



Starostwo Powiatowe w Gorzowie Wielkopolskim

ul. J. Pankiewicza 5-7
tel. 95 7330 400

66-400 Gorzów Wielkopolski
fax. 95 7330 401

www.powiatgorzowski.pl
starostwo@powiatgorzowski.pl

Gorzów Wlkp. dnia 14.02.2022 r.

Znak sprawy: **IRS.272.2.2022.TCz**

Do wszystkich zainteresowanych

Dotyczy postępowania:

„Świadczenie powszechnych usług pocztowych dla Starostwa Powiatowego w Gorzowie Wlkp. oraz Powiatowego Centrum Pomocy Rodzinie w Gorzowie Wlkp. polegających na przyjmowaniu, przemieszczaniu, doręczaniu oraz zwrocie przesyłek niedoręczonych na rzecz - Starostwa Powiatowego w Gorzowie Wlkp. i Powiatowego Centrum Pomocy Rodzinie”.

Działając na podstawie przepisów art. 284 ust. 2 ustawy Pzp Zamawiający w związku z zapytaniem jednego z Wykonawców wyjaśnia co następuje:

Pytanie nr 1

Zgodnie z SWZ:

*„2.1 Wykonawca w terminie do 14 dni licząc od dnia podpisania umowy będzie zobowiązany – **na ewentualne wezwanie** - do przedstawienia Zamawiającemu wykazu pracowników, o których mowa w ust. 2) oraz przedstawienia kopii umów o pracę pracowników wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia wraz z oświadczeniem tych osób, że wyrażają zgodę na przetwarzanie ich danych osobowych przez Zamawiającego w związku z realizacją zadania publicznego („wyrażam zgodę na przetwarzanie moich danych osobowych zawartych w umowie o pracę dla potrzeb niezbędnych do realizacji zamówienia publicznego zgodnie z ustawą z dnia 29 sierpnia 1997 roku o ochronie danych osobowych (t. j. Dz. U. z 2015 r. poz. 2135)”).*

2.2 W przypadku braku zgody, któregoś z pracowników na przetwarzanie danych osobowych, Wykonawca dostarczy oświadczenia tych osób że są zatrudnione na podstawie umowy o pracę w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy.

2.3 Wykonawca na każde pisemne żądanie Zamawiającego w terminie do 10 dni roboczych przedkładać będzie Zamawiającemu raport stanu i sposobu zatrudnienia ww. osób, oświadczenia zatrudnionych osób o otrzymaniu pensji, dowody odprowadzenia składek ZUS, przez cały okres realizacji zamówienia.”

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę ww. zapisów z uwagi na:

- ryzyko nieprzedstawienia przez Wykonawcę kopii umów w terminie w sytuacji, gdy Zamawiający wezwie Wykonawcę do złożenia dokumentów np. w 12-tym dniu po podpisaniu umowy;
- wyeliminowanie zaangażowania pracowników Wykonawcy w przedstawianie dowodów zatrudnienia;
- brak możliwości przedstawienia deklaracji rozliczeniowej ZUS DRA w zakresie wybranych pracowników - Wykonawca może przedstawić zaświadczenie potwierdzające opłacanie składek na ubezpieczenia zdrowotne i społeczne jedną wielkością dla wszystkich pracowników Wykonawcy łącznie

W związku z powyższym Wykonawca proponuje zmianę zapisów na następujące:

„2.1 Na wezwanie Zamawiającego w terminie nie krótszym niż 14 dni roboczych Wykonawca będzie zobowiązany do przedstawienia Zamawiającemu wykazu pracowników, o których mowa w ust. 2) oraz przedstawienia kopii umów o pracę pracowników wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia. Kopia umowy/umów powinna zostać zanonimizowana w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników, zgodnie z przepisami prawa dotyczącymi ochrony danych osobowych (tj. w szczególności bez adresów, nr PESEL pracowników - wycięcie ma charakter przykładowy; umowa o pracę może zawierać również inne dane, które podlegają anonimizacji. Każda umowa powinna zostać przeanalizowana przez składającego pod kątem przepisów prawa dotyczącymi ochrony danych osobowych oraz zakres jej anonimizacji musi być zgodny z tymi przepisami). Imię i nazwisko pracownika nie podlega anonimizacji. Informacje takie jak: data zawarcia umowy, rodzaj umowy o pracę, wymiar etatu i zakres obowiązków pracownika powinny być możliwe do zidentyfikowania

2.2 Wykonawca na każde pisemne żądanie Zamawiającego, nie częściej niż raz na kwartał, w terminie do 14 dni roboczych przedkładać będzie Zamawiającemu raport stanu i sposobu zatrudnienia ww. osób w formie oświadczenia.”

