

Białystok, dnia 07 .05.2018 r.

**BZP.272.13.2018**

**Wykonawcy  
(uczestnicy postępowania)**

**Sprawa: postępowanie pn. Świadczenie usług pocztowych i kurierskich w obrocie krajowym i zagranicznym dla Urzędu Marszałkowskiego Województwa Podlaskiego w Białymstoku, prowadzone na podstawie Regulaminu przygotowania i przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówień publicznych na usługi społeczne i inne szczególne usługi w Urzędzie Marszałkowskim Województwa Podlaskiego o wartości od 30 000 euro do 750 000 euro stanowiącego załącznik do Uchwały Nr 197/2598/2017 Zarządu Województwa Podlaskiego z dnia 7 marca 2017 r.**

#### **Pytanie 1**

W Ogłoszeniu Rozdział III pkt 5 Zamawiający określa „W trakcie realizacji zamówienia zamawiający uprawniony jest do wykonywania czynności kontrolnych wobec wykonawcy odnośnie spełniania przez wykonawcę lub podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane w punkcie 3 czynności. Zamawiający uprawniony jest w szczególności do: 1) żądania oświadczeń i dokumentów w zakresie potwierdzenia spełniania ww. wymogów i dokonywania ich oceny, 2) żądania wyjaśnień w przypadku wątpliwości w zakresie potwierdzenia spełniania ww. wymogów, 3) przeprowadzania kontroli na miejscu wykonywania świadczenia. Przekazywanie Zamawiającemu informacji zawartych w Ogłoszeniu Rozdział III pkt 5 ppkt 3) 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 konieczna Zamawiającemu znajomość imion i nazwisk oraz wskazywanie miejsca ich pracy. 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.

Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu

Ogłoszenie Rozdział III pkt 5 „W trakcie realizacji zamówienia zamawiający uprawniony jest do wykonywania czynności kontrolnych wobec wykonawcy odnośnie spełniania przez wykonawcę lub podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane w punkcie 3 czynności. Zamawiający uprawniony jest w szczególności do: 1) żądania oświadczeń w zakresie potwierdzenia spełniania ww. wymogów i dokonywania ich oceny, 2) żądania wyjaśnień w przypadku wątpliwości w zakresie potwierdzenia spełniania ww. wymogów

### **Odpowiedź:**

Zamawiający nie dokonuje zmian w przedmiotowym zakresie.

### **Pytanie 2**

W Ogłoszeniu Rozdział III pkt 6 Zamawiający określa „W trakcie realizacji zamówienia na każde wezwanie zamawiającego w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie wykonawca przedłoży zamawiającemu wskazane poniżej dowody w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez wykonawcę lub podwykonawcę osób wykonujących wskazane w punkcie 3 czynności w trakcie realizacji zamówienia: oświadczenie wykonawcy lub podwykonawcy o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie zamawiającego. Oświadczenie to powinno zawierać w szczególności: dokładne określenie podmiotu składającego oświadczenie, datę złożenia oświadczenia, wskazanie, że objęte wezwaniem czynności wykonują osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę wraz ze wskazaniem liczby tych osób, imion i nazwisk tych osób, rodzaju umowy o pracę i wymiaru etatu oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu wykonawcy lub podwykonawcy”

Zgodnie z argumentacją z pytania 1 jak również należy wskazać, iż ustawa Prawo zamówień publicznych (dalej Pzp) nie ogranicza uprawnień Zamawiającego dotyczących weryfikowania spełnienia warunku zamówień zastrzeżonych na etapie realizacji zamówienia publicznego. W ramach postanowień umownych Zamawiający może określić zobowiązania dotyczące kontroli i weryfikowania spełnienia przedmiotowego warunku także w zakresie żądania dodatkowych dokumentów, pod warunkiem, że jest to zgodne (dopuszczalne) w świetle innych przepisów. W przypadku udostępniania umów o pracę przepisy Ustawy Pzp, jak zresztą także Kodeksu Pracy, nie przewidują jakiegokolwiek regulacji. Natomiast umowy o pracę zawierają informacje stanowiące dane chronione, wobec czego Wykonawca (będący pracodawcą), występujący jako administrator danych osobowych, powinien przestrzegać przepisów ustawy z 29 sierpnia 1997 roku o ochronie danych osobowych (tekst jednolity: Dz. U. 2002 r. Nr 101, poz. 926, ze zm.) (zwanej dalej: "ustawą"). W świetle przepisów ustawy każda osoba ma zagwarantowane konstytucyjnie ochronę danych osobowych i wykonawcy zatrudniający pracowników muszą tej gwarancji dochować. Istotne jest, iż udostępnienie danych osobowych może nastąpić jedynie za zgodą zainteresowanego (art. 23 ust. 1 pkt 1 ustawy). Zgodnie z art. 36 ust. 1 ustawy, pracodawca ma obowiązek technicznie i organizacyjnie zagwarantować ochronę danych osobowych swoich pracowników. Udzielenie informacji o pracowniku bez jego zgody może stanowić zarówno naruszenie jego prawa do prywatności, które jest chronione, jako dobro osobiste na mocy art. 23 Kodeksu cywilnego, jak i może stanowić nieuprawnione przetwarzanie

danych osobowych. Reguła powyższa nie obowiązuje jedynie w przypadku sądów powszechnych i administracyjnych oraz organów kontrolnych, które ze względu na pełnione funkcje mają prawo wglądu do dokumentacji pracowniczej. Organami tymi są:

- inspektor Państwowej Inspekcji Pracy (art. 23 ust. 1 pkt 5 ustawy z 13 kwietnia 2007 roku o Państwowej Inspekcji Pracy),
- upoważniony pracownik urzędu pracy (art. 111-116 ustawy z 20 kwietnia 2004 roku o promocji zatrudnienia i instytucjach rynku pracy),
- inspektor posiadający upoważnienie Generalnego Inspektora Ochrony Danych Osobowych (art. 14 ustawy z 28 sierpnia 1997 roku o ochronie danych osobowych),
- funkcjonariusz Policji (art. 14 ustawy z 6 kwietnia 1990 roku o Policji),
- funkcjonariusz Agencji Bezpieczeństwa Wewnętrznego albo Agencji Wywiadu (art. 24 ustawy z 24 maja 2002 roku o Agencji Bezpieczeństwa Wewnętrznego oraz Agencji Wywiadu),
- funkcjonariusz Centralnego Biura Antykorupcyjnego (art. 22 ustawy z 9 czerwca 2006 roku o Centralnym Biurze Antykorupcyjnym),
- sąd (art. 248 K.p.c.),
- upoważniony inspektor ZUS (art. 87 ust. 1 ustawy z 13 października 1998 roku o systemie ubezpieczeń społecznych).

Zatem w świetle powyższych uwag, stwierdzić należy, iż stawiany wykonawcom wymóg udostępnienia do wglądu treści umów o pracę poszczególnych pracowników narusza przepisy ustawy o ochronie danych osobowych, a także rażąco narusza zasadę konkurencyjności i równego traktowania wykonawców wynikające z art. 7 ustawy Pzp, bowiem obowiązek przekazania umów o pracę może de facto uniemożliwić złożenie oferty wykonawcom, w szczególności tym zatrudniającym wiele osób na podstawie umowy o pracę, w przypadku niewyrażenia zgody pracownika na udostępnienie danej umowy. Wobec powyższego zasadnym jest, aby Zamawiający szczególną wagę przyłożył do wprowadzenia odpowiednich sankcji i zapisów umownych, by mieć pewność, iż wykonawca faktycznie będzie przestrzegać wymagań SIWZ i zatrudnienia na etacie, mając jednakże na uwadze, że mechanizmy sprawdzające, pozwalające zweryfikować zobowiązanie wykonawcy muszą być zgodne z innymi właściwymi przedmiotowo przepisami. Zamawiający może przykładowo żądać od Wykonawcy, aby przedstawił we wskazanym terminie listy osób, które będą wykonywały zamówienie, ze wskazaniem podstawy ich zatrudnienia. Ponadto w umowie mogą się znaleźć przykładowo zapisy o charakterze sankcyjnym. Wówczas nie wywiązanie się przez Wykonawcę z zobowiązania w zakresie zatrudniania pracowników będzie odczytywane jako wykonywanie umowy niezgodnie z jej treścią. Zamawiający może zapewnić sobie prawo do wezwania Wykonawcy do zatrudnienia pracowników i w przypadku braku spełnienia tego żądania odstąpienia od umowy. Można zastosować w umowie inne, mniej rygorystyczne, ale jednak dyscyplinujące sankcje, np. takie, że Zamawiający za pracę osób zatrudnionych na umowę inną niż umowa o pracę nie zapłaci, albo zastosować karę umowną, za każdy przypadek złamania zobowiązania w tej materii.

Zamawiający wnosi o modyfikację zapisu

Ogłoszenie Rozdział III pkt 6 „W trakcie realizacji zamówienia na każde wezwanie zamawiającego w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie wykonawca przedłoży zamawiającemu wskazane poniżej dowody w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez wykonawcę lub podwykonawcę osób wykonujących wskazane w punkcie 3 czynności w trakcie realizacji zamówienia: oświadczenie wykonawcy lub podwykonawcy o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie zamawiającego. Oświadczenie to powinno zawierać w szczególności: dokładne określenie podmiotu składającego oświadczenie, datę złożenia oświadczenia, procentowe lub ilościowe wskazanie ilości osób zatrudnionych na umowę o pracę”

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający nie dokonuje zmian w przedmiotowym zakresie.

Jednocześnie informuje, iż Zamawiający nie stawia warunku wglądu do treści umów o pracę, a tym bardziej przedkładania umów. Wymaga jedynie aby wykonawca w wyznaczonym terminie w trakcie realizacji zamówienia przedłożył zamawiającemu wskazane poniżej dowody w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez wykonawcę lub podwykonawcę osób wykonujących wskazane w Ogłoszeniu czynności: oświadczenie wykonawcy lub podwykonawcy o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie zamawiającego. **Oświadczenie to powinno zawierać w szczególności:**

- a) dokładne **określenie podmiotu** składającego oświadczenie,
- b) **datę złożenia oświadczenia,**
- c) wskazanie, że objęte wezwaniem czynności wykonują osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę wraz ze wskazaniem **liczby tych osób, imion i nazwisk tych osób, rodzaju umowy o pracę i wymiaru etatu** oraz **podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu wykonawcy lub podwykonawcy”**

#### **Pytanie 3**

W Załączniku nr 1 „Opis przedmiotu zamówienia” w pkt 4 Zamawiający określa „Przesyłką kurierską jest przesyłka listowa rejestrowana lub paczka pocztowa przyjmowane bezpośrednio od Zamawiającego i doręczane bezpośrednio do adresata lub osoby uprawnionej do odbioru, w gwarantowanym terminie, za pokwitowaniem odbioru, z możliwością śledzenia przesyłki od momentu nadania do doręczenia adresatowi.

W ramach usług kurierskich Wykonawca zobowiązuje się do: dostarczenia przesyłek kurierskich adresatom na terenie kraju (zgodnie z zapotrzebowaniem Zamawiającego):- do godziny 12:00 w dniu następnym od nadania przesyłki,- w ciągu 24 godzin od nadania przesyłki,- w terminie określonym w regulaminie Wykonawcy jako przesyłka kurierska standardowa”

Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu

Załącznik nr 1 „Opis przedmiotu zamówienia” w pkt 4 „Przesyłką kurierską jest przesyłka listowa rejestrowana lub paczka pocztowa przyjmowane bezpośrednio od Zamawiającego i doręczane bezpośrednio do adresata lub osoby uprawnionej do odbioru, w gwarantowanym

terminie, za pokwitowaniem odbioru, z możliwością śledzenia przesyłki od momentu nadania do doręczenia adresatowi. W ramach usług kurierskich Wykonawca zobowiązuje się do: dostarczenia przesyłek kurierskich adresatom na terenie kraju (zgodnie z zapotrzebowaniem Zamawiającego):- do godziny 12:00 w dniu następnym od nadania przesyłki,- w następnym dniu roboczym od nadania przesyłki,- w terminie określonym w regulaminie Wykonawcy jako przesyłka kurierska standardowa”

#### **Odpowiedź:**

Załącznik nr 1 „Opis przedmiotu zamówienia” w pkt 4 otrzymuje brzmienie: „Przesyłką kurierską jest przesyłka listowa rejestrowana lub paczka pocztowa przyjmowane bezpośrednio od Zamawiającego i doręczane bezpośrednio do adresata lub osoby uprawnionej do odbioru, w gwarantowanym terminie, za pokwitowaniem odbioru, z możliwością śledzenia przesyłki od momentu nadania do doręczenia adresatowi. W ramach usług kurierskich Wykonawca zobowiązuje się do: dostarczenia przesyłek kurierskich adresatom na terenie kraju (zgodnie z zapotrzebowaniem Zamawiającego):- do godziny 12:00 w dniu następnym od nadania przesyłki,- w następnym dniu roboczym od nadania przesyłki,- w terminie określonym w regulaminie Wykonawcy jako przesyłka kurierska standardowa”

#### **Pytanie 4**

W Załączniku nr 1 „Opis przedmiotu zamówienia” w pkt 21 Zamawiający określa „Zamawiający ma prawo zlecić usługę innemu operatorowi, a kosztami realizacji obciążyć Wykonawcę, jeżeli Wykonawca nie odbierze od Zamawiającego przesyłek w wyznaczonym czasie”

Wykonawca wnosi o usunięcie zapisu

#### **Odpowiedź**

Zamawiający nie dokonuje modyfikacji w powyższym zakresie.

#### **Pytanie 5**

W Załączniku nr 1 „Opis przedmiotu zamówienia” w pkt 54 Zamawiający określa „W trakcie realizacji zamówienia zamawiający uprawniony jest do wykonywania czynności kontrolnych wobec wykonawcy odnośnie spełniania przez wykonawcę lub podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane w punkcie 3 czynności. Zamawiający uprawniony jest w szczególności do: 1) żądania oświadczeń i dokumentów w zakresie potwierdzenia spełniania ww. wymogów i dokonywania ich oceny, 2) żądania wyjaśnień w przypadku wątpliwości w zakresie potwierdzenia spełniania ww. wymogów, 3) przeprowadzania kontroli na miejscu wykonywania świadczenia.

W odniesieniu do argumentacji z Pytania nr 1 oraz 2 Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu Załącznik nr 1 „Opis przedmiotu zamówienia” w pkt 54 „W trakcie realizacji zamówienia zamawiający uprawniony jest do wykonywania czynności kontrolnych wobec wykonawcy

odnośnie spełniania przez wykonawcę lub podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane w punkcie 53 czynności. Zamawiający uprawniony jest w szczególności do: 1) żądania oświadczeń w zakresie potwierdzenia spełniania ww. wymogów i dokonywania ich oceny, 2) żądania wyjaśnień w przypadku wątpliwości w zakresie potwierdzenia spełniania ww. wymogów”

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie dokonuje zmian w przedmiotowym zakresie.

**Pytanie 6**

W Załączniku nr 1 „Opis przedmiotu zamówienia” w pkt 55 Zamawiający określa „W trakcie realizacji zamówienia na każde wezwanie zamawiającego w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie wykonawca przedłoży zamawiającemu wskazane poniżej dowody w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez wykonawcę lub podwykonawcę osób wykonujących wskazane w punkcie 52 czynności w trakcie realizacji zamówienia: oświadczenie wykonawcy lub podwykonawcy o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie zamawiającego. Oświadczenie to powinno zawierać w szczególności: dokładne określenie podmiotu składającego oświadczenie, datę złożenia oświadczenia, wskazanie, że objęte wezwaniem czynności wykonują osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę wraz ze wskazaniem liczby tych osób, imion i nazwisk tych osób, rodzaju umowy o pracę i wymiaru etatu oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu wykonawcy lub podwykonawcy”

W odniesieniu do argumentacji z Pytania nr 1 oraz 2 Wykonawca wnosi o modyfikacje zapisu Załącznik nr 1 „Opis przedmiotu zamówienia” w pkt 55 „W trakcie realizacji zamówienia na każde wezwanie zamawiającego w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie wykonawca przedłoży zamawiającemu wskazane poniżej dowody w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez wykonawcę lub podwykonawcę osób wykonujących wskazane w punkcie 52 czynności w trakcie realizacji zamówienia: oświadczenie wykonawcy lub podwykonawcy o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie zamawiającego. Oświadczenie to powinno zawierać w szczególności: dokładne określenie podmiotu składającego oświadczenie, datę złożenia oświadczenia, procentowe lub ilościowe wskazanie ilości osób zatrudnionych na umowę o pracę”

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie dokonuje zmian w przedmiotowym zakresie.

**Pytanie 7**

W Załączniku nr 3 „Wzór umowy” § 6 ust. 5 Zamawiający określa „Wykonawca zobowiązuje się do sporządzania miesięcznych zestawień ilościowo-asortymentowych wszystkich przesyłek

przyjętych od Zamawiającego w danym miesiącu kalendarzowym z wyszczególnieniem cen jednostkowych przesyłek, w terminie do 15 dnia następnego miesiąca kalendarzowego w formie pliku pdf, według wzoru stanowiącego Załącznik Nr 8 do Umowy” Zaproponowana przez Zamawiającego forma sporządzania miesięcznych zestawień ilościowo-asortymentowych wszystkich przesyłek przyjętych wymaga „ręcznego” utworzenia dokumentu. Czy Zamawiający dopuszcza specyfikację generowaną z systemu Wykonawcy (formacie Excel lub pdf) , która będzie zawierała wymagane przez Zamawiającego dane. Wzór specyfikacji zamieszczony w załączniku w wiadomości zawierającej wniosek.

Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu:

Załącznik nr 3 „Wzór umowy” § 6 ust. 5 „Wykonawca zobowiązuje się do sporządzania miesięcznych zestawień ilościowo-asortymentowych wszystkich przesyłek przyjętych od Zamawiającego w danym miesiącu kalendarzowym z wyszczególnieniem cen jednostkowych przesyłek, w terminie do 15 dnia następnego miesiąca kalendarzowego w formie pliku pdf, według wzoru stanowiącego Załącznik Nr 8 do Umowy, którego treść będzie ustalona z Zamawiającym przed podpisaniem umowy

### **Odpowiedź:**

Załącznik nr 3 „Wzór umowy” § 6 ust. 5 otrzymuje brzmienie: „Wykonawca zobowiązuje się do sporządzania miesięcznych zestawień ilościowo-asortymentowych wszystkich przesyłek przyjętych od Zamawiającego w danym miesiącu kalendarzowym z wyszczególnieniem cen jednostkowych przesyłek, w terminie do 15 dnia następnego miesiąca kalendarzowego w formacie excel lub pdf, według wzoru stanowiącego Załącznik Nr 8 do Umowy.”

### **Pytanie 8**

W Załączniku nr 3 „Wzór umowy” § 13 ust. 2 Zamawiający określa „Należności z tytułu świadczonych przez Wykonawcę usług Zamawiający wpłaca na rachunek bankowy Wykonawcy nr ..... w terminie 21 dni od daty otrzymania faktury Vat nadanej listem poleconym lub poleconym ze zwrotnym poświadczeniem odbioru po zakończeniu miesiąca”

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 21 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.

Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu

Załącznik nr 3 „Wzór umowy” § 13 pkt 2 „Należności z tytułu świadczonych przez Wykonawcę usług Zamawiający wpłaca na rachunek bankowy Wykonawcy nr .....w terminie 21 dni od daty wystawienia faktury Vat nadanej listem poleconym lub poleconym ze zwrotnym poświadczeniem odbioru po zakończeniu miesiąca”

### **Odpowiedź:**

Zamawiający nie dokonuje modyfikacji w powyższym zakresie.

### **Pytanie 9**

W Załączniku nr 3 „Wzór umowy” § 15 ust. 3 „W trakcie realizacji zamówienia zamawiający uprawniony jest do wykonywania czynności kontrolnych wobec wykonawcy odnośnie spełniania przez wykonawcę lub podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane w punkcie 3 czynności. Zamawiający uprawniony jest w szczególności do: 1) żądania oświadczeń i dokumentów w zakresie potwierdzenia spełniania ww. wymogów i dokonywania ich oceny, 2) żądania wyjaśnień w przypadku wątpliwości w zakresie potwierdzenia spełniania ww. wymogów, 3) przeprowadzania kontroli na miejscu wykonywania świadczenia.

W odniesieniu do argumentacji z Pytania nr 1 oraz pytania nr 2 Wykonawca wnosi o modyfikacje zapisu

Załącznik nr 3 „Wzór umowy” § 15 ust. 3 „W trakcie realizacji zamówienia zamawiający uprawniony jest do wykonywania czynności kontrolnych wobec wykonawcy odnośnie spełniania przez wykonawcę lub podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane w punkcie 3 czynności. Zamawiający uprawniony jest w szczególności do: 1) żądania oświadczeń w zakresie potwierdzenia spełniania ww. wymogów i dokonywania ich oceny, 2) żądania wyjaśnień w przypadku wątpliwości w zakresie potwierdzenia spełniania ww. wymogów

### **Odpowiedź:**

Zamawiający nie dokonuje modyfikacji w powyższym zakresie.

### **Pytanie 10**

W Załączniku nr 3 „Wzór umowy” § 15 ust. 4 Zamawiający określa „W trakcie realizacji zamówienia na każde wezwanie zamawiającego w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie wykonawca przedłoży zamawiającemu wskazane poniżej dowody w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez wykonawcę lub podwykonawcę osób wykonujących wskazane w ust. 1 czynności w trakcie realizacji zamówienia: oświadczenie wykonawcy lub podwykonawcy o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie zamawiającego. Oświadczenie to powinno zawierać w szczególności: dokładne określenie podmiotu składającego oświadczenie, datę złożenia oświadczenia, wskazanie, że objęte wezwaniem czynności wykonują osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę wraz ze wskazaniem liczby tych osób, imion i nazwisk tych osób, rodzaju umowy o pracę i wymiaru etatu oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu wykonawcy lub podwykonawcy”

Zgodnie z argumentacją z pytania 1 oraz 2 Zamawiający wnosi o modyfikacje zapisu



Załącznik nr 3 „Wzór umowy” § 15 ust. 4 „W trakcie realizacji zamówienia na każde wezwanie zamawiającego w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie wykonawca przedłoży zamawiającemu wskazane poniżej dowody w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez wykonawcę lub podwykonawcę osób wykonujących wskazane w ust. 1 czynności w trakcie realizacji zamówienia: oświadczenie wykonawcy lub podwykonawcy o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie zamawiającego. Oświadczenie to powinno zawierać w szczególności: dokładne określenie podmiotu składającego oświadczenie, datę złożenia oświadczenia, procentowe lub ilościowe wskazanie ilości osób zatrudnionych na umowę o pracę”

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie dokonuje modyfikacji w powyższym zakresie.

**Pytanie 11**

W Załączniku nr 3 „Wzór umowy” § 17 ust. 1 Zamawiający określa „Zamawiający obciąża Wykonawcę karą umowną w wysokości 5% minimalnej wartości Umowy określonej w § 12 ust.1 w przypadku, gdy Zamawiający odstąpi od Umowy z powodu okoliczności, za które odpowiada Wykonawca lub w przypadku, gdy Wykonawca odstąpi od Umowy z przyczyn nieleżących po stronie Zamawiającego”

1. Wykonawca wnosi o usunięcie zapisu.

2. W przypadku braku zgody na usunięcie zapisu Wykonawca wnioskuje o modyfikację zapisu Załącznika nr 3 „Wzór umowy” § 17 ust. 1:

„Zamawiający obciąża Wykonawcę karą umowną w wysokości 2% minimalnej wartości Umowy określonej w § 12 ust.1 w przypadku, gdy Zamawiający odstąpi od Umowy z powodu okoliczności, za które odpowiada Wykonawca lub w przypadku, gdy Wykonawca odstąpi od Umowy z przyczyn nieleżących po stronie Zamawiającego”

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie dokonuje modyfikacji w powyższym zakresie.

**Pytanie 12**

W Załączniku nr 3 „Wzór umowy” § 17 ust. 2 Zamawiający określa „W przypadku nie zgłoszenia się po odbiór przesyłek przeznaczonych do nadania wskazanych w § 2 ust. 1, w wyznaczonym dniu i czasie, o których mowa w § 2 ust. 1, Zamawiającemu przysługuje prawo naliczenia kary umownej w wysokości 200,00 zł (pięćset złotych). Zamawiający poinformuje Wykonawcę o wystąpieniu powyższego zdarzenia w formie pisemnej w terminie 2 dni roboczych licząc od dnia następnego po dniu wystąpienia zdarzenia”

W doktrynie prawa zamówień publicznych oraz w aktualnym orzecznictwie KIO wskazuje się,

że ustanawianie przez Zamawiającego w umowie rażąco wysokich kar umownych, bezwzględnie należy uznać za naruszenie zasad zachowania uczciwej konkurencji, które może być uzasadnioną podstawą do unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie art. 93 ust. 1 pkt. 7 ustawy Pzp z uwagi, iż postępowanie jest obarczone wadą uniemożliwiającą zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego. Zgodnie z zasadami obowiązującego porządku prawnego uprawnienie zamawiającego do ustalenia warunków umowy nie ma bowiem charakteru absolutnego, gdyż zamawiający nie może swego prawa podmiotowego nadużywać. Wynika to zarówno z ograniczeń zasady swobody umów, jak i z innej podstawowej zasady prawa cywilnego, wyrażonej w art. 5 Kodeksu cywilnego. Dla ustalenia granic swobody umów z punktu widzenia zasad współżycia społecznego istotne znaczenie mają te zasady, które służą ochronie wolności. Szczególnie ważną sferą zastosowania zasad współżycia społecznego, jako granicy swobody umów, jest problematyka tzw. słuszności (sprawiedliwości) kontraktowej, rozumianej jako równomierny rozkład uprawnień i obowiązków w stosunku prawnym, czy też korzyści i ciężarów oraz szans i ryzyk związanych z powstaniem i realizacją tego stosunku. Badaniu z punktu widzenia słuszności kontraktowej podlega przede wszystkim stosunek wartości świadczeń w umowach wzajemnych. O naruszeniu reguł sprawiedliwościowych można mówić wówczas, gdy dysproporcja tych wartości jest rażąca. W grę wchodzi jednakże badanie rozkładu innych niż długi i wierzytelności obowiązków i uprawnień stron, ustalenie, czy równomiernie są one obciążone obowiązkami i wyposażone w uprawnienia różnych postaci. Wysokość kar umownych przewidzianych przez Zamawiającego pozostaje też w sprzeczności z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa odnoszącymi się do świadczenia usług pocztowych co wynika z regulacji zawartej w art. 87 Prawa pocztowego. Art. 87 ust. 1 Prawa pocztowego wskazuje bowiem, iż do odpowiedzialności operatorów pocztowych za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej stosuje się ustawę z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeks cywilny, jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej. Natomiast stosownie do art. 87 ust. 5 Prawa pocztowego, 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.

W świetle rzeczonoego przepisu, odejście od zasad odpowiedzialności określonych w Prawie pocztowym, jest dopuszczalne wyłącznie w przypadkach kwalifikowanych, związanych ze znacznie wyższym stopniem nieprawidłowości po stronie operatora pocztowego, niż przewidują to postanowienia umowy. Tylko wówczas dopuszczalne jest przejście na ogólne zasady odpowiedzialności i – przykładowo – określenie odrębnych kar umownych w umowie o świadczenie usług pocztowych.

Innymi słowy, co literalnie już wynika z cytowanego przepisu, odpowiedzialność operatora pocztowego co do zasady ograniczona jest do okoliczności i wysokości określonej w dalszych przepisach tej ustawy (tj. w art. 88 i 89 Prawa Pocztowego). Jedyny wyjątek, determinujący konieczność ponoszenia odpowiedzialności w wysokości przewyższającej limity określone w art. 88 i 89 Prawa Pocztowego, związany jest ze ziszczeniem się jednej z okoliczności wymienionych w art. 87 ust. 5 Prawa pocztowego. Tylko wtedy odpowiedzialność operatora

pocztowego może przewyższać zakres i wysokość odpowiedzialności wynikającej z samej tej ustawy. Przewidziane kary są zbyt wygórowane. Zgodnie z wyrokiem KIO 2631/12; KIO 2655/12 umowa winna zmierzać do zabezpieczenia interesów obu stron, a kara umowa nie może prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia po stronie Zamawiającego, ponieważ jej celem jest dyscyplinowanie stron do prawidłowego i terminowego wywiązywania się z przyjętych na siebie obowiązków umownych. Reasumując proponowane przez Zamawiającego kary stanowią przekroczenie przysługującego Zamawiającemu uprawnienia do kształtowania postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego.

1. Wykonawca wskazuje pomyłkę między wskazaną kwotą i kwotą słownie tj. 200,00 zł (pięćset złotych).
2. Wykonawca wnosi o usunięcie zapisu
3. W przypadku braku zgody na usunięcie zapisu Wykonawca wnioskuję o modyfikacje zgodnie

z Regulaminem świadczenia usługi zapisu Załącznika nr 3 „Wzór umowy” § 17 ust. 2: „W przypadku nie zgłoszenia się po odbiór przesyłek przeznaczonych do nadania wskazanych w § 2 ust. 1,

w wyznaczonym dniu i czasie, o których mowa w § 2 ust. 1, Zamawiającemu przysługuje kara umowna za niezgłoszenie się po odbiór przesyłek w oznaczonym dniu, w wysokości 200% opłaty za jeden odbiór. Zamawiający poinformuje Wykonawcę o wystąpieniu powyższego zdarzenia w formie pisemnej w terminie 2 dni roboczych licząc od dnia następnego po dniu wystąpienia zdarzenia”

### **Odpowiedź:**

Załącznik nr 3 „Wzór umowy” § 17 ust. 2 otrzymuje brzmienie: „W przypadku nie zgłoszenia się po odbiór przesyłek przeznaczonych do nadania wskazanych w § 2 ust. 1, w wyznaczonym dniu i czasie, o których mowa w § 2 ust. 1, Zamawiającemu przysługuje prawo naliczenia kary umownej w wysokości 200,00 zł (dwieście złotych). Zamawiający poinformuje Wykonawcę o wystąpieniu powyższego zdarzenia w formie pisemnej w terminie 2 dni roboczych licząc od dnia następnego po dniu wystąpienia zdarzenia.”

### **Pytanie 13**

W Załączniku nr 3 „Wzór umowy” § 17 ust. 3 Zamawiający określa „W przypadku nienależytego wykonania zobowiązania przez Wykonawcę, polegającego na niedotrzymaniu wymogu potwierdzenia przyjęcia przesyłek pocztowych rejestrowanych do obrotu pocztowego na kopii pocztowej książki nadawczej, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu za każdy rozpoczęty dzień naruszenia, karę umowną w wysokości 100,00 zł (dwieście złotych)”

Utrzymanie rażąco wysokich kar umownych zgodnie z pytaniem nr 15,16 oraz 17 w świetle zasady zachowania uczciwej konkurencji za czym idzie również zabezpieczenie interesów Wykonawcy, nie pozwoli Wykonawcy na złożenie oferty

W odniesieniu do argumentacji z pytania nr 16 Wykonawca wnosi o usunięcie zapisu. Ponadto Wykonawca wskazuje pomyłkę między wskazaną kwotą i kwotą słownie tj. 100,00 zł (dwieście złotych)

### **Odpowiedź:**

Załącznik nr 3 „Wzór umowy” § 17 ust. 2 otrzymuje brzmienie: „W przypadku nienależytego wykonania zobowiązania przez Wykonawcę, polegającego na niedotrzymaniu wymogu potwierdzenia przyjęcia przesyłek pocztowych rejestrowanych do obrotu pocztowego na kopii pocztowej książki nadawczej, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu za każdy rozpoczęty dzień naruszenia, karę umowną w wysokości 100,00 zł (sto złotych).”

### **Pytanie 14**

W Załączniku nr 3 „Wzór umowy” Zamawiający powołuję się na:

- 1) rozporządzenia Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 26 listopada 2013 r. w sprawie reklamacji usługi pocztowej (Dz. U. z 2013 r. poz. 1468)
- 2) ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. Ordynacja podatkowa (Dz. U. z 2017 r. poz. 201 t.j.)

Winno być:

- 1) rozporządzenia Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 26 listopada 2013 r. w sprawie reklamacji usługi pocztowej (Dz. U. z 2018 r. poz. 421)
- 2) ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. Ordynacja podatkowa (Dz. U. z 2018 r. poz. 800 t.j.)

Wykonawca wnosi o modyfikację zapisów

### **Odpowiedź:**

Zamawiający dokonuje modyfikacji w powyższym zakresie.

### **Pytanie 15**

W Załączniku nr 3 „Wzór umowy” § 20 ust. 1 Zamawiający określa „Zamawiającemu przysługuje prawo odstąpienia od umowy w całości albo w części w szczególności w następujących przypadkach”

Wykonawca wnosi o modyfikacje zapisu

Załącznik nr 3 „Wzór umowy” § 20 ust. 1 „Zamawiającemu przysługuje prawo odstąpienia od umowy w następujących przypadkach”

### **Odpowiedź:**

Zamawiający nie dokonuje modyfikacji w powyższym zakresie.

### **Pytanie 16**

W Załączniku nr 3 „Wzór umowy” § 21 ust. 6 Zamawiający określa „Umowa przewiduje dofinansowanie ze środków Europejskiego Funduszu Rolnego na rzecz Rozwoju Obszarów Wiejskich: Europa inwestująca w obszary wiejskie”. Umowa przewiduje dofinansowanie ze środków Pomocy Technicznej RPOWP na lata 2014-2020. Dofinansowanie - ze środków Europejskiego Funduszu Społecznego”

Przedmiotowa umowa zawierana jest między Wykonawcą a Zamawiającym, bezpośrednim płatnik wskazany jest w § 13 ust. 4 przedmiotowej umowy

Wykonawca wnosi o usunięcie lub modyfikację zapisu:

Załącznik nr 3 „Wzór umowy” § 21 ust. 6 „Zamawiający przewiduje dofinansowanie realizacji umowy ze środków Europejskiego Funduszu Rolnego na rzecz Rozwoju Obszarów Wiejskich: Europa inwestująca w obszary wiejskie”. Umowa przewiduje dofinansowanie ze środków Pomocy Technicznej RPOWP na lata 2014-2020. Dofinansowanie - ze środków Europejskiego Funduszu Społecznego”

**Odpowiedź:**

Załącznik nr 3 „Wzór umowy” § 21 ust. 6 otrzymuje brzmienie: „Zamawiający przewiduje dofinansowanie realizacji umowy ze środków Europejskiego Funduszu Rolnego na rzecz Rozwoju Obszarów Wiejskich: Europa inwestująca w obszary wiejskie”. Umowa przewiduje dofinansowanie ze środków Pomocy Technicznej RPOWP na lata 2014-2020. Dofinansowanie - ze środków Europejskiego Funduszu Społecznego.

**Pytanie 17**

Biorąc pod uwagę złożony wniosek o wyjaśnienie SIWZ oraz krótki czas pozostały do wyznaczonego terminu złożenia oferty Wykonawca wnosi o zmianę terminu złożenia oferty na 11 maja 2018 roku.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na wydłużenie terminu do 11 maja 2018 r. do godziny 12.00. Otwarcie ofert nastąpi w dniu 11 maja 2018 r. o godzinie 12.30 w Urzędzie Marszałkowskim Województwa Podlaskiego przy ulicy Kardynała Stefana Wyszyńskiego 1, w pokoju numer 616.

z up. MARSZAŁKA WOJEWÓDZTWA

  
Mariusz Malinowski  
Dyrektor  
Biura Zamówień Publicznych

