

Kutno, dnia 04.11.2022 r.

## **Wszyscy Wykonawcy**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym, o którym mowa w art. 275 pkt 1, z zastosowaniem przepisu art. 359 pkt 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r. poz. 1710), na usługi pn. **Świadczenie usług pocztowych dla potrzeb Miejskiego Ośrodka Pomocy Społecznej w Kutnie w 2023 roku.**

Zamawiający Miejski Ośrodek Pomocy Społecznej, działając na podstawie przepisu art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r. poz. 1710), zwanej dalej ustawą Pzp, udziela wyjaśnień do SWZ w zakresie zapytań o treści:

### **Pytanie 1**

*W projekcie umowy stanowiącym załącznik nr 5 do SWZ, w § 3 ust. 4 Zamawiający przewiduje obowiązek przedłożenia przez zamawiającego kopii umowy o pracę wraz z zakresem obowiązków.*

*Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisu o obowiązku przedkładania zakresu obowiązków pracownika będącego opiekunem klienta.*

*Wymóg przedłożenia zakresu obowiązków pracownika powoduje konieczność ujawnienia tajemnicy przedsiębiorstwa Wykonawcy. Nadto wykonawca wskazuje, że pozostałe dokumenty i zaświadczenia wymienione w § 3 są wystarczające do udokumentowania faktu zatrudniania pracownika na stanowisku opiekuna klienta na podstawie umowy o pracę, zapisy te wypełniają dyspozycję art. 95 prawa zamówień publicznych. Wykonawca wskazuje, że dane dotyczące zatrudnienia pracownika podlegają ochronie na zasadach przewidzianych w rozporządzeniu Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 r. w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE ustawie o ochronie danych osobowych. Zgodnie z zasadą adekwatności określoną w art. 5 ust. 1 lit c Rozporządzenia przetwarzane mogą być tylko dane niezbędne ze względu na cel ich zbierania. Zamawiający mogą zatem żądać przedstawienia jedynie takich informacji, które są niezbędne na potrzeby kontroli spełniania przez wykonawców wymagań dotyczących zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności w zakresie realizacji zamówienia na roboty budowlane lub usługi.*

*Mając na uwadze powyższe, Wykonawca wnosi o dokonanie oraz o zmniejszenie kary do 100 zł.*

## **Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że wymóg przedłożenia zakresu obowiązków jest zgodny z art. 438 ust. 2 ustawy Pzp. Tym niemniej jednak Zamawiający dokona zmiany treści § 3 ust. 4 projektowanych postanowień umowy, stanowiących Załącznik nr 5 do SWZ.

Ponadto Zamawiający zawiadamia, iż dokona zmiany treści w § 3 ust. 6 projektowanych postanowień umowy, stanowiących Załącznik nr 5 do SWZ.

## **Pytanie 2**

W projekcie umowy stanowiącym załącznik nr 5 do SWZ, w §7 ust. 2 pkt 2) Zamawiający przewiduje kary umowne, jak niżej:

1) w przypadku odstąpienia od umowy z powodu okoliczności, za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca, a które nie są wskazane w ustawie Prawo pocztowe - 5% maksymalnej wartości (netto) zobowiązania Zamawiającego, wskazanej w § 5 ust. 1;

2) w przypadku braku możliwości śledzenia przesyłki rejestrowanej przez Internet przez okres powyżej 12 godzin licząc od czasu przekazania jej Wykonawcy - 20% ceny jednostkowej brutto za daną przesyłkę rejestrowaną\*;

3) w przypadku braku wyjaśnień Opiekuna Zamawiającego, o których mowa w § 1 ust. 7 umowy, za każdy dzień zwłoki, licząc od dnia następnego po dniu powiadomienia Opiekuna Zamawiającego o zaistniałej sytuacji - 20% ceny jednostkowej brutto za daną przesyłkę rejestrowaną\*.

*Określone powyżej przypadki zakładają wysoce niski próg błędów po stronie Wykonawcy przy naliczeniu wysokich kar umownych. W ocenie wykonawcy, takie zapisy wprowadzają nieuzasadnioną nierówność stron w umowie. W związku z tym Wykonawca wnosi o złagodzenie wskazanych kar na niższe:*

*1) w przypadku odstąpienia od umowy z powodu okoliczności, za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca, a które nie są wskazane w ustawie Prawo pocztowe - 2% maksymalnej wartości (netto) zobowiązania Zamawiającego, wskazanej w § 5 ust. 1;*

*2) w przypadku braku możliwości śledzenia przesyłki rejestrowanej przez Internet przez okres powyżej 12 godzin licząc od czasu przekazania jej Wykonawcy - 5% ceny jednostkowej brutto za daną przesyłkę rejestrowaną\*;*

*3) w przypadku braku wyjaśnień Opiekuna Zamawiającego, o których mowa w § 1 ust. 7 umowy, za każdy dzień zwłoki, licząc od dnia następnego po dniu powiadomienia Opiekuna Zamawiającego o zaistniałej sytuacji - 5% ceny jednostkowej brutto za daną przesyłkę rejestrowaną\*.*

## **Odpowiedź:**



Zamawiający częściowo wyraża zgodę na powyższe i dokona stosownej zmiany treści SWZ w zakresie § 7 ust. 2 pkt 2 projektowanych postanowień umowy, które stanowią Załącznik nr 5 do SWZ.

### **Pytanie 3**

*Zamawiający w załączniku nr 5 do SWZ stanowiącym projekt umowy §7 ust. 6 określił sposób rozliczeń kar w sposób następujący: „Zamawiający ma prawo potrącić karę umowną z należnego Wykonawcy wynagrodzenia”.*

*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 tym, z uwagi na nierówne ukształtowanie praw stron umowy, Wykonawca wnosi o wykreślenie w całości zapisu § 7 ust. 6 umowy.*

### **Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na powyższe i dokona stosownej zmiany treści SWZ w zakresie § 7 ust. 6 projektowanych postanowień umowy.

W związku z udzielonymi odpowiedziami na pytania nr 1, 2 i 3 Zamawiający Miejski Ośrodek Pomocy Społecznej w Kutnie, zgodnie z art. 286 ust. 1 i 7 ustawy Pzp, dokonuje zmiany treści SWZ w następujący sposób:

- a) § 3 ust. 4 projektowanych postanowień umowy, które stanowią Załącznik nr 5 do SWZ, otrzymuje brzmienie:  
„4. Wykonawca na każde pisemne żądanie Zamawiającego w terminie do 5 dni roboczych przedkładać będzie Zamawiającemu raport stanu i sposobu zatrudnienia ww. osoby, dowody odprowadzenia składek ZUS, przez cały okres realizacji zamówienia oraz potwierdzoną za zgodność z oryginałem kopię umowy o pracę pracownika.”;
- b) § 3 ust. 6 projektowanych postanowień umowy, które stanowią Załącznik nr 5 do SWZ, otrzymuje brzmienie:  
„6. W przypadku nieprzedstawienia w terminie dokumentów, o których mowa w ust. 2-5, Wykonawca będzie każdorazowo płacił Zamawiającemu karę umowną w wysokości 350,00 zł.”;
- c) § 7 ust. 2 pkt 2 projektowanych postanowień umowy, które stanowią Załącznik nr 5 do SWZ, otrzymuje brzmienie:
  - 1) w przypadku odstąpienia od umowy z powodu okoliczności, za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca, a które nie są wskazane

- w ustawie *Prawo pocztowe* - 3% maksymalnej wartości (netto) zobowiązania Zamawiającego, wskazanej w § 5 ust. 1;
- 2) w przypadku braku możliwości śledzenia przesyłki rejestrowanej przez Internet przez okres powyżej 24 godzin licząc od czasu przekazania jej Wykonawcy - 20% ceny jednostkowej brutto za daną przesyłkę rejestrowaną\*;
- 3) w przypadku braku wyjaśnień Opiekuna Zamawiającego, o których mowa w § 1 ust. 7 umowy, za każdy dzień zwłoki, licząc od dnia następnego po dniu powiadomienia Opiekuna Zamawiającego o zaistniałej sytuacji - 20% ceny jednostkowej brutto za daną przesyłkę rejestrowaną\*.”;
- d) wykreśla § 7 ust. 6 projektowanych postanowień umowy, które stanowią Załącznik nr 5 do SWZ w brzmieniu:  
„6. Zamawiający ma prawo potrącić karę umowną z należnego Wykonawcy wynagrodzeni.”  
W konsekwencji § 7 ust. 7 otrzymuje numerację § 7 ust. 6.
- e) terminy określone w punktach 13.2., 13.3. i 14.1. SWZ otrzymują odpowiednio brzmienie:
- „13.2. Termin składania ofert: 9 listopada 2022 r. godz. 10:00.”;
  - „13.3. Termin otwarcia ofert: 9 listopada 2022 r. godz. 11:00.”;
  - „14.1. Wykonawca jest związany ofertą do dnia 8 grudnia 2022 r. włącznie.”.

ZASTĘPCA DYREKTORA  
Miejskiego Ośrodka Pomocy Społecznej  
w Kutnie

.....  
(pieczęć i podpis Kierownika  
Zamawiającego lub osoby upoważnionej)