zatrudnienia wymaga art. 438 ust. 2 pkt 1 ustawy Pzp. Obowiązek ustanowienia w umowie sankcji z tytułu niespełnienia wymagań określonych w art. 95 ust. 1 ustawy Pzp, wynika z art. 438 ust. 1 ustawy Pzp. Zapisy, o których zmianę wnosi Wykonawca nie są zależne od Zamawiającego, który jako zamawiający publiczny, jest zobowiązany na podstawie art. 2 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp, do przeprowadzenia postępowania w sprawie udzielenia zamówienia klasycznego zgodnie z ustawą Pzp. Co do podstawy wskazania w przedkładanych przez Wykonawcę dokumentach, imion i nazwisk osób zatrudnionych na podstawie stosunku pracy Zamawiający wskazuje, iż wynika ona również z art. 438 ustawy Pzp. Cytując art. 438 ust. 2 ustawy Pzp: „zawierających informacje, w tym dane osobowe, niezbędne do weryfikacji zatrudnienia na

podstawie umowy o pracę, w szczególności imię i nazwisko zatrudnionego pracownika, datę zawarcia umowy o pracę, rodzaj umowy o pracę i zakres obowiązków pracownika”, co jednoznacznie wskazuje, że w celu weryfikacji zatrudnienia pracownika na podstawie stosunku pracy, Zamawiający powinien te dane od Wykonawcy otrzymać. Zamawiający wprowadza zmiany co do sposobu weryfikacji wymaganych dokumentów i określa maksymalną liczbę pracowników jaka będzie brana pod uwagę przy kontroli, maksymalną częstotliwość kontroli oraz minimalny termin na jaki zostanie wyznaczony na złożenie dokumentów. Zmodyfikowane IPU zostają opublikowane wraz z odpowiedziami na pytania w BIP Zamawiającego oraz na stronie internetowej prowadzonego postępowania na platformie zakupowej.

Zamawiający na podstawie art. 284 ust. 3 ustawy Pzp, wydłuża termin składania ofert w postępowaniu i jednocześnie zmienia termin otwarcia ofert oraz termin związania ofertą.

Nowy termin składania ofert: 01.12.2022 r. godz. 11:00

Nowy termin otwarcia ofert: 01.12.2022 r. godz. 11:30

Nowy termin związania ofertą: 30.12.2022 r.

W związku z powyższym zmianie ulega ogłoszenie o zamówieniu oraz SWZ.

PRZEWODNICZĄCY ZARZĄDU

.....
Tomasz Przesiński

(podpis Zamawiającego)