

Starachowice, dnia 05.12.2022 r.

**Powiat Starachowicki**

dr Władysława Borkowskiego 4  
27-200 STARACHOWICE

**Pismo: ZP.272.16.2022/1**

**WYKONAWCY**

ubiegający się o zamówienie publiczne

**WYJAŚNIENIA TREŚCI  
SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn: **Świadczenie usług pocztowych dla Starostwa Powiatowego w Starachowicach**– znak sprawy **ZP.272.16.2022**, prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji na podstawie art. 275 pkt 1 ustawy Pzp.

Zamawiający, **Powiat Starachowicki**, działając na podstawie art. 284 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2022, poz. 1710 ze zm.) przedstawia poniżej treść zapytań wraz z wyjaśnieniami do Specyfikacji Warunków Zamówienia (zwanej dalej "SWZ"):

**Pytanie 1**

Zamawiający w Rozdziale 2 pkt. 2.10.3 SWZ oraz § 4 ust. 6 Projektowanych postanowieniach umowy określił, że:

W przypadku zmiany osób wykonujących czynności, o których mowa w pkt. 2.10.1 oraz § 4 ust. 4 Projektowanych postanowieniach umowy Wykonawca zobowiązuje się do przedstawienia Zamawiającemu dokumentu potwierdzającego spełnienie wymagań dotyczących zatrudnienia nowej osoby na podstawie umowy o pracę, o których mowa w pkt. 2.10.2 oraz w § 4 ust. 5 Projektowanych postanowieniach umowy Obowiązek ten Wykonawca zrealizuje w terminie 4 dni roboczych liczonych od dnia zmiany pracownika.

Wykonawca akceptuje wymóg określony w Rozdziale II SWZ pkt. 2.10.1 oraz w § 4 ust. 6 Projektowanych postanowieniach umowy dotyczący wykonywania czynności polegających na odbiorze od Zamawiającego przesyłek do obrotu pocztowego przez osoby zatrudnione przez Wykonawcę na podstawie umowy o pracę oraz wymóg określony w Rozdziale II SWZ pkt. 2.10.2 oraz w § 4 ust. 5 Projektowanych postanowieniach umowy dotyczący przedłożenia Zamawiającemu oświadczenia/dokumentu o zatrudnieniu pracownika na podstawie umowy o pracę najpóźniej w dniu podpisania umowy. Natomiast ze względu na dużą rotację pracowników i złożoną strukturę organizacyjną u Wykonawcy wymóg określony w cytowanym powyżej zapisie tj. w Rozdziale 2 pkt. 2.10.3 SWZ oraz § 4 ust. 6 Projektowanych postanowieniach umowy jest bardzo pracochłonny i kosztochłonny po stronie Wykonawcy. Ponieważ jego realizacja nie ma wpływu na jakość

wykonywanych zadań i tym samym nie będzie negatywnie wpływała na realizację przedmiotu zamówienia.

**Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisu wskazanego w Rozdziale 2 pkt. 2.10.3 SWZ oraz w § 4 ust. 6 Projektowanych postanowieniach umowy.**

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie akceptuje proponowanej zmiany oraz podtrzymuje zapisy załącznika nr 7 do SWZ tj. Projektowanych postanowień umowy.**

**Pytanie 2**

Zamawiający w Rozdziale 2 pkt. 2.10.6 SWZ oraz w § 6 ust. 7 Projektowanych postanowieniach umowy określił, że w przypadku naruszenia przez Wykonawcę obowiązku dotyczącego zatrudnienia, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,5% wartości wynagrodzenia brutto określonego w § 3 pkt. 1 za każdą osobę co do której nie został spełniony wymóg zatrudnienia na podstawie umowy o pracę.

Dodatkowo Zamawiający w § 6 ust. 8 Projektowanych postanowieniach umowy określił, że w przypadku niewywiązania się przez Wykonawcę z terminu przekazania dokumentów, o których mowa w § 4 ust. 6 i 7, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,2% wynagrodzenia brutto, określonego w § 3 ust. 1 za każdy dzień zwłoki w przekazaniu dokumentów dotyczących zatrudnienia.

Wykonawca informuje, że zgodnie z zasadami obowiązującego porządku prawnego uprawnienie Zamawiającego do ustalenia warunków umowy nie ma 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. Wykonawca bynajmniej nie neguje wprowadzenia do umowy zapisów o karach umownych, niemniej jednak podkreśla, iż należy dążyć do zachowania równowagi stron stosunku umownego, który nie może pozostawać w sprzeczności z naturą stosunku prawnego, ustawą lub zasadami współżycia społecznego. Taki sposób kształtowania umowy zwiększa bezpodstawnie ryzyka po stronie Wykonawców i zmusza ich do skalkulowania tego elementu w cenie oferty.

**W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z wnioskiem o dokonanie korekty w/w kar w następujący sposób:** w Rozdziale 2 pkt. 2.10.6 SWZ oraz w § 6 ust. 7 Projektowanych postanowieniach umowy korekta kary umownej z 0,5% wartości wynagrodzenia brutto określonego w § 3 pkt. 1 za każdą osobę co do której nie został spełniony wymóg zatrudnienia na podstawie umowy o pracę na kwotę 200,00 zł za każdą osobę co do której nie został spełniony wymóg zatrudnienia na podstawie umowy o pracę a w § 6 ust. 8 Projektowanych postanowieniach umowy w przypadku niewywiązania się przez Wykonawcę z terminu przekazania dokumentów, o których mowa w § 4 ust. 6 i 7 zmianę kary umownej z wysokości 0,2% wynagrodzenia brutto, określonego w § 3 ust. 1 za każdy dzień zwłoki w przekazaniu dokumentów dotyczących zatrudnienia na kwotę 100,00 zł za każdy dzień zwłoki.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie akceptuje proponowanej zmiany oraz podtrzymuje zapisy załącznika nr 7 do SWZ tj. Projektowanych postanowień umowy.**

**Pytanie 3**

Zamawiający w § 6 ust. 6 Projektowanych postanowieniach umowy, wskazuje, że w przypadku w przypadku rozwiązania Umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca zapłaci zamawiającemu karę umowną w wysokości 10% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 3 ust.1. Wykonawca ponownie podkreśla, iż Zamawiający nie może swego prawa podmiotowego nadużywać i należy dążyć do zachowania równowagi stron stosunku umownego, który nie może pozostawać w sprzeczności z naturą stosunku prawnego, ustawą lub zasadami współżycia społecznego.

**Wobec powyższego Wykonawca wnosi o zmodyfikowanie § 6 ust. 6 Projektowanych postanowień umowy następująco:** w przypadku rozwiązania Umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca zapłaci zamawiającemu karę umowną wysokości 2% wartości brutto umowy pozostałej do wykorzystania a w przypadku rozwiązania umowy z winy Zamawiającego Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną wysokości 2% wartości brutto umowy pozostałej do wykorzystania.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie akceptuje proponowanej zmiany oraz podtrzymuje zapisy załącznika nr 7 do SWZ tj. Projektowanych postanowień umowy.**

**Pytanie 4**

Zamawiający w § 6 ust. 10 Projektowanych postanowieniach umowy, wskazuje, że:

Strony uzgadniają, że kary umowne przewidziane w niniejszej umowie, naliczane są niezależnie od siebie, a w razie naliczenia przez Zamawiającego kar umownych, Zamawiający po wcześniejszym wystawieniu noty obciążeniowej potrąci z wynagrodzenia kwotę stanowiącą równowartość tych kar i tak pomniejszone wynagrodzenie wypłaci Wykonawcy. Artykułu 498 § 1 Kodeksu cywilnego w zakresie wymagalności i art. 499 Kodeksu cywilnego nie stosuje się.

Zamawiający po wcześniejszym wystawieniu noty obciążeniowej zastrzega sobie prawo potrącania kar z wynagrodzenia Wykonawcy i tym samym przyznaje sobie nieograniczone jednostronne prawo naliczenia kar z należnego Wykonawcy wynagrodzenia. Godzi to 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.

**W związku z powyższym, z uwagi na nierówne ukształtowanie praw stron umowy, prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmodyfikowania zapisów Umowy poprzez „Wykonawca dokona zapłaty kary umownej na podstawie wystawionej przez Zamawiającego noty obciążeniowej po uprzednim przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej”?**

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie akceptuje proponowanej zmiany oraz podtrzymuje zapisy załącznika nr 7 do SWZ tj. Projektowanych postanowień umowy.**

**Pytanie 5**

Zamawiający w § 6 ust. 11 Projektowanych postanowieniach umowy, wskazuje, że:

Łączna wysokość kar umownych, które może naliczyć Zamawiający nie przekroczy kwoty stanowiącej 30 % wynagrodzenia brutto wskazanego w § 3 ust.1.

Łączny limit kar umownych, jakich Zamawiający może żądać od Wykonawcy z wszystkich tytułów przewidzianych w niniejszej Umowie, wynosi 30% wynagrodzenia brutto wskazanego w § 3 ust. 1. Wykonawca wskazuje, że taka kara jest karą nadmierną i obciążającą jedynie Wykonawcę.

Ponadto Wykonawca jako operator wyznaczony świadczy usługi, na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe, tym samym Wykonawca jako operator wyznaczony zobowiązany jest do stosowania w zakresie niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych przepisów Rozdziału 8 ustawy Prawo pocztowe. Zgodnie z art. 87 w/w ustawy do odpowiedzialności operatorów za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej stosuje się przepisy Kodeksu cywilnego, jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej.

Zatem w przypadku wykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej w pierwszej kolejności znajdują zastosowanie przepisy ustawy Prawo pocztowe i dopiero w przypadku przeprowadzenia trybu reklamacyjnego (uregulowanego w/w przepisami) nadawcy przysługuje prawo dochodzenia roszczeń przewidzianych ustawą na drodze sądowej. W art. 88-90 ustawodawca przewidział ścisły katalog wysokości odszkodowań oraz przypadków, kiedy operator pocztowy zobligowany jest do jego wypłaty.

**Mając na uwadze powyższe, Wykonawca, w celu ustalenia równej pozycji stron, zwraca się o powtórna analizę przedstawionych powyżej kwestii i rewizję stanowiska Zamawiającego poprzez zmniejszenie łącznie kar umownych do 5% wartości umowy pozostałej do wykorzystania przez Zamawiającego**

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie akceptuje proponowanej zmiany oraz podtrzymuje zapisy załącznika nr 7 do SWZ tj. Projektowanych postanowień umowy.**

**Pytanie 6**

**Czy po ewentualnym wyborze Wykonawcy Zamawiający wyrazi zgodę na dołączenie do umowy załączników, regulujących świadczenie usług?**

**Odpowiedź:**

**Zamawiający wyraża zgodę na dołączenie do umowy załączników, regulujących świadczenie usług pocztowych.**

*Zamawiający*

*Starosta*

*/-/ Piotr Ambroszczyk*