

Nr sprawy AZP.274.17/2021-143

Lublin, 14.07.2021 r.

**Wykonawcy zainteresowani postępowaniem**

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego o wartości szacunkowej przekraczającej 130 000 zł prowadzonego na podstawie art. 359 pkt 2) ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r., poz. 1129 z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą Pzp” jako zamówienie na usługi społeczne w trybie podstawowym bez negocjacji, o którym mowa w art. 275 pkt 1) ustawy Pzp oraz wydanych na jej podstawie aktów wykonawczych pn. **Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na potrzeby jednostek organizacyjnych Katolickiego Uniwersytetu Lubelskiego Jana Pawła II**

**WYJAŚNIENIE I MODYFIKACJA TREŚCI SWZ**

Katolicki Uniwersytet Lubelski Jana Pawła II informuje, że w dniu 12.07.2021 r. wpłynął wniosek o wyjaśnienie zapisów Specyfikacji Warunków Zamówienia dotyczącej **świadczenia usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na potrzeby jednostek organizacyjnych Katolickiego Uniwersytetu Lubelskiego Jana Pawła II** Katolicki Uniwersytet Lubelski Jana Pawła II, działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy Pzp, udziela następujących odpowiedzi na złożone we wniosku o wyjaśnienie treści SWZ zapytania bez ujawniania ich źródła:

**Pytanie nr 1**

W **SWZ Rozdział V ust. 3 oraz w Załączniku nr 7 do SWZ § 4 ust. 11** zamawiający określa wymagania w zakresie stosunku pracy osób zatrudnionych u wykonawcy oraz wskazuje do żądania jakich dokumentów jest uprawniony w celu potwierdzenia wymogu zatrudnienia.

Wykonawca wnosi o wykreślenie żądania przedstawienia jako dowodu potwierdzenia zatrudnienia kopii umów o pracę oraz innych dokumentów, zawierających informacje, w tym dane osobowe, niezbędne do weryfikacji zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, w szczególności: imię i nazwisko zatrudnionego pracownika, datę zawarcia umowy o pracę, rodzaj umowy o pracę, zakres obowiązków pracownika.

Z uwagi na ilość zatrudnionych pracowników, na wykonawcy będzie ciążył obowiązek przedstawienia nawet kilkuset umów i kopii dokumentów potwierdzających zgłoszenie pracownika do ubezpieczeń. Czynności polegające na zanonimizowaniu takiej ilości dokumentów będą niemożliwe do wykonania. Żądanie jest technicznie niemożliwe do realizacji:

- wykonawca nie będzie w stanie wskazać, którzy pracownicy będą fizycznie realizować umowę (z uwagi na liczbę pracowników, fluktuację itp.),
- nakładanie z tego tytułu kary umownej wskazanej w § 8 ust. 1 pkt 5 **Załącznika nr 7 do SWZ** jest nie do zaakceptowania,

- koszt wygenerowania żądanych dokumentów będzie przewyższał karę umowną, a ilość żądań zamawiającego jest w zasadzie nieograniczona.

Ponadto przekazywanie zamawiającemu informacji zawartych w wymaganym wykazie osób zatrudnionych jest równoznaczne z udostępnianiem szerokiego zakresu danych osobowych, które 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. Dostęp do informacji stanowiących dane osobowe nie jest bowiem niezbędny dla weryfikacji spełnienia określonych warunków przez wykonawcę. Dla zamawiającego nie powinno być istotne kto konkretnie zatrudniony jest u wykonawcy na podstawie umowy o pracę, a jedynie sam fakt zatrudnienia osób w takiej formie – dla potwierdzenia którego nie jest konieczna zamawiającemu znajomość imion i nazwisk. Wykonawca może złożyć oświadczenie o ilości osób zatrudnionych na umowę o pracę.

W związku z powyższym wykonawca wnosi o rezygnację żądania przekazania wykazu osób zatrudnionych o którym mowa w Rozdziale V ust 3 pkt. 4 SWZ zastąpienie go oświadczeniem o ilości osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę. Oświadczenie to powinno zawierać w szczególności: dokładne określenie podmiotu składającego oświadczenie, datę złożenia oświadczenia, wskazanie, że objęte wezwaniem czynności wykonują osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę, wraz ze wskazaniem liczby osób zatrudnionych na umowę o pracę oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu wykonawcy lub podwykonawcy.

Wykonawca wnosi także o modyfikację zapisów **SWZ Rozdz. V ust. 3 pkt 2 oraz Załącznikiem nr 7 do SWZ § 4 ust. 12** poprzez pozostawienie wyłącznie zapisów w następującej formie:

**SWZ Rozdz. V ust. 3 pkt 2:**

„W celu weryfikacji zatrudnienia przez Wykonawcę na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane powyżej czynności w zakresie realizacji zamówienia, zamawiający przewiduje w trakcie realizacji zamówienia możliwość żądania w szczególności:

a) oświadczenia Wykonawcy lub Podwykonawcy o zatrudnieniu pracownika na podstawie umowy o pracę”

**Załącznik nr 7 do SWZ § 4 pkt. 12:**

„W celu weryfikacji zatrudnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane powyżej czynności w zakresie realizacji zamówienia, zamawiający przewiduje w trakcie realizacji zamówienia możliwość żądania w szczególności:

a) oświadczenia Wykonawcy o zatrudnieniu pracownika na podstawie umowy o pracę”

**Odpowiedź nr 1:**

Zamawiający informuje, że czynności które będą wykonywane przez Wykonawcę w ramach umowy mają charakter stosunku pracy i taki wymóg postawił w SWZ zgodnie z art. 438 ust.1 ustawy Pzp "W przypadku umowy, której przedmiotem są roboty budowlane lub usługi, przewidującej wymagania określone w art. 95 ust. 1, w jej treści zawiera się postanowienia dotyczące sposobu dokumentowania zatrudnienia oraz kontroli spełniania przez wykonawcę lub podwykonawcę wymagań dotyczących zatrudnienia na podstawie umowy o pracę oraz postanowienia dotyczące sankcji z tytułu niespełnienia wymagań określonych w art. 95 ust. 1". Tym samym

uprawnienie do żądania określonych dokumentów musi znaleźć się w dokumentacji postępowania w tym projektowanych postanowieniach umownych.

Zamawiający informuje, że pozostawia zapisy bez zmian, jednocześnie informując, że art. 438 ust. 2 ustawy Pzp daje Zamawiającemu możliwość weryfikacji wymagań dotyczących zatrudnienia.

### **Pytanie nr 2**

W Załączniku nr 1 do SWZ oraz w Załącznik nr 2 do SWZ zamawiający wskazał wykaz asortymentowo-ilościowy przesyłek do wyceny. Wykonawca wnosi o dostosowanie wykazu do aktualnie obowiązujących przepisów prawa poprzez wykreślenie pozycji dotyczących przesyłek listowych nierejestrowanych w obrocie zagranicznym (poz. 13-14) oraz Worka M – ekonomia (poz. 27-29).

### **Wykonawca wnosi także o usunięcie zapisów Załącznika nr 1 do SWZ Rozdział I ust. 1 pkt. 3.**

Ponadto wykonawca wnosi o modyfikację **pozycji 46 wykazu**: „Usługa odbioru przesyłek z siedziby Biblioteki Uniwersyteckiej oraz Filii Biblioteki – jeden dzień w tygodniu.”

### **Odpowiedź nr 2:**

Zamawiający informuje, że dokonuje modyfikacji zapisów Załącznika nr 1 do SWZ oraz Załącznika nr 2 do SWZ poprzez wykreślenie poz. 13-14 oraz poz. 27-28 wykazu asortymentowo-ilościowego.

Zamawiający dokonuje modyfikacji poz. 46 wykazu asortymentowo-ilościowego w następujący sposób : „Usługa odbioru przesyłek z siedziby Biblioteki Uniwersyteckiej oraz Filii Biblioteki – jeden dzień w tygodniu.”.

Załączniki 1 i 2 do SWZ wraz z dokonanymi modyfikacjami stanowią załącznik do niniejszego pisma.

### **Pytanie nr 3:**

Zapisy Załącznika nr 1 do SWZ Rozdział 1 ust. 24 zabezpiecza interes zamawiającego w zakresie niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu umowy. W ