



## BIURO ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH

ul. Kuźnicza 49/55, pok. 100  
 50-138 Wrocław

tel. +48 71 375 22 34  
 fax +48 71 375 24 72

bzp@uwr.edu.pl | www.uni.wroc.pl

Wrocław, dnia 5 stycznia 2023 r.

**nr postępowania: BZP.2711.38.2022.GS**

### Wykonawcy

(informacja zamieszczona na stronie internetowej prowadzonego postępowania)

## INFORMACJA NR 3 DLA WYKONAWCÓW

Dotyczy: Postępowania na realizację zadania pod nazwą: **Świadczenie usługi kurierskiej w obrocie krajowym i zagranicznym na rzecz Uniwersytetu Wrocławskiego.**

## WYJAŚNIENIA I ZMIANA TREŚCI SWZ

Na podstawie art. 135 ust. 1, 2 i 6 oraz art. 137 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz.U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm.) dalej: uPzp, Zamawiający udostępnia treść zapytań wraz z wyjaśnieniami do przedmiotowego postępowania oraz zmienia treść specyfikacji warunków zamówienia:

### Pytanie nr 1:

Zał. 1a do SWZ Kalkulacja Cenowa Lp. 11 zawiera informację, że zawartością przesyłek mogą być materiały, biologiczne, odczynniki chemiczne, próbki badawcze wysyłane metodami specjalnymi np. w suchym lodzie. Wykonawca zwraca się z prośbą o informacje:

Ad 1) czy w/w zawartość dotyczy przesyłek krajowych i zagranicznych czy tylko krajowych.

Ad 2) kto zapewnia suchy lód ? (Wykonawca czy Zamawiający)

Ad 3) czy transport w/w materiałów wymaga zapewnienia specjalistycznych samochodów np. chłodni

### Odpowiedź nr 1:

Ad 1) Zamawiający informuje, że w/w zawartość dotyczy zarówno przesyłek krajowych, jak i zagranicznych;

Ad 2) Suchy lód zapewnia Zamawiający;

Ad 3) Transport w/w materiałów nie wymaga tzw. chłodni.

### Pytanie nr 2:

W Zał. 1a do SWZ Kalkulacja Cenowa Zamawiający określa masę przesyłek kurierskich zagranicznych na do 30 kg.

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o określenie masy przesyłek kurierskich zagranicznych na do 20 kg oraz w celu umożliwienia dokładniejszej a za razem korzystniejszej dla Zamawiającego wyceny rozbić na przedziały wagowe.

### Odpowiedź nr 2:

Zamawiający wyraża zgodę na określenie masy przesyłek kurierskich zagranicznych na do 20 kg. Zamawiający wyraża zgodę na określenie przedziałów wagowych przesyłek kurierskich zagranicznych:

- do 1 kg,
- do 5 kg,
- do 10 kg,
- do 15 kg,
- do 20 kg.

**Zamawiający dokonuje zmiany treści poz. 3. - 8. Kalkulacji cenowej poprzez nadanie im następującego brzmienia:**

Było:  
do 30 kg  
od 30kg.  
Jest:  
do 1 kg  
do 5 kg  
do 10 kg  
do 15 kg  
do 20 kg.

### **Pytanie nr 3:**

Z uwagi na wymagania określone przez Zamawiającego w SWZ w zakresie wagi nadawanych przesyłek kurierskich krajowych a realizacja przez Wykonawcę usługi odbioru, przemieszczenia i doręczenia przesyłek w ramach niniejszego zamówienia następowała będzie w oparciu o serwis kurierski Wykonawcy, w którym opłaty określone są w oparciu o wagę i przede wszystkim formaty przesyłek, które należy wskazywać na dokumencie nadawczym:

Format	Maksymalny wymiar /cm/	Maksymalna masa /kg/
S	9x40x65	20
M	20x40x65	20
L	42x40x65	20
XL	60x60x70	20
2XL	a+b+c<=250, max długość 120	30

W celu umożliwienia Wykonawcy dokonania wyceny adekwatnej do formatu nadawanych przesyłek, wnosimy do Zamawiającego o modyfikację Zał. 1a do SWZ Kalkulacja Cenowa polegającą na dodaniu kolumny wskazującej format przesyłki krajowej w danym przedziale wagowym.

### **Odpowiedź nr 3:**

*Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację SWZ w zakresie wskazania konkretnych wymiarów przesyłek kurierskich krajowych. Kalkulację cenową należy przygotować na podstawie usług realizowanych przez Wykonawcę.*

### **Pytanie nr 4:**

W związku z wymogiem specjalizacji obsługi usług opisanych w Zał. 1a do SWZ Kalkulacja Cenowa Lp. 11 oraz w ust 39 Zał. nr 3 do SWZ Opis przedmiotu zamówienia Wykonawca wnosi o ich wydzielenie jako odrębnej części. Wdzielenie zamówienia doprowadzi do większej konkurencyjności przy składaniu ofert gdyż umożliwi przystąpienie większej ilości wykonawców.

### **Odpowiedź nr 4:**

*Zamawiający nie wyraża zgody. Jak wskazano w uzasadnieniu braku podziału na części (rozdz. IV ust. 11 Specyfikacji Warunków Zamówienia) „Wykonywanie usług kurierskich powinno odbywać się w ramach jednej firmy w celu zapewnienia prawidłowej i sprawnej realizacji zamówienia. Skoordynowanie działań różnych Wykonawców mogłoby powodować pojawienie się trudności przy wysyłce ze względów organizacyjno-technicznych, dlatego podział zamówienia na części staje się nieuzasadniony.”*

### **Pytanie nr 5:**

Z dniem 1 września 2019 r. weszła w życie ustawa z dnia 12 kwietnia 2019 r., wprowadzająca zmiany w art. 96b ustawy o podatku od towarów i usług, umożliwiające utworzenie wykazu podatników VAT (tak zwaną Białą listę podatników). W wykazie zamieszczane są m. in. numery zgłoszonych przez podatników rachunków rozliczeniowych, o których mowa w art. 49 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. - Prawo bankowe, lub imiennych rachunków w spółdzielczej kasie oszczędnościowo-kredytowej, której podmiot jest członkiem, otwartych w związku z prowadzoną przez członka działalnością gospodarczą. Podatnicy dostarczający towary i usługi na masową skalę (np. operatorzy sieci komórkowych, dostawcy mediów, operatorzy pocztowi, w tym Wykonawca), oprócz wyżej wymienionych rachunków rozliczeniowych, w celach operacyjnych wykorzystują rachunki wirtualne (spersonalizowane numery rachunków bankowych), utworzone do rachunków rozliczeniowych, podlegających zgłoszeniu do Urzędu Skarbowego. Z kolei numery rachunków wirtualnych nie podlegają zgłoszeniu do Urzędu Skarbowego, zatem nie są widoczne w wykazie podatników VAT. Środki pieniężne wpływają (i są księgowane przez bank) na jeden z rachunków rozliczeniowych, z którym rachunki wirtualne (spersonalizowane numery rachunków bankowych) są powiązane.

Rachunki wirtualne stosowane są w celu zautomatyzowania i ułatwienia rozliczeń – ich użycie przez wpłacających powoduje, iż system sam rozpoznaje wszystkie parametry przelewu i dokonywane jest jego automatyczne księgowanie na rachunku bieżącym prowadzonym na rzecz sprzedawcy. Bank nie dokonuje fizycznych księgowania na rachunkach wirtualnych, ani nie generuje dla nich wyciągów bankowych. Należy również zaznaczyć, iż rachunki wirtualne nie są rachunkami rozliczeniowymi w rozumieniu art. 49 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. - Prawo bankowe, co potwierdził Dyrektor Krajowej Informacji Skarbowej w interpretacji z 15 listopada 2019 r. (nr 0111-KDIB3-2.4018.16.2019.1.MD). Wpłaty na rachunki wirtualne, które są powiązane z rachunkiem rozliczeniowym są traktowane jak wpłaty na rachunek rozliczeniowy, który podlega zgłoszeniu do urzędu skarbowego. Natomiast same rachunki wirtualne nie podlegają obowiązkowi zgłaszania do urzędu skarbowego w celu ich zamieszczenia w wykazie. Mając na uwadze powyższe, brak wskazanego na fakturze/w umowie rachunku wirtualnego, na wykazie, o którym mowa w art. 96b ustawy o podatku od towarów i usług nie zwalnia kontrahenta od zapłaty zobowiązania na ten rachunek, a także nie upoważnia do dokonania zapłaty na dowolnie wybrany rachunek wykonawcy spośród rachunków widocznych w wykazie, z których niektóre są rachunkami prowadzonymi w walutach obcych. Dodatkowo należy mieć na uwadze, iż ustawodawca przewidział możliwość niwelowania negatywnych skutków wynikających z dokonania płatności na rachunek inny, niż zawarty w wykazie podmiotów, o którym mowa w art. 96b ustawy o VAT poprzez odpowiednie złożenie zawiadomienia, o którym mowa w art. 117ba § 3 Ordynacji podatkowej. Uwzględniając przedstawioną argumentację, Wykonawca wnosi o modyfikację treści projektu umowy i uwzględnienie następujących postanowień:

