

DO.271.47.2022.AW

Poznań, 29 listopada 2022 r.

**Wszyscy Wykonawcy**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia na świadczenie usług pocztowych dla Związku Międzygminnego „Gospodarka Odpadami Aglomeracji Poznańskiej” w likwidacji

Działając na podstawie art. 284 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm., dalej „ustawa Pzp”), Zamawiający informuje, że w toku postępowania wpłynął wniosek o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ).

**Pytanie nr 1: Projektowane postanowienia umowy § 2 ust 9.**

We wskazanym ust. Zamawiający wymaga, aby rachunek bankowy do rozliczeń pomiędzy Wykonawcą, a Zamawiającym uwidoczniony był w tzw. Białej księdze.

Wykonawca stosuje inne – zgodne z przepisami – rozwiązanie w tym zakresie – na fakturze uwidacznia tzw. rachunek wirtualny powiązany z rachunkiem zgłoszonym do właściwego Urzędu Skarbowego i uwidocznionym w białej księdze – z tego powodu Wykonawca wnioskuje o modyfikację zapisu proponując treść:

***„9. Zapłata wynagrodzenia zostanie dokonana na rachunek bankowy Wykonawcy nr ..... lub inny wskazany na fakturze lub innym dokumencie, na podstawie którego Zamawiający ma dokonać płatności.***

***10. Wykonawca oświadcza, iż rachunek bankowy o którym mowa w ust.9 jest rachunkiem wirtualnym (zwany dalej wirtualnym rachunkiem bankowym) i nie jest rachunkiem rozliczeniowym, o którym mowa w art. 49 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. – Prawo bankowe.***

***11. Wykonawca potwierdza, iż rachunek bankowy, o którym mowa w pkt.9 jest powiązany z rachunkiem bankowym, który jest rachunkiem rozliczeniowym w rozumieniu art. 49 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. – Prawo bankowe i został zgłoszony do właściwego urzędu skarbowego oraz został umieszczony i będzie uwidoczniony przez cały okres trwania i rozliczenia Umowy w wykazie, o którym mowa w art. 96b ustawy z dnia 11 marca 2004r. o podatku od towarów i usług prowadzonym przez Szefa Krajowej Administracji Skarbowej (Dz. U. z 2018r. poz. 2174, z późn. zm. dalej: Wykaz).***

***12. Wykonawca zobowiązuje się powiadomić niezwłocznie Zamawiającego o wszelkich zmianach rachunków, o których mowa w ust.9 i 11, w szczególności o wykreśleniu jego rozliczeniowego rachunku bankowego z Wykazu lub utraty charakteru czynnego podatnika VAT.”***

**UZASADNIENIE:**

Z dniem 1 września 2019 r. weszła w życie ustawa z dnia 12 kwietnia 2019r., wprowadzająca zmiany w art. 96b ustawy o podatku od towarów i usług, umożliwiające utworzenie wykazu podatników VAT (tak zwaną Białą listę podatników). W wykazie zamieszczane są m. in. numery zgłoszonych przez podatników rachunków rozliczeniowych, o których mowa w art. 49 ust. 1 pkt1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r.- Prawo bankowe, lub imiennych rachunków w spółdzielczej kasie oszczędnościowo-kredytowej, której podmiot jest członkiem, otwartych w związku z prowadzoną przez członka działalnością gospodarczą.

Podatnicy dostarczający towary i usługi na masową skalę (np. operatorzy sieci komórkowych, dostawcy mediów, operatorzy pocztowi, w tym Wykonawca), oprócz wyżej wymienionych rachunków rozliczeniowych, w celach operacyjnych wykorzystują rachunki wirtualne (spersonalizowane numery rachunków bankowych), utworzone do rachunków rozliczeniowych, podlegających zgłoszeniu do Urzędu Skarbowego. Z kolei numery rachunków

wirtualnych nie podlegają zgłoszeniu do Urzędu Skarbowego, zatem nie są widoczne w wykazie podatników VAT. Środki pieniężne wpływają (i są księgowane przez bank) na jeden z rachunków rozliczeniowych, z którym rachunki wirtualne (spersonalizowane numery rachunków bankowych) są powiązane. Rachunki wirtualne stosowane są w celu zautomatyzowania i ułatwienia rozliczeń – ich użycie przez wpłacających powoduje, iż system sam rozpoznaje wszystkie parametry przelewu i dokonywane jest jego automatyczne księgowanie na rachunku bieżącym prowadzonym na rzecz sprzedawcy. Bank nie dokonuje fizycznych księgowania na rachunkach wirtualnych, ani nie generuje dla nich wyciągów bankowych.

Należy również zaznaczyć, iż rachunki wirtualne nie są rachunkami rozliczeniowymi w rozumieniu art. 49 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. - Prawo bankowe, co potwierdził Dyrektor Krajowej Informacji Skarbowej w interpretacji z 15 listopada 2019 r. (nr 0111-KDIB3-2.4018.16.2019.1.MD). Wpłaty na rachunki wirtualne, które są powiązane z rachunkiem rozliczeniowym są traktowane jak wpłaty na rachunek rozliczeniowy, który podlega zgłoszeniu do urzędu skarbowego. Natomiast same rachunki wirtualne nie podlegają obowiązkowi zgłaszania do urzędu skarbowego w celu ich zamieszczenia w wykazie.

Mając na uwadze powyższe, brak wskazanego na fakturze/w umowie rachunku wirtualnego, na wykazie, o którym mowa w art. 96b ustawy o podatku od towarów i usług nie zwalnia kontrahenta od zapłaty zobowiązania na ten rachunek, a także nie upoważnia do dokonania zapłaty na dowolnie wybrany rachunek wykonawcy spośród rachunków widocznych w wykazie, z których niektóre są rachunkami prowadzonymi w walutach obcych.

Dodatkowo należy mieć na uwadze, iż ustawodawca przewidział możliwość niwelowania negatywnych skutków wynikających z dokonania płatności na rachunek inny, niż zawarty w wykazie podmiotów, o którym mowa w art. 96b ustawy o VAT poprzez odpowiednie złożenie zawiadomienia, o którym mowa w art. 117ba §3 Ordynacji podatkowej.

Uwzględniając przedstawioną argumentację, Wykonawca wnosi o modyfikację treści zapisu umownego § 2 ust. 9.

Modyfikacja treści zapisu Projektowanego postanowienia umowy i uwzględnienie proponowanych postanowień będą zgodne z przepisami i stanowiskiem organów podatkowych. Jednocześnie nie będą przejawem naruszenia zasady konkurencyjności i zasady równego traktowania Wykonawców, wyrażonych w Ustawie Prawo zamówień publicznych.

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający wprowadza zmianę w §2. Projektowanych Postanowień Umowy (PPU). §2 ust. 9-12 PPU otrzymują następujące brzmienie:

**„9. Zapłata wynagrodzenia zostanie dokonana na rachunek bankowy Wykonawcy nr ..... lub inny wskazany na fakturze lub innym dokumencie, na podstawie którego Zamawiający ma dokonać płatności.**

**10. Wykonawca oświadcza, iż rachunek bankowy o którym mowa w ust.9 jest rachunkiem wirtualnym (zwany dalej wirtualnym rachunkiem bankowym) i nie jest rachunkiem rozliczeniowym, o którym mowa w art. 49 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. – Prawo bankowe.**

**11. Wykonawca potwierdza, iż rachunek bankowy, o którym mowa w pkt.9 jest powiązany z rachunkiem bankowym, który jest rachunkiem rozliczeniowym w rozumieniu art. 49 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. – Prawo bankowe i został zgłoszony do właściwego urzędu skarbowego oraz został umieszczony i będzie uwidoczniiony przez cały okres trwania i rozliczenia Umowy w wykazie, o którym mowa w art. 96b ustawy z dnia 11 marca 2004r. o podatku od towarów i usług prowadzonym przez Szefa Krajowej Administracji Skarbowej (Dz. U. z 2018r. poz. 2174, z późn. zm. dalej: Wykaz).**

**12. Wykonawca zobowiązuje się powiadomić niezwłocznie Zamawiającego o wszelkich zmianach rachunków, o których mowa w ust.9 i 11, w szczególności o wykreśleniu jego rozliczeniowego rachunku bankowego**

z Wykazu lub utraty charakteru czynnego podatnika VAT.”

**Pytanie nr 2: Projektowane Postanowienia Umowy § 3 – Klauzula waloryzacyjna, SWZ pkt. XIV, ppkt 5, oraz § 2 ust. 7 i § 7 ust 1, lit. b**

Zamawiający we wskazanych zapisach Projektowanych postanowień umowy oraz zapisach SWZ nie dopuszcza zmiany cen ujętych w ofercie Wykonawcy w sytuacji zmiany Cennika Usług Powszechnych dokonanej w trybie zgodnym z ustawą Prawo Pocztowe.

Zmianę dopuszcza się jedynie w odniesieniu do usług nie wycenionych w formularzu.

Klauzula waloryzacyjna również nie uwzględnia możliwości wprowadzenia takiej zmiany.

Wykonawca zauważa, że z dniem 10 listopada 2022 roku weszły w życie nowe regulacje ustawy Prawo Zamówień Publicznych związane z projektowanymi postanowieniami umowy.

Zgodnie z nimi klauzule waloryzacyjne należy zawrzeć we wszystkich umowach o zamówienia publiczne bez względu na przedmiot, jeśli tylko okres ich trwania przekracza 6 miesięcy.

Poniżej przedstawiamy znowelizowany Art. 439 ustawy PZP:

*„Art. 439. [Zasady wprowadzania w umowie na roboty budowlane lub usługi zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy]*

*1. Umowa, której przedmiotem są roboty budowlane, dostawy lub usługi, zawarta na okres dłuższy niż 6 miesięcy, zawiera postanowienia dotyczące zasad wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia.*

*2. W umowie określa się:*

*1) poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów, o których mowa w ust. 1, uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia oraz początkowy termin ustalenia zmiany wynagrodzenia;*

*2) sposób ustalania zmiany wynagrodzenia:*

*a) z użyciem odesłania do wskaźnika zmiany ceny materiałów lub kosztów, w szczególności wskaźnika ogłaszanego w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego lub*

*b) przez wskazanie innej podstawy, w szczególności wykazu rodzajów materiałów lub kosztów, w przypadku których zmiana ceny uprawnia strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia;*

*3) sposób określenia wpływu zmiany ceny materiałów lub kosztów na koszt wykonania zamówienia oraz określenie okresów, w których może następować zmiana wynagrodzenia wykonawcy;*

*4) maksymalną wartość zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza zamawiający w efekcie zastosowania postanowień o zasadach wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia.*

*3. Jeżeli umowa została zawarta po upływie 180 dni od dnia upływu terminu składania ofert, początkowym terminem ustalenia zmiany wynagrodzenia jest dzień otwarcia ofert, chyba że zamawiający określi termin wcześniejszy.*

*4. Przez zmianę ceny materiałów lub kosztów rozumie się wzrost odpowiednio cen lub kosztów, jak i ich obniżenie, względem ceny lub kosztu przyjętych w celu ustalenia wynagrodzenia wykonawcy zawartego w ofercie.*

*5. Wykonawca, którego wynagrodzenie zostało zmienione zgodnie z ust. 1-3, zobowiązany jest do zmiany wynagrodzenia przysługującego podwykonawcy, z którym zawarł umowę, w zakresie odpowiadającym zmianom cen materiałów lub kosztów dotyczących zobowiązania podwykonawcy, jeżeli łącznie spełnione są następujące warunki:*

*1) przedmiotem umowy są roboty budowlane, dostawy lub usługi;*

*2) okres obowiązywania umowy przekracza 6 miesięcy”.*

W związku z powyższym wnosimy o dodanie zapisów umożliwiających zmianę cen przesyłek (tj. podwyższenie lub ich obniżenie) trybem przewidzianym w zapisach Ustawy Prawo Pocztove w odniesieniu również do cen z formularza cenowego złożonego wraz z ofertą w niniejszym postępowaniu proponując następujące brzmienie: *„Zmiana cen w trakcie obowiązywania umowy jest możliwa w przypadku zmiany Cennika Usług Powszechnych w trybie przewidywanym w Ustawie Prawo Pocztove i zatwierdzonej przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej. 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:**

Zamawiający wyraża zgodę na dodanie powyższego zapisu umożliwiającego zmianę cen przesyłek (tj. podwyższenie lub obniżenie) trybem przewidzianym w zapisach Ustawy Prawo Pocztove w odniesieniu również do cen z formularza cenowego złożonego wraz z ofertą.

W związku z powyższym Zamawiający modyfikuje treść PPU. W §7 dodaje się ust. 3 w brzmieniu:

*„3. Zmiana cen w trakcie obowiązywania umowy jest możliwa w przypadku zmiany Cennika Usług Powszechnych w trybie przewidywanym w Ustawie Prawo Pocztove i zatwierdzonej przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej. 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.”*

**Pytanie nr 3: Projektowane Postanowienia Umowy §6 ust.1-5 oraz SWZ pkt III, ppkt. 5 i Załącznik nr 2 do SWZ**

**Oświadczenie pkt 15**

We wskazanym paragrafie Zamawiający określa wymagania dotyczące zatrudnienia na podstawie umowy o pracę oraz sposobu weryfikacji spełnienia warunku dotyczącego zatrudnienia przez Wykonawcę.

Wykonawca wnosi o modyfikację przedmiotowych zapisów zgodnie z proponowaną poniżej treścią:

**„§ 6**

**1. Zamawiający (zgodnie z art. 95 ustawy PZP) wymaga, aby osoby biorące udział w realizacji przedmiotu zamówienia w sposób bezpośredni. tj.**

- a) osoby wykonujące czynności odbioru przesyłek przygotowanych przez Zamawiającego oraz ich przyjmowaniu w placówce nadawczej Wykonawcy
- b) osoba pełniąca funkcję „Opiekuna” Zamawiającego (osoba ta będzie wykonywała następujące czynności: reprezentowanie Wykonawcy przed Zamawiającym przy realizacji umowy, pomoc w realizacji sytuacji problemowych, udzielanie informacji o wysyłkach realizowanych w trakcie umowy, w przypadku skorzystania przez zamawiającego z usług pocztowych nieujętych w formularzu cenowym dostarczanie cennika)

**były w trakcie realizacji przedmiotu zamówienia zatrudnione na podstawie stosunku pracy, w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy (t.j. Dz. U. z 2020 r., poz. 1320 ze zm.) jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy**

**2. Wykonawca zobowiązany jest do przedłożenia Zamawiającemu, w dniu podpisania umowy, oświadczenia, które powinno zawierać w szczególności: imię i nazwisko pracownika wyznaczonego przez Wykonawcę jako „Opiekun” Zamawiającego, na każde wezwanie Zamawiającego jednak nie częściej niż raz na kwartał wskazanie, że objęte oświadczeniem czynności, o których mowa w ust. 1 litera b wykonuje osoba zatrudniona**



*na podstawie stosunku pracy zgodnie z art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy (t.j. Dz. U. z 2020 r., poz. 1320 ze zm.) jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy*

*3. W przypadku zmiany osoby realizującej czynności, o których mowa w ust. 1 litera b, Wykonawca zobowiązany jest do bieżącego aktualizowania, w toku realizacji umowy, oświadczenia, określonego w ust. 2. Wykonawca zobligowany jest do przedłożenia zaktualizowanych danych w terminie 7 dni od momentu wystąpienia zmiany.*

*4. W trakcie realizacji zamówienia nie częściej niż jeden raz na pół roku Zamawiający ma prawo wykonać czynności kontrolne odnośnie spełniania przez Wykonawcę wymogu zatrudniania na podstawie umowy o pracę osób wykonującej czynności, o których mowa w ust. 1. Zamawiający uprawniony jest w szczególności do żądania, w wyznaczonym przez siebie terminie, nie krótszym niż 14 dni przedstawienia przez Wykonawcę poświadczoną za zgodność z oryginałem kopii umowy osób wykonujących w trakcie realizacji zamówienia czynności, o których mowa w ust. 1, nie więcej niż 5 osób (wraz z dokumentem regulującym zakres obowiązków, jeżeli został sporządzony).*

*Kopia umowy powinna zostać zanonimizowana w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników, zgodnie z przepisami ustawy z dnia 10 maja 2018r. o ochronie danych osobowych (tj. w szczególności bez adresu zamieszkania pracownika, bez nr PESEL pracownika, bez kwoty wynagrodzenia). Imię i nazwisko pracownika nie podlega anonimizacji. Informacje takie jak data zawarcia umowy, rodzaj umowy o pracę i wymiar etatu powinny być możliwe do zidentyfikowania."*

#### UZASADNIENIE :

Specyfika świadczenia usług pocztowych nie implikuje realizacji czynności w ramach tych usług wyłącznie na podstawie umowy o pracę. Nie jest to możliwe między innymi z uwagi na realizację usług pocztowych przez agentów pocztowych na podstawie umów agencyjnych zawieranych z operatorem pocztowym (art. 3 , pkt. 3 ustawy Prawo Pocztove).

W związku z powyższym Wykonawca proponuje doprecyzowanie postawionego wymogu w zakresie zatrudnienia na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane przez Zamawiającego w SWZ czynności w zakresie realizacji niniejszego zamówienia , **ale tylko w sytuacji jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974r. Kodeks Pracy.** Propozycja zapisów Wykonawcy uwzględnia również dodanie osoby Opiekuna Zamawiającego z uwagi na istotne jego znaczenie w zakresie nadzoru nad prawidłową realizacją umowy będącej wynikiem rozstrzygnięcia postępowania , którego przedmiotem jest zamówienie usług.

Z kolei doprecyzowanie zapisów dotyczących czynności kontrolnych odnośnie do spełnienia przez Wykonawcę warunku zatrudnienia ma na celu ich dostosowanie do możliwości organizacyjnych, by były realne do spełnienia – uwzględniając skalę zatrudnienia ( ok 70 tys. zatrudnionych ogółem) , skalę działalności oraz możliwości organizacyjne służb kadrowych odpowiedzialnych za przygotowywanie dokumentacji do kontroli.

Proponowane doprecyzowanie zapisów, które uściśla obowiązki Wykonawcy w tym zakresie, respektując wymogi art. 95 PZP, uwzględnia jednocześnie specyfikę organizacji Wykonawcy, który posiada status dużego przedsiębiorcy.

Proponowane ograniczenie liczby dokumentów weryfikowanych w ramach kontroli spełnienia przez Wykonawcę warunku dotyczącego zatrudnienia na podstawie umowy o pracę - pozwoli wywiązać się z obowiązku dokumentowania w tym zakresie, a jednocześnie nie sparaliżuje służb kadrowych odpowiedzialnych za przygotowywanie przedmiotowej dokumentacji na potrzeby wielu Zamawiających w skali całej organizacji Wykonawcy.

Konsekwentnie do proponowanych zmian w § 6 Umowy wnioskujemy o modyfikację oświadczenia w Załączniku nr 2 do SWZ i w pkt III SWZ ppkt 5.

Utrzymanie aktualnego brzemienia wymogów dotyczących zatrudnienia praktycznie uniemożliwia Wykonawcy ubieganie się o udzielenie zamówienia publicznego.

**Odpowiedź:**

*Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację zapisów dot. zatrudnienia zgodnie z proponowaną powyżej treścią i zmienia treść PPU nadając §6 ust. 1-4 brzmienie zgodne z propozycją Wykonawcy.*

**Pytanie nr 4: Projektowane Postanowienia Umowy §10 ust.2 lit. a**

*„Zamawiający obciąży Wykonawcę karą umowną:*

*a) w wysokości 20% ceny ofertowej z tytułu odstąpienia przez Zamawiającego od Umowy z powodu okoliczności, za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca, w szczególności w sytuacji niewykonywania lub nienależytego wykonywania obowiązków wynikających z niniejszej Umowy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu należne odszkodowanie zgodnie z przepisami ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo Pocztowe (t.j. z dnia 26.04.2022r. Dz. U. z 2022r. poz. 896z późn. zm.)”.*

Rozumiejąc potrzebę Zamawiającego w zakresie zabezpieczenia interesu z tytułu odstąpienia od umowy Wykonawca wnosi o zmniejszenie poziomu kary proponując określenie jej wymiaru jako 5% ceny ofertowej. Jednocześnie mając na uwadze równe traktowanie stron umowy wnosi o określenie analogicznego poziomu kary w przypadku odstąpienia od umowy przez Wykonawcę z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego.

**Odpowiedź:**

*Wykonawca wprowadza zmianę w §10 ust 2. lit. a Umowy. Nowe brzmienie:*

***„2. Zamawiający obciąży Wykonawcę karą umowną:***

***a) w wysokości 5% ceny ofertowej z tytułu odstąpienia przez Zamawiającego od Umowy z powodu okoliczności, za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca, w szczególności w sytuacji niewykonywania lub nienależytego wykonywania obowiązków wynikających z niniejszej Umowy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu należne odszkodowanie zgodnie z przepisami ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo Pocztowe (t.j. z dnia 26.04.2022 r. Dz. U. z 2022 r. poz. 896 z późn. zm.),”.***

Zamawiający w § 8 ust 1 i 2. Umowy wskazał przesłanki, które umożliwiają odstąpienie od umowy przez Zamawiającego. Brak jest w nich postanowień odnośnie odstąpienia od umowy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego. W tej sytuacji Zamawiający nie może przychylić się do prośby Wykonawcy dot. analogicznych kar dla Zamawiającego.

**Pytanie nr 5: Projektowane Postanowienia Umowy §10 ust.2 pkt. b**

*„za każdy przypadek nieodebrania przesyłek w przewidzianym w Umowie dniu i czasie w wysokości 200% opłaty za jeden odbiór za każdy dzień opóźnienia”*

Wykonawca podkreśla, że wysokość kary określona przez Zamawiającego nie powinna godzić w interesy Wykonawców narażając ich na straty, a jedynie stanowić zabezpieczenie jakości realizowanych usług na rzecz Zamawiającego. W brzmieniu obecnym – w ocenie Wykonawcy – wzmiankowana kara jest zbyt restrykcyjna – na godzinę odbioru przesyłek wpływ mogą mieć zdarzenia losowe niezależne od Wykonawcy – choćby takie jak utrudnienia w ruchu drogowym spowodowane przez liczne remonty w mieście Poznaniu.

Wobec powyższego, Wykonawca proponuje następujący poziom kary:

*„kara w wysokości 200% opłaty za jeden odbiór, w przypadku nie zgłoszenia się przez Wykonawcę po odbiór przesyłek w danym dniu”.*

Proponowany zapis zabezpiecza interes Zamawiającego, jednocześnie nie godząc w interes Wykonawcy.

**Odpowiedź:**

*Wykonawca wprowadza zmianę w §10 ust 2. lit. b Umowy. Nowe brzmienie:*

*„za każdy przypadek nieodebrania przesyłek w przewidzianym w Umowie dniu w wysokości 200% opłaty za jeden odbiór za każdy dzień opóźnienia.”*

**Pytanie nr 6: Projektowane Postanowienia Umowy §10 ust.2 lit. c**

W § 10 ust 2 lit. c Zamawiający określa karę umowną z tytułu niespełnienia wymagań w zakresie zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób, o których mowa w pkt III SWZ , ppkt 5 oraz § 6 ust 1 umowy – przy czym nieprzedłożenie we wskazanym przez Zamawiającego terminie żądanych dowodów potwierdzających zatrudnienie na podstawie umowy o pracę traktowane jest jako niespełnienie wymogu zatrudnienia.

W interesie każdej ze stron umowy jest wyjaśnienie ewentualnych wątpliwości odnośnie wypełniania przez Wykonawcę warunku dotyczącego zatrudnienia na podstawie o pracę , natomiast obwarowanie tego sankcją w postaci wygórowanych kar umownych Wykonawca uznaje za nieuzasadnione. Ewentualna zwłoka w przedstawieniu dokumentów w żaden sposób nie godzi w interes Zamawiającego, może natomiast wynikać z przyczyn organizacyjnych, czasowych absencji służb kadrowych i tym podobnych czynników. Wykonawca nie uchyla się od przedłożenia dowodów, jednak nakładanie tak wysokich kar ocenia jako godzący w jego interes ekonomiczny.

Wnosimy o wykreślenie wskazanych kar, bądź ich zmniejszenie do nieznacznego poziomu np. „50,00 zł za każdy dzień liczony od dnia następnego po terminie wskazanym przez Zamawiającego, za brak aktualizacji oświadczenia, o którym mowa w § 6 ust. 2 umowy” (odnosząc wymiar kary do propozycji zapisu Wykonawcy zgodnie z pytaniem nr 3).

Zapis winien mieć na celu zdyscyplinowanie Wykonawcy do przedstawienia dokumentów , natomiast poziom kary w zaproponowanym wymiarze może prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia Zamawiającego z tytułu naliczonych kar.

**Odpowiedź:**

*Wykonawca wprowadza zmianę w §10 ust 2. lit. c Umowy. Nowe brzmienie:*

***„50,00 zł za każdy dzień liczony od dnia następnego po terminie wskazanym przez Zamawiającego, za brak aktualizacji oświadczenia, o którym mowa w § 6 ust. 2 umowy”.***

**Pytanie nr 7: Projektowane Postanowienia Umowy §10 ust. 6**

We wskazanym ustępie Zamawiający gwarantuje sobie możliwość potrącania kar z wynagrodzenia Wykonawcy w każdym czasie i bez zgody 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 wykreślenie wyżej przywołanych zapisów.

**Odpowiedź:**

*Wykonawca wprowadza zmianę w §10 ust 6. Umowy. Nowe brzmienie:*

***„Zamawiającemu przysługuje możliwość potrącenia należności z wynagrodzenia Wykonawcy. Potrącenie należności będzie możliwe po wcześniejszej weryfikacji naliczonych kar umownych przez Zamawiającego***

*i pisemnym ustosunkowania się Wykonawcy do okoliczności i wysokości naliczonych kar umownych, jeśli wyjaśnienie Wykonawcy będzie niewystarczające.”*

**Pytanie nr 8: Załącznik nr 8 SWZ ROZDZIAŁ IV pkt.7**

„7.Placówki pocztowe odbiorcze Wykonawcy powinny być zlokalizowane w każdej gminie na terenie całego kraju (co najmniej jedna placówka).”

Wykonawca informuje, iż dysponuje na terenie każdej gminy w kraju co najmniej jedną, czynną placówką pocztową, jednak część placówek ma ograniczone funkcję do przyjmowania przesyłek, nie wydaje natomiast przesyłek awizowanych. Jeżeli w danej gminie nie ma placówki wydającej przesyłki awizowane ( funkcja odbiorcza) , obsługę mieszkańców zapewnia w tym zakresie placówka z gminy sąsiedniej. Wykonawca wnosi o akceptację przedstawionego modelu funkcjonowania placówek Wykonawcy na terenie kraju.

**Odpowiedź:**

*Wykonawca wykreśla zapis ujęty w załączniku nr 8 do SWZ w Rozdziale IV pkt.7.*

**Pytanie nr 9: Załącznik nr 9 do SWZ – Formularz cenowy**

W formularzu Zamawiający posługuje się określeniami Format S, M, L dla przesyłek listowych w obrocie krajowym. Czy Wykonawca właściwie interpretuje , że Zamawiający używa określeń formatów dla przesyłek, gdzie:

- FORMAT S to przesyłki o masie do 500g i wymiarach: MINIMUM- wymiary strony adresowej nie mogą być mniejsze niż 90 x 140mm . MAKSIMUM- żaden z wymiarów nie może przekroczyć: wysokość 20 mm, długość 230 mm, szerokość 160 mm

- FORMAT M to przesyłki o masie do 1000g i wymiarach: MINIMUM wymiary strony adresowej nie mogą być mniejsze niż 90 x 140mm .

MAKSIMUM- żaden z wymiarów nie może przekroczyć: wysokość 20 mm, długość 325 mm, szerokość 230 mm

- FORMAT L to przesyłki o masie do 2000g i wymiarach: MINIMUM- wymiary strony adresowej nie mogą być mniejsze niż 90 x 140mm .

MAKSIMUM- suma długości, szerokości i wysokości 900 mm, przy czym największy z tych wymiarów (długość) nie może przekroczyć 600 mm.?

**Odpowiedź:**

*Wykonawca właściwie interpretuje rozmiary przesyłek.*

Ponadto, działając na podstawie art. 284 ust. 3 ustawy Pzp Zamawiający zmienia termin składania i otwarcia ofert, a w związku z tym termin związania ofertą, modyfikując zapisy Specyfikacji Warunków Zamówienia w następujący sposób:

**Rozdział XV ust. 1 SWZ otrzymuje brzmienie:**

„1. Wykonawca pozostaje związany ofertą przez okres 30 dni, tj. **do dnia 31 grudnia 2022 r.** Bieg terminu związania ofertą rozpoczyna się wraz z upływem terminu składania ofert.”

**Rozdział XVI ust. 1 i 2 otrzymują brzmienie:**

„1. Ofertę wraz z Załącznikami należy złożyć za pośrednictwem „Formularza do złożenia oferty” dostępnego na Platformie zakupowej pod adresem: <https://platformazakupowa.pl/pn/goap> w terminie **do dnia 2 grudnia 2022 r. do godz. 15:00.**



2. Otwarcie ofert nastąpi **w dniu 2 grudnia 2022 r. o godz. 15:30** poprzez odszyfrowanie ofert wczytanych na Platformie. W przypadku awarii systemu, powodującej brak możliwości otwarcia ofert w terminie określonym przez Zamawiającego, otwarcie ofert nastąpi niezwłocznie po usunięciu awarii.”