

Zielona Góra, 17.08.2021 r.

Znak sprawy: OR.273.7.2021

WYJAŚNIENIA TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na „Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na rzecz Powiatu Zielonogórskiego.”

W związku z pytaniami Wykonawcy, Zamawiający na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r., poz. 1129) udziela wyjaśnień:

Pytanie nr 1:

Zgodnie z treścią załącznika nr 5 do SWZ pkt 31 „Wykonawca w trakcie realizacji zamówienia, na każde wezwanie Zamawiającego w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie, jest zobowiązany do przedłożenia Zamawiającemu oświadczenia Wykonawcy lub Podwykonawcy o zatrudnieniu na podstawie stosunku pracy osób wykonujących czynności wyszczególnione w pkt. 29, których dotyczy wezwanie Zamawiającego.”

W ocenie Wykonawcy brak dookreślonego terminu na przedstawienie oświadczenia oraz brak określonej częstotliwości przekazywania dokumentacji powoduje, iż wymóg Zamawiającego może być w niektórych sytuacjach trudny do spełnienia, np. gdy Zamawiający wskaże za krótki termin lub będzie wymagał oświadczeń ze zbyt dużą częstotliwością. Formułując zapis w powyższy sposób, Zamawiający nie uwzględnił np. centralizacji komórek kadrowych, okresów urlopowych, czasu jaki jest potrzebny do przygotowania dokumentu, itd.

W związku z powyższym, Wykonawca wnioskuje o zmianę zapisu na poniższy:

„Wykonawca w trakcie realizacji zamówienia, na każde wezwanie Zamawiającego, nie częściej niż raz na kwartał w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie, lecz nie krótszym niż 10 dni roboczych, jest zobowiązany do przedłożenia Zamawiającemu oświadczenia Wykonawcy lub Podwykonawcy o zatrudnieniu na podstawie stosunku pracy osób wykonujących czynności wyszczególnione w pkt. 29, których dotyczy wezwanie Zamawiającego.”

Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje zmiany treści pkt. 31 Załącznika nr 5 do SWZ w następujący sposób:

„Wykonawca w trakcie realizacji zamówienia, na każde wezwanie Zamawiającego w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie, lecz nie krótszym niż 10 dni roboczych, jest zobowiązany do przedłożenia Zamawiającemu oświadczenia Wykonawcy lub Podwykonawcy o zatrudnieniu na podstawie stosunku pracy osób wykonujących czynności wyszczególnione w pkt. 29, których dotyczy wezwanie Zamawiającego.”

Pytanie nr 2:

Zgodnie z treścią załącznika nr 5 do SWZ pkt. 16 ppkt. a) i b) Zamawiający może naliczyć karę za odstąpienie Zamawiającego od umowy z przyczyn za które odpowiada Wykonawca oraz za odstąpienie Wykonawcy od umowy bez podania istotnej przyczyny, „w wysokości 3% ceny ofertowej brutto, o której mowa w Formularzu ofertowym – załącznik nr 1 do SWZ.”

Przewidziana przez Zamawiającego kara jest niewspółmiernie wysoka do wartości zamówienia oraz do czasu trwania umowy. Poziom kary umownej jest zbyt wygórowany w stosunku do wskazanej przyczyny stanowiącej podstawę jej naliczenia. Wykorzystywanie przez Zamawiającego - będącego silniejszą stroną stosunku prawnego powstającego w wyniku udzielenia zamówienia - jego pozycji do zastrzegania na swoją rzecz kar umownych, których wysokość jest wygórowana jest sprzeczne z zasadami współżycia społecznego, a tym

samym winno być uznane za wykraczające poza dopuszczalne zgodnie z art. 3531 Kodeksu cywilnego granice swobody umów. Uprzywilejowana pozycja Zamawiającego oraz zasadniczo jednostronne określanie istotnych warunków przyszłej umowy sprawia, że umowa o udzielenie zamówienia staje się niejako umową adhezyjną, podczas gdy winna zmierzać do zabezpieczenia interesów obu stron, a kara umowna nie powinna 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. Ponadto, biorąc pod uwagę, że odstąpienie od umowy mogłoby teoretycznie nastąpić nawet pod koniec okresu jej obowiązywania, kara mogłaby zostać uznana za zbyt wygórowaną w stosunku do wartości pozostałej do zrealizowania części umowy i pozostałego czasu jej obowiązywania.

Czy w Związku z powyższym Zamawiający dopuszcza możliwość zmniejszenia wysokości kary umownej do 1,5% lub ograniczenie jej kwoty poprzez zmianę treści na następującą: „w wysokości 3% ceny ofertowej brutto, o której mowa w Formularzu ofertowym – załącznik nr 3 do SWZ z niezrealizowanej części umowy”?

Odpowiedź:

Zamawiający określa kary umowne w wysokości 1,5% ceny ofertowej brutto, o której mowa w Formularzu ofertowym w obu przypadkach tj. za odstąpienie Zamawiającego od umowy z przyczyn za które odpowiada Wykonawca oraz za odstąpienie Wykonawcy od umowy bez podania istotnej przyczyny.

Pytanie nr 3:

Zgodnie z treścią załącznika nr 5 do SWZ pkt. 16 ppkt. d) „z tytułu niespełnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie stosunku pracy osób wykonujących czynności wskazane w pkt. 29, Zamawiający przewiduje sankcję w postaci obowiązku zapłaty przez Wykonawcę kary umownej w wysokości **500,00 zł** za każdy stwierdzony przypadek.”

W opinii Wykonawcy wskazana kara jest rażąco wygórowana, w związku z tym wnosi o wykreślenie zapisu w § 9 ust 4 projektu umowy lub w przypadku braku zgody na wykreślenie modyfikację zapisu na poniżej proponowany:

„d) z tytułu niespełnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie stosunku pracy osób wykonujących czynności wskazane w pkt. 29, Zamawiający przewiduje sankcję w postaci obowiązku zapłaty przez Wykonawcę kary umownej w wysokości **100,00 zł** za każdy stwierdzony przypadek.”

Odpowiedź:

Zamawiający określa karę umowną w wysokości 300 zł za każdy stwierdzony przypadek z tytułu niespełnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie stosunku pracy osób wykonujących czynności wskazane w pkt. 29.

ZMIANA TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Zamawiający na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r., poz. 1129) dokonuje zmiany treści SWZ w zakresie treści pkt. 16 ppkt a), b) i d) oraz pkt. 31 Załącznika nr 5 do SWZ:

Przed zmianą:

„16. Zamawiającemu przysługuje kara umowna w następujących przypadkach:

a) za odstąpienie Zamawiającego od umowy z przyczyn za które odpowiada Wykonawca, w wysokości 3% ceny ofertowej brutto, o której mowa w Formularzu ofertowym – załącznik nr 1 do SWZ”,

b) za odstąpienie Wykonawcy od umowy bez podania istotnej przyczyny w wysokości 3% ceny ofertowej brutto, o której mowa w Formularzu ofertowym – **załącznik nr 1 do SWZ**,

d) z tytułu niespełnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie stosunku pracy osób wykonujących czynności wskazane w pkt. 29, Zamawiający przewiduje sankcję w postaci obowiązku zapłaty przez Wykonawcę kary umownej w wysokości **500,00 zł** za każdy stwierdzony przypadek.”

Po zmianie:

„16. Zamawiającemu przysługuje kara umowna w następujących przypadkach:

a) za odstąpienie Zamawiającego od umowy z przyczyn za które odpowiada Wykonawca, w wysokości 1,5% ceny ofertowej brutto, o której mowa w Formularzu ofertowym – **załącznik nr 1 do SWZ**”,

b) za odstąpienie Wykonawcy od umowy bez podania istotnej przyczyny w wysokości 1,5% ceny ofertowej brutto, o której mowa w Formularzu ofertowym – **załącznik nr 1 do SWZ**,

d) z tytułu niespełnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie stosunku pracy osób wykonujących czynności wskazane w pkt. 29, Zamawiający przewiduje sankcję w postaci obowiązku zapłaty przez Wykonawcę kary umownej w wysokości **300,00 zł** za każdy stwierdzony przypadek.”

Przed zmianą:

„31. Wykonawca w trakcie realizacji zamówienia, na każde wezwanie Zamawiającego w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie, jest zobowiązany do przedłożenia Zamawiającemu oświadczenia Wykonawcy lub Podwykonawcy o zatrudnieniu na podstawie stosunku pracy osób wykonujących czynności wyszczególnione w pkt. 29, których dotyczy wezwanie Zamawiającego.”

Po zmianie:

„31. Wykonawca w trakcie realizacji zamówienia, na każde wezwanie Zamawiającego w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie, lecz nie krótszym niż 10 dni roboczych, jest zobowiązany do przedłożenia Zamawiającemu oświadczenia Wykonawcy lub Podwykonawcy o zatrudnieniu na podstawie stosunku pracy osób wykonujących czynności wyszczególnione w pkt. 29, których dotyczy wezwanie Zamawiającego.”

Powyższe zmiany stanowią integralną część SWZ.

Z poważaniem

Członek Zarządu

Mirosław Andrasiak