1. Zamawiający będzie dokonywał płatności na rachunek bankowy nr ..... lub inny wskazany na fakturze lub innym dokumencie, na podstawie którego Zamawiający ma dokonać płatności.
2. Wykonawca oświadcza, iż rachunek bankowy o którym mowa w ust. 1 jest rachunkiem wirtualnym (zwany dalej wirtualnym rachunkiem bankowym) i nie jest rachunkiem rozliczeniowym, o którym mowa w art. 49 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. – Prawo bankowe.
3. Wykonawca potwierdza, iż rachunek bankowy, o którym mowa w ust. 1 jest powiązany z rachunkiem bankowym, który jest rachunkiem rozliczeniowym w rozumieniu art. 49 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. – Prawo bankowe i został zgłoszony do właściwego urzędu skarbowego oraz został umieszczony i będzie uwidoczniony przez cały okres trwania i rozliczenia Umowy w wykazie, o którym mowa w art. 96b ustawy z dnia 11 marca 2004r. o podatku od towarów i usług prowadzonym przez Szefa Krajowej Administracji Skarbowej (Dz. U. z 2018 r. poz. 2174, z późn. zm. dalej: Wykaz).
4. Wykonawca zobowiązuje się powiadomić niezwłocznie Zamawiającego o wszelkich zmianach rachunków, o których mowa w ust. 1 i 3, w szczególności o wykreśleniu jego rozliczeniowego rachunku bankowego z Wykazu lub utraty charakteru czynnego podatnika VAT. Modyfikacja treści projektu umowy i uwzględnienie proponowanych postanowień będą zgodne z przepisami i stanowiskiem organów podatkowych. Jednocześnie nie będą przejawem naruszenia zasady konkurencyjności i zasady równego traktowania Wykonawców, wyrażonych w Ustawie Prawo zamówień publicznych.

**Odpowiedź nr 5:**

*Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści Załącznika nr 4 do SWZ – Wzór umowy.*

**Pytanie nr 6:**

Wykonawca wnosi doprecyzowanie, czy pod pojęciem „prawidłowo wystawionej faktury” Zamawiający ma na myśli fakturę, zawierającą wszystkie elementy określone Ustawą o podatku od towaru i usług w art. 106e? Ustawa określa tylko wymogi formalne prawne natomiast błędy merytoryczne korygowane są faktura korektą.

**Odpowiedź nr 6:**

*Zamawiający informuje, że za prawidłowo wystawioną fakturę uzna zawierającą wszystkie elementy określone w ustawie o podatku od towarów i usług.*

**Pytanie nr 7:**

Zamawiający określił, że: za dzień zapłaty przyjmuje się dzień uznania rachunku Zamawiającego. Zamawiający określa, iż za dzień zapłaty uznaje się dzień obciążenia rachunku Zamawiającego. Pragniemy zwrócić uwagę na fakt, że takie określenie momentu zapłaty nie pozwala Wykonawcy swobodnie dysponować środkami za wykonane usługi – co jest niezgodne z orzecznictwem sądów w tej sprawie oraz uniemożliwia Wykonawcy monitorowanie terminowości płatności za świadczone usługi oraz naliczanie ewentualnych odsetek za zwłokę. Termin zapłaty należności cywilnoprawnych reguluje art. 454 Kodeksu

cywilnego, który regulując miejsce wykonania zobowiązania traktuje także o chwili spełnienia świadczenia, co nie budzi wątpliwości chociażby ze względu na orzecznictwo Sądu Najwyższego. W przypadku zobowiązań cywilnoprawnych zasadą jest, że zapłata dokonana jest dopiero z chwilą uznania rachunku bankowego wierzyciela, co gwarantuje m.in. prawidłowe monitorowanie rozliczania stron. Czy ze względu na to, że faktyczną możliwością dysponowania środkami jest data ich wpływu na rachunek Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza zmianę określenia dnia zapłaty według powszechnie stosowanej formy w obrocie gospodarczym: „Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy”?

**Odpowiedź nr 7:**

*Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę postanowień umowy w tym zakresie. Należy wskazać, iż zastrzeżenie, że za dzień zapłaty przyjmuje się dzień uznania rachunku Zamawiającego jest powszechnie stosowane w ramach umów w sprawie zamówienia publicznego. Umowy takie cechują się tym, aby zabezpieczyć interes Zamawiającego, który jest podmiotem publicznym i wydatkuje środki publiczne.*

**Pytanie nr 8:**

Zamawiający w § 9 wzoru umowy ustanawia kary umowne. Wykonawca wskazuje, iż postanowienia wzoru umowy w tym zakresie, w szczególności wysokości kar umownych są sformułowane w sposób naruszający naczelne zasady zamówień publicznych co uniemożliwia de facto złożenie oferty przez Wykonawcę.

W pierwszej kolejności wskazania wymaga, że budzącym wątpliwości stwierdzeniem jest fakt – wynikający z treści wzoru umowy, że to Zamawiający jednostronnie stwierdza, czy zaszły okoliczności mogące stanowić podstawę do nałożenia kar (brak w umowie opisanego procesu weryfikacji należytego wykonania umowy i sposobu wspólnej weryfikacji prawidłowości wykonania przedmiotu zamówienia), co świadczy o tym, że Zamawiający stawia się na pozycji uprzywilejowanej zakłócając jedną z naczelných zasad prawa wynikających, zarówno z prawa zamówień publicznych (równości stron postępowania), jak i kodeksu cywilnego (równości stron stosunku cywilnoprawnego). Konieczność zapłaty kar w wysokości przewidzianej szczególnie w § 9 wzoru umowy jest rażąco wygórowana i wskazuje na oczywistą dysproporcję pomiędzy ciężarem naruszenia obowiązków przez Wykonawcę a rozmiarem sankcji wymierzonej z tego tytułu. Jak wskazuje bowiem orzecznictwo np. wyrok Sądu Najwyższego z dnia 2 kwietnia 2014 roku (Sygn. akt: IV CSK 416/13) "w przypadkach dużej dysproporcji między wysokością zastrzeżonej kary umownej a interesem wierzyciela chronionym za pomocą kary umownej dopuszczalne jest – na podstawie art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego – zmniejszenie kary umownej przez sąd, na żądanie dłużnika. Zmniejszenie zastrzeżonej kary umownej opierać się może na łącznym stosowaniu obu wskazanych w art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego podstaw miarkowania. Jest tak wtedy, gdy kara umowna po zmniejszeniu jej z powodu wykonania zobowiązania w znacznej części pozostaje nadal rażąco wygórowana". W takiej sytuacji dany wykonawca będzie korzystał z możliwości miarkowania kary wskazanej w art. 484 § 2 kodeksu cywilnego, zwłaszcza mając na uwadze, iż przy tak ogólnym i niedoprecyzowanym sposobie formułowania podstawy do skorzystania z kary umownej można przyjąć, iż Zamawiający będzie korzystał ze swojego uprawnienia w sytuacji zrealizowania przez wykonawcę znaczącej części przedmiotu zamówienia w danym okresie rozliczeniowym, czy wręcz w okresie trwania umowy. Zasadność takiego stanowiska znowu znajduje potwierdzenie w orzecznictwie. Zgodnie bowiem z wyrokiem Sądu Apelacyjnego w Białymstoku z dnia 26 lutego 2014 roku (Sygn. akt : I ACa 710/13) "możliwość miarkowania kary umownej ze względu na wykonanie zobowiązania w znacznej części powinna ograniczać się do przypadków, gdy kara umowna ustalona jest w stałej wysokości bez względu na zakres uchybień dłużnika; jeżeli zaś strony w umowie zróżnicowały karę umowną w zależności od stopnia niewykonania zobowiązania lub rodzaju i wagi konkretnego uchybienia, to dłużnik nie może powoływać się na wykonanie zobowiązania w znacznej części jako na przesłankę miarkowania. Będzie tak wówczas gdy kara umowna ustalona jest w postaci stawki dziennej lub tygodniowej. Z kolei przy przesłance rażąco wygórowanej kary umownej należy się kierować stosunkiem tej kary do należnego uprawnionemu odszkodowania, które należałoby się mu na zasadach ogólnych – a nie relacją kary do świadczenia głównego, do interesu wierzyciela oraz do szkody". Zatem punktem wyjścia dla rozważań nad dopuszczalną wysokością kary umownej powinno być określenie funkcji, jaką ta instytucja ma pełnić w obrocie gospodarczym. Celem unormowania instytucji kar umownych było zapewnienie stronie pewności poprawnego wykonania zobowiązania wynikającego z umowy, a nie stworzenie jednemu z kontrahentów okazji do wzbogacenia się kosztem drugiej strony. Kara stanowi bowiem odszkodowanie umowne, odszkodowanie natomiast nie powinno przewyższać

szkody ani stanowi źródła wzbogacenia się poszkodowanego. Relacja wysokości kwot, których zapłaty będzie mógł żądać Zamawiający, do rzeczywistej skali niewykonania lub nienależytego wykonania usługi wskazuje, że kara umowna w przedmiotowym zamówieniu nie spełnia funkcji kompensacyjnej (jako, że znacznie przewyższa wysokość ewentualnej szkody poniesionej z tego tytułu przez Zamawiającego), lecz stanowi przyczynek do wzbogacenia się Zamawiającego. Co więcej, ustalanie wysokości kary umownej powyżej pułapu, którego wysokość byłaby uzasadniona wagą naruszenia obowiązków Wykonawcy jest bezprzedmiotowe, gdyż nie spowoduje już dodatkowej motywacji u Wykonawcy. Kwestię motywacji jako jednego z czynników branych pod uwagę przy dokonywaniu oceny, czy kara umowna ma wygórowaną wysokość, poruszyła także Krajowa Izba Odwoławcza: „o karze rażąco wygórowanej można mówić w sytuacji, gdy jej wysokość przekracza granice motywacji wykonawcy do realizacji zamówienia i stanowi przyczynek dla zamawiającego do wzbogacenia się” (orzeczenie KIO/UZP1839/09 z dnia 19 lutego 2012 roku). Kara umowna ustalona na zbyt wysokim poziomie przestaje spełniać funkcję stymulacyjną (motywującą dłużnika do prawidłowego wykonania zobowiązania), a staje się źródłem nadmiernej represji wobec Wykonawcy. Praktykę obciążania Wykonawcy karą w wysokości nieadekwatnej do stopnia niewywiązywania się z obowiązków umownych, przy jednoczesnym braku wyznaczenia odpowiedniego terminu na usunięcie naruszeń zakwestionowała KIO w wyroku z dnia 6 września 2011 roku (sygn. akt KIO 1800/11): „Zamawiający w ogóle nie uwzględnił możliwości niezwłocznego usunięcia ewentualnych usterek przez Wykonawcę. Fakt ten sugerowałby, iż celem Zamawiającego nie jest dążenie do należytego wykonania umowy, a samo karanie Wykonawcy nawet za drobne i możliwe niezwłocznie do usunięcia usterki, co narusza art. 5 kc, art. 3531 kc w zw. z art. 14 ustawy pzp”. Zgodnie z cytowanym orzeczeniem, represyjny charakter kary umownej nie powinien dominować nad jej odszkodowawczą funkcją. Ponadto wskazać należy, że wyrażona w art. 3531 kc swoboda umów (z której Zamawiający mógłby wyciągać błędny wniosek, że wysokość kary umownej można ustalić w dowolnej wysokości), nie ma charakteru absolutnego i doznaje ograniczeń wynikających m. in. z właściwości stosunku prawnego, czy zasad współżycia społecznego. Podkreślić należy, że nawet podpisanie umowy, w której zastrzeżono wygórowane kary umowne, nie wyłącza ochrony strony, która w wyniku nałożenia rażąco wysokich kar zostałaby pokrzywdzona. Dlatego nawet zaaprobowanie zapisów umowy w obecnym kształcie nie wyklucza możliwości miarkowania wysokości kary umownej przez sąd na podstawie art. 484 § 2, jeżeli tylko ma ona rażąco wygórowany charakter. Przewidziane w § 9 kary umowne są zdecydowanie nieadekwatne w kontekście potrzeb i interesu Zamawiającego, charakteru świadczonych usług, a także ilości czynności wykonywanych przez Wykonawcę przy realizacji zamówienia. Przy tak znacznej ilości, nienależyte wykonanie jedynie kilku czynności (składowych danej usługi) pozbawiałoby Wykonawcę znacznej części należnego wynagrodzenia, co jest powodem, iż przedmiotowe zamówienie traci dla niego sens ekonomiczny i uniemożliwia mu złożenie oferty w przedmiotowym postępowaniu.

Mając na uwadze powyższe, Wykonawca, w celu ustalenia równej pozycji stron, zwraca się o powtórny analizę przedstawionych powyżej kwestii i rewizję stanowiska Zamawiającego w zakresie kar umownych poprzez ich wykreślenie i odwołanie się wyłącznie do zasad odpowiedzialności odszkodowawczej wynikających z przepisów ogólnych wynikających z regulaminu świadczenia usług Wykonawcy.

Alternatywnie Wykonawca wnosi o modyfikację zapisów § 9 na:

(...)

2. W przypadku odstąpienia od umowy, w całości lub części, przez Zamawiającego lub Wykonawcę z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 5% łącznego wynagrodzenia brutto określonego w § 4 ust. 2 umowy pozostałego do wykorzystania 3. W przypadku rozwiązania umowy przez Zamawiającego lub Wykonawcę z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 5% łącznego wynagrodzenia brutto określonego w § 4 ust. 2 umowy pozostałego do wykorzystania.

~~4. W przypadku braku odbioru przesyłek w dniu ustalonym przez strony, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 500 zł. – określenie odpowiedzialności na podstawie regulaminu świadczenia usług Wykonawcy~~

5. ~~Za każdą zwłokę w dostarczeniu przesyłki terminowej do adresata z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wys. 1 % opłaty za daną przesyłkę brutto. - - określenie odpowiedzialności na podstawie regulaminu świadczenia usług Wykonawcy~~

~~6. W przypadku zwłoki w wykonaniu przez Wykonawcę któregokolwiek z obowiązków określonych w § 3 umowy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 100 zł za każdy dzień zwłoki~~

~~(...)~~

11. W przypadku niespełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę lub podwykonawcę osób wykonujących w trakcie realizacji zamówienia czynności, o których mowa w § 11 w takiej sytuacji Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 50,00 zł za każdy ujawniony przypadek niespełnienia wymogu zatrudnienia tych osób na podstawie umowy o pracę.

(...)

**Odpowiedź nr 8:**

*Zamawiający nie wyraża zgody na wskazane propozycje zmian treści umowy.*

*Po pierwsze należy zwrócić uwagę, że zgodnie z poglądem panującym zarówno w doktrynie, jak i orzecznictwie Wykonawca nie może domagać się równości stron w umowie w sprawie zamówienia publicznego. Umowy zawierane w wyniku przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego mogą być więc uznane za sui generis umowy adhezyjne. Wynika to jednak, co do zasady, nie z przewagi ekonomicznej jednej ze stron umowy, co jest regułą w przypadku umów adhezyjnych, a z faktu, iż zamawiający działa w interesie publicznym. Podobnie jak w przypadku umów adhezyjnych zamawiający określa istotne warunki przyszłej umowy w sprawie zamówienia publicznego. Po drugie wypada stwierdzić, że zawarte w umowie kary umowne nie są rażące wygórowane, odpowiadają powszechnej praktyce. Jak słusznie przyjmuje się w orzecznictwie KIO w umowach dotyczących zamówień publicznych zastrzeżenie kar umownych odgrywa niezwykle istotną rolę, gdyż oprócz podstawowej i pierwotnej funkcji odszkodowawczej (kompensacyjnej) kara umowna w głównej mierze spełnia funkcję stymulacyjną i prewencyjną. Wynika to z tego, że w warunkach kontraktu kara umowna pozostaje czasami jedynym środkiem dyscyplinującym i motywującym wykonawcę dłużnika do wykonywania zobowiązania zgodnie z treścią umowy.*

**Pytanie nr 9:**

Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że usługa przesyłki paletowej będzie świadczona na podstawie regulaminu świadczenia usługi Wykonawcy wyłonionego w toku postępowania na podstawie cen aktualnych na dzień złożenia zlecenia wykonania usługi.

**Odpowiedź nr 9:**

*Zamawiający potwierdza, że usługa przesyłki paletowej będzie świadczona na podstawie regulaminu świadczenia usługi Wykonawcy wyłonionego w toku postępowania na podstawie cen aktualnych na dzień złożenia zlecenia wykonania usługi.*

**Pytanie nr 10:**

Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że wymóg zatrudnienia na podstawie umowy o pracę opisany w § 11 dotyczy osób wskazanych w § 3 ust. 13 wzoru umowy.

**Odpowiedź nr 10:**

*Zamawiający informuje, że wymóg zatrudnienia na podstawie umowy o pracę opisany w § 11 dotyczy osób wskazanych w § 11 ust. 1, czyli pracowników wykonujących czynności w zakresie realizacji czynności administracyjno-biurowych polegających m.in. na koordynowaniu pracy kurierów.*

**Pytanie nr 11:**

Wykonawca wnosi o modyfikację § 3 ust. 9 wzoru umowy polegającą na usunięciu zapisu: W zaistniałej sytuacji Wykonawca musi dostarczyć do Zamawiającego protokół opisujący uszkodzenie, naruszenie lub zniszczenie opakowania.

**Odpowiedź nr 11:**

*Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści Załącznika nr 4 do SWZ – Wzór umowy.*

**Pytanie nr 12:**

Zał. nr 3 do SWZ ust. 26. Zamawiający wymaga udokumentowania próby dostarczenia przesyłki. Wykonawca zwraca się z prośbą o informację jakiej formy udokumentowania oczekuje Zamawiający.

**Odpowiedź nr 12:**

*Zamawiający oczekuje od Wykonawcy udostępnienia informacji o próbie dostarczenia przesyłki na stronie internetowej pozwalającej na śledzenie przesyłki.*

**Zamawiający dokonuje zmiany treści ust. 26 Opisu przedmiotu zamówienia poprzez nadanie mu następującego brzmienia:**

*Było:*

26. Próba dostarczenia przesyłki winna zostać udokumentowana przez Wykonawcę.

*Jest:*

26. Próba dostarczenia przesyłki winna zostać udokumentowana przez Wykonawcę za pośrednictwem strony internetowej pozwalającej na śledzenie przesyłki.

**Pytanie nr 13:**

Załącznik nr 3 do SWZ ust. 37. Zamawiający wymaga dołączenia do faktur kopii listów przewozowych wraz z ich miesięcznym zestawieniem.

Wykonawca informuje, że zestawienie nadanych przesyłek ( w przypadku ich nadawania przez aplikację Wykonawcy co Zamawiający deklaruje w SWZ) można wygenerować z bezpłatnej aplikacji Wykonawcy, ponadto przy nadawaniu przesyłek w wersji elektronicznej Wykonawca nie dysponuje skanami listów przewozowych.

W nawiązaniu do powyższego Wykonawca wnosi o wykreślenie ust. 37 w całości.

**Odpowiedź nr 13:**

*Zamawiający nie wyraża zgody.*

**Pytanie nr 14:**

W § 8 ust. 9-13 wzoru umowy zawarto zapisy dotyczące powierzenia przetwarzania danych osobowych, jako załącznik nr 7 do umowy zamieszczono umowę powierzenia danych osobowych. Zdaniem Wykonawcy zapisy te nie mają uzasadnienia, ponieważ: Wykonawca 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. Przesłankę legalności przetwarzania danych stanowi dla Wykonawcy 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, tj. przetwarzanie jest niezbędne do wypełnienia obowiązku prawnego ciążącego na administratorze, w związku z przywołaną powyżej ustawą Prawo Pocztowe. Wykonawca, w momencie przekazania mu danych osobowych w celu świadczenia usługi pocztowej, staje się administratorem tych danych, dlatego też zawieranie umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych jest niezasadne. Zapisy te są niezgodne również ze stanowiskiem Prezesa UODO (operatorzy pocztowi czy podmioty świadczące usługi kurierskie są administratorami, (...) danych widniejących na kopercie, czyli danych nadawców i adresatów, a więc danych w zakresie niezbędnym do prawidłowego dostarczenia przesyłki) W nawiązaniu do powyższej argumentacji Wykonawca wnosi o usunięcie ust. 9-13 z § 8, oraz odstąpienie od konieczności podpisywania umowy powierzenia danych stanowiącej załącznik nr 7 do SWZ jako bezpodstawne.

**Odpowiedź nr 14:**

**Zamawiający dokonuje zmiany treści §8 ust. 9 Wzoru umowy poprzez nadanie mu następującego brzmienia.**

*Było:*

9. Na podstawie art. 28 Rozporządzenia 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 – (ogólne rozporządzenie o ochronie danych osobowych – RODO) Zamawiający w celu prawidłowej realizacji usługi może powierzyć Wykonawcy przetwarzanie danych osobowych zgromadzonych w Systemie: nazwiska i imiona, numer telefonu, Nazwa firmy, siedziba firmy, e-mail, oraz przetwarzanych przez System wyłącznie w celu wykonania zobowiązań w zakresie realizacji zadań wynikających z niniejszej Umowy.

*Jest:*

9. Zamawiający w celu prawidłowej realizacji usługi może udostępnić Wykonawcy dane osobowe zgromadzone w Systemie (tj. bazach danych i serwisie internetowym): nazwiska i imiona, numer telefonu, Nazwa firmy, siedziba firmy, e-mail, oraz przetwarzane przez System, wyłącznie w celu wykonania zobowiązań w zakresie realizacji zadań wynikających z niniejszej Umowy,

**oraz usuwa ust. 10 - 12 w tym paragrafie oraz Załącznik nr 7 do Wzoru umowy.**

**Pytanie nr 15:**

§ 5 ust. 18 wzoru umowy zawiera zapis: Zamawiający wskazuje, że maksymalna wartość zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza w efekcie zastosowania postanowień o zasadach wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia, o których mowa w ust. 12, to 5% wynagrodzenia netto, o którym mowa w § 7 ust. 1 umowy.

Ad 1) Z uwagi na niestabilne otoczenie rynkowe oraz wzrastającą inflację (obecnie ponad 17%) Wykonawca wnosi o dopuszczenie zmiany wynagrodzenia netto na poziomie inflacji tj. 17.4%

Ad 2) Wykonawca zwraca uwagę na nieprawidłowe odniesienie do § 7 ust.1 we wskazanym paragrafie nie odnosi się do wynagrodzenia netto umowy.

**Odpowiedź nr 15:**

Ad 1) Zamawiający nie wyraża zgody.

Ad 2) **Zamawiający dokonuje zmiany treści § 4 ust. 2 Wzoru umowy poprzez nadanie mu następującego brzmienia:**

Było:

2. Wartość umowy (wynagrodzenia Wykonawcy) w okresie jej realizacji nie przekroczy kwoty brutto ..... zł (słownie: .....), (tj. kwoty, jaką Zamawiający zamierza przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia).

Jest:

2. Wartość umowy (wynagrodzenia Wykonawcy) w okresie jej realizacji nie przekroczy kwoty netto ..... zł (słownie: .....), podatek VAT ..... zł (słownie: .....), brutto ..... zł (słownie: .....), (tj. kwoty, jaką Zamawiający zamierza przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia).

**Zamawiający dokonuje zmiany treści § 5 ust. 18 Wzoru umowy poprzez nadanie mu następującego brzmienia:**

Było:

18. Zamawiający wskazuje, że maksymalna wartość zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza w efekcie zastosowania postanowień o zasadach wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia, o których mowa w ust. 12, to 5% wynagrodzenia netto, o którym mowa w § 7 ust. 1 umowy.

Jest:

18. Zamawiający wskazuje, że maksymalna wartość zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza w efekcie zastosowania postanowień o zasadach wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia, o których mowa w ust. 12, to 5% wynagrodzenia netto, o którym mowa w § 4 ust. 2 umowy.

**Pytanie nr 16:**

W związku z obecnie panującą sytuacją epidemiologiczną oraz prowadzonymi działaniami wojennymi Wykonawca prosi o potwierdzenie, że w zakresie świadczenia usług w obrocie zagranicznym Zamawiający akceptuje fakt ograniczeń w realizacji niektórych usług wynikających z decyzji wprowadzanych przez administracje pocztowe krajów przeznaczenia oraz doręczania przesyłek do krajów objętych aktualną umową międzynarodową, na podstawie ustawy z dnia 23 listopada 2012 roku Prawo pocztowe, międzynarodowych przepisów pocztowych, tj. Światowej Konwencji Pocztowej Doha 2012 wraz z aktami wykonawczymi: Regulaminem Poczty Listowej – Berno.

**Odpowiedź nr 16:**

Tak, Zamawiający akceptuje.

**Pytanie nr 17:**

Wykonawca wnosi o dopuszczenie możliwości podpisania umowy drogą korespondencyjną lub za pomocą kwalifikowanego podpisu elektronicznego.

**Odpowiedź nr 17:**

Zamawiający wyraża zgodę.



**W związku ze zmianami, o których mowa powyżej, które Zamawiający wprowadził do treści kalkulacji cenowej, opisu przedmiotu zamówienia, wzoru umowy - Zamawiający do niniejszej Informacji zamieszcza nowo obowiązujące załączniki. Zmiany zaznaczone są kolorem czerwonym.**

*Zamawiający informuje, że wszelkie informacje przekazywane Wykonawcom stanowią integralną część specyfikacji warunków zamówienia i dotyczą wszystkich Wykonawców biorących udział w ww. postępowaniu. Wykonawca jest zobowiązany złożyć ofertę uwzględniającą wszelkie zmiany i wyjaśnienia zawarte w Informacjach dla Wykonawców.*

*Załączniki do Informacji:*

- 1. Załącznik nr 1a do SWZ – Kalkulacja cenowa – nowo obowiązujący 5.01.2023;*
- 2. Załącznik nr 3 do SWZ - Opis przedmiotu zamówienia – nowo obowiązujący 5.01.2023;*
- 3. Załącznik nr 4 do SWZ - Wzór umowy – nowo obowiązujący 5.01.2023.*

DYREKTOR GENERALNY  
mgr Elżbieta Solarewicz