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę w Rozdziale 25 SWZ określającym wymagania dotyczące zatrudnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę na podstawie stosunku pracy osób, o których mowa w Art. 95 Ustawy Pzp. w zakresie wskazanym przez Pytającego, tj. w pkt. 2.1 i 2.2., które przyjmują brzmienie:

„2.1 Na wezwanie Zamawiającego w terminie nie krótszym niż 14 dni roboczych Wykonawca będzie zobowiązany do przedstawienia Zamawiającemu wykazu pracowników, o których mowa w ust. 2) oraz przedstawienia kopii umów o pracę pracowników wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia. Kopia umowy/umów powinna zostać zanonimizowana w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników, zgodnie z przepisami prawa dotyczącymi ochrony danych osobowych (tj. w szczególności bez adresów, nr PESEL pracowników - wycięcie ma charakter przykładowy; umowa o pracę może zawierać również inne dane, które podlegają anonimizacji. Każda umowa powinna zostać przeanalizowana przez składającego pod kątem przepisów prawa dotyczącymi ochrony danych osobowych oraz zakres jej anonimizacji musi być zgodny z tymi przepisami). Imię i nazwisko pracownika nie podlega anonimizacji. Informacje takie jak: data zawarcia umowy, rodzaj umowy o pracę, wymiar etatu i zakres obowiązków pracownika powinny być możliwe do zidentyfikowania

2.2 Wykonawca na każde pisemne żądanie Zamawiającego, nie częściej niż raz na kwartał, w terminie do 14 dni roboczych przedkładać będzie Zamawiającemu raport stanu i sposobu zatrudnienia ww. osób w formie oświadczenia.”

Pytanie nr 2

Zgodnie z SWZ:

„3.1) W przypadku nieprzedstawienia w terminie informacji, o których mowa w ust. 3) wykonawca będzie każdorazowo płacił Zamawiającemu karę w wysokości 500,00 zł (słownie: pięćset złotych).

3.2) W przypadku dwukrotnego niewywiązania się z obowiązków wskazanych w ust. 3), Zamawiający ma prawo odstąpić od umowy i naliczyć dodatkowo karę umowną za odstąpienie od umowy z przyczyn zależnych od wykonawcy w wysokości 10% całkowitego wynagrodzenia brutto wykonawcy.

3.3) W przypadku niezatrudnienia przy realizacji zamówienia liczby osób wymaganej przez Zamawiającego, wykonawca będzie zobowiązany do zapłacenia kary umownej, w wysokości 2% całkowitego wynagrodzenia brutto wykonawcy, za każdą niezatrudnioną osobę poniżej liczby wymaganej przez Zamawiającego.”

Czy z uwagi na fakt, iż ryzyko wystąpienia wskazanych okoliczności może nastąpić na każdym etapie obowiązywania umowy oraz zdaniem Wykonawcy wygórowany poziom kar umownych, Zamawiający dopuszcza możliwość ograniczenia ich wysokości w następujący sposób:

„3.1) W przypadku nieprzedstawienia w terminie informacji, o których mowa w ust. 3) wykonawca będzie każdorazowo płacił Zamawiającemu karę w wysokości 100,00 zł (słownie: sto złotych).

3.2) W przypadku dwukrotnego niewywiązania się z obowiązków wskazanych w ust. 3), Zamawiający ma prawo odstąpić od umowy i naliczyć dodatkowo karę umowną za odstąpienie od umowy z przyczyn zależnych od wykonawcy w wysokości 2,5% wynagrodzenia brutto niezrealizowanej części umowy.

3.3) W przypadku niezatrudnienia przy realizacji zamówienia liczby osób wymaganej przez Zamawiającego, wykonawca będzie zobowiązany do zapłacenia kary umownej, w wysokości 50,00 zł (słownie: pięćdziesiąt złotych) za każdą niezatrudnioną osobę poniżej liczby wymaganej przez Zamawiającego.”?

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę w Rozdziale 25 SWZ określającym wymagania dotyczące zatrudnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę na podstawie stosunku pracy osób, o których mowa w Art. 95 Ustawy Pzp., w zakresie wskazanym przez Pytającego tj. w pkt. 3.1, 3.2, 3.3, które przyjmują brzmienie:

3.1) W przypadku nieprzedstawienia w terminie informacji, o których mowa w ust. 3) wykonawca będzie każdorazowo płacił Zamawiającemu karę w wysokości 100,00 zł (słownie: sto złotych).

3.2) W przypadku dwukrotnego niewywiązania się z obowiązków wskazanych w ust. 3), Zamawiający ma prawo odstąpić od umowy i naliczyć dodatkowo karę umowną za odstąpienie od umowy z przyczyn zależnych od wykonawcy w wysokości 2,5% wynagrodzenia brutto niezrealizowanej części umowy.

3.3) W przypadku niezatrudnienia przy realizacji zamówienia liczby osób wymaganej przez Zamawiającego, wykonawca będzie zobowiązany do zapłacenia kary umownej, w wysokości 50,00 zł (słownie: pięćdziesiąt złotych) za każdą niezatrudnioną osobę poniżej liczby wymaganej przez Zamawiającego”.

Pytanie nr 3

Zamawiający w § 6 ust. 5 wzoru umowy wskazał, że „**faktury wystawione bezpodstawnie zostaną zwrócone Wykonawcy..**”

Przepisy prawa nie przewidują instytucji „prawidłowej” faktury VAT. Ustawa o podatku od towarów i usług (Dz.U.2018.0.2174 t.j. - Ustawa z dnia 11 marca 2004 r.) w art. 106e wymienia jedynie niezbędne elementy, które musi zawierać faktura.

W przypadku stwierdzenia niezgodności w fakturze Zamawiający zgłasza uwagi do Wykonawcy. W uzasadnionych przypadkach Wykonawca wystawia dokument korygujący fakturę, który zgodnie z ustawą nie zwalnia Zamawiającego z zapłaty za fakturę w wyznaczonym terminie. Dlatego zapis o poprawnie wystawionej fakturze nie może zostać zaakceptowany przez Wykonawcę, gdyż rodzi niebezpieczeństwo długoterminowego odwołania z zapłatą przez Zamawiającego na rzecz Wykonawcy za zrealizowane usługi.

W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o wykreślenie powyższego zapisu z projektu umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający w § 6 wzoru umowy wykreśla ust. 5

Pytanie nr 4

Zamawiający w § 7 ust. 3 wzoru umowy wskazał, że „**Wykonawca zapłaci roszczenie na konto Zamawiającego w terminie 14 dni od daty doręczenia pisemnego wezwania z określoną przez Zamawiającego sumą.**”

Wykonawca pragnie poinformować, że wypłata ewentualnych odszkodowań musi zostać poprzedzona złożeniem reklamacji przez nadawcę oraz przeprowadzeniem postępowania wyjaśniającego, które pozwoli ustalić czy roszczenie jest zasadne.

W przypadku reklamacji krajowych nadawca ma prawo do złożenia reklamacji w ciągu 12 m-cy od nadania przesyłki natomiast termin udzielenia odpowiedzi na reklamację nie może przekroczyć 30 dni od wniesienia reklamacji.

W przypadku reklamacji zagranicznych nadawca ma prawo do złożenia reklamacji w ciągu 6 m-cy od nadania przesyłki natomiast termin udzielenia odpowiedzi na reklamację nie może przekroczyć 90 dni od wniesienia reklamacji.

W związku z powyższym Wykonawca wnioskuje o zmianę zapisu na następujący:

„Wypłata odszkodowań następować będzie na zasadach określonych w obowiązujących przepisach pocztowych oraz zgodnie z ustawą Prawo pocztowe po złożeniu przez Zamawiającego reklamacji.”

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia zapis § 7 ust. 3, który przyjmuje brzmienie:

„Wypłata odszkodowań następować będzie na zasadach określonych w obowiązujących przepisach pocztowych oraz zgodnie z ustawą Prawo pocztowe po złożeniu przez Zamawiającego reklamacji.”

Pytanie nr 5

W Umowie Zamawiający wskazuje w §14 zapisy dotyczące przetwarzania i ochrony danych osobowych.

Wykonawca informuje, iż jest operatorem pocztowym w rozumieniu art. 3 pkt 12 ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe, tj. przedsiębiorcą uprawnionym do wykonywania działalności pocztowej, na podstawie wpisu do rejestru operatorów pocztowych. Zgodnie z dyspozycją art. 42 ww. ustawy informacje lub dane objęte tajemnicą pocztową mogą być zbierane, utrwalane, przechowywane, opracowywane, zmieniane, usuwane lub udostępniane tylko wówczas, gdy czynności te dotyczą świadczonej usługi pocztowej albo są jej niezbędne do jej wykonania lub przepisy odrębne stanowią inaczej.

Legalność przetwarzania danych przez Wykonawcę jest zapewniona poprzez wypełnienie dyspozycji art. 6 ust. 1 lit. c) Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 roku w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE - przetwarzanie jest niezbędne do wypełnienia obowiązku ciążącego na administratorze (w związku z ustawą Prawo Pocztowe).

Wykonawca, w momencie przekazania jej danych osobowych w celu świadczenia usługi, staje się administratorem tych danych (decyduje o sposobach przetwarzania przekazanych danych).

Mając na uwadze powyższe w opinii Wykonawcy §14 jest nadmiarowy, w związku z czym Wykonawca prosi o rozważenie usunięcia jego treści z Umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy § 14.

Pytanie nr 6

Czy Zamawiający może udostępnić edytowalne wersje Formularzy cenowych?

Odpowiedź:

Formularze cenowe w wersji edytowalnej zostaną opublikowane na stronie postępowania.

Informację sporządzili:

Tomasz Czerwonko

Marek Ślusarski

Starosta Gorzowski
(-) Magdalena Pędziwiatr