

O.Ł.D3.2413.13.2020.ig

**Wykonawcy uczestniczący
w postępowaniu**

Dot. Postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn.: **„Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na potrzeby GDDKiA Oddział w Łodzi w podziale na 8 zadań”**

Działając zgodnie z pkt 13.2. Ogłoszenia o zamówieniu na usługi społeczne o wartości mniejszej niż kwoty określone w art. 138g ust. 1, Zamawiający udziela wyjaśnień na zadane pytania.

Pytanie 1

1. Zamawiający w ogłoszeniu o zamówieniu, TOM II, Rozdział I: Projekt umowy, par. 6 ust. 2 zamieścił zapis „Wykonawca wraz z fakturą, złoży oświadczenie w formie pisemnej, że osoby, które wykonywały czynności, o których mowa w ust. 1 były zatrudnione przez Wykonawcę na podstawie umowy o pracę. Oświadczenie zawierać będzie liczbę osób, które wykonywały te czynności, imiona i nazwiska tych osób, rodzaj umowy o pracę i wymiar etatu oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu Wykonawcy.”

Przekazywanie Zamawiającemu oświadczeń zawierających liczbę osób, które wykonywały czynności związane z realizacją umowy, imiona i nazwiska tych osób, rodzaj umowy o pracę i wymiar etatu oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu Wykonawcy, nie są zamawiającemu niezbędne z punktu widzenia celu, jakim jest kontrola spełniania przez wykonawcę wymagań w zakresie zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia na usługi. Dostęp do informacji stanowiących dane osobowe nie jest bowiem niezbędny dla weryfikacji spełnienia określonych warunków przez Wykonawcę.

W opinii Generalnego Inspektora Ochrony Danych Osobowych dla Zamawiającego nie jest bowiem istotne kto konkretnie zatrudniony jest u Wykonawcy na podstawie umowy o pracę, a jedynie sam fakt zatrudniania osób w takiej formie – dla potwierdzenia którego nie jest konieczna zamawiającemu znajomość imion, nazwisk, rodzajów umów oraz wymiarów etatów pracowników.

Mając na uwadze, że Zamawiający posiada osiem oddziałów, zaś zamówienie podzielone jest na osiem oddzielnych zadań, dla których odrębnie miałyby wygenerowany wykaz pracowników (8 x 3 lata (36 m-cy) co rodzi 288 dokumentów nie mających wpływu na jakość realizowanej umowy.

Zamówienie obejmuje okres 3 lat, mając na uwadze obecną sytuację epidemiologiczną oraz brak możliwości zapewnienia ciągłości obsady kadrowej, Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisów zamieszczonych ze wzorze umowy par. 6 ust. 2.

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia treść ogłoszenia w tym zakresie. Zmiana znajduje się poniżej.

Zmiana treści Ogłoszenia o zamówieniu nr 6

Działając zgodnie z pkt 13.7. Ogłoszenia o zamówieniu na usługi społeczne o wartości mniejszej niż kwoty określone w art. 138g ust. 1, Zamawiający dokonuje zmiany treści Ogłoszenia o zamówieniu w poniższym zakresie:

TOM II, Rozdział I: Projekt umowy, § 6 ust. 2. przyjmuje brzmienie:

Wykonawca wraz z fakturą, złoży oświadczenie w formie pisemnej, że osoby, które wykonywały czynności, o których mowa w ust. 1 były zatrudnione przez Wykonawcę na podstawie umowy o pracę. Wykonawca na żądanie Zamawiającego, w terminie nie dłuższym niż 5 dni roboczych liczonym od dnia otrzymania wezwania, zobowiązany jest do uzupełnienia oświadczenia o liczbę osób, które wykonywały te czynności, imiona i nazwiska tych osób, rodzaj umowy o pracę i wymiar etatu oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu Wykonawcy.

Pytanie 2

2. W par. 9 ust. 5 umowy, Wykonawca wyraża zgodę na potrącanie naliczonych kar umownych z przysługującego mu 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.

Ponadto odwołując się do Ustawy z dnia 2 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych Art. 15r¹. Ust. 1 mówi o zakazie potrącania kary umownej z wynagrodzenia wykonawcy lub innych jego należności. W okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii ogłoszonego w związku z COVID-19, i przez 90 dni od dnia odwołania stanu, który obowiązywał jako ostatni, zamawiający nie może potrącić kary umownej zastrzeżonej na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, o której mowa w art. 15r ust. 1, z wynagrodzenia wykonawcy lub z innych jego wierzytelności, a także nie może dochodzić zaspokojenia z zabezpieczenia należytego wykonania tej umowy, o ile zdarzenie, w związku z którym zastrzeżono tę karę, nastąpiło w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii.

W związku z powyższym Wykonawca ponownie wnosi o wykreślenie w całości zapisu par. 9 ust. 5 ze wzoru umowy.

Odpowiedź

Zamawiający nalicza kary umowne i ma prawo je potrącać w granicach określonych przepisami kodeksu cywilnego. Jednocześnie wskazujemy, że umowa zawierana jest na okres 3 lat, tak więc powoływanie się na obecnie obowiązujące przepisy, związane

z panującą w kraju sytuacją epidemiologiczną, odnoszą się do bliżej nieokreślonego czasu w trakcie obowiązywania umowy.

Zamawiający nie zmienia zapisów projektu umowy w tym zakresie.

Powyższe zmiany stanowią integralną część Ogłoszenia o zamówieniu.

Wszystkie pozostałe zapisy Ogłoszenia o zamówieniu pozostają bez zmian.

p.o. Dyrektora Oddziału


mgr inż. Jacek Gryga

Sprawę prowadzi:

Iga Gorczyca

Specjalista

(42) 233-96-76

e-mail: przetargi_lodz@gddkia.gov.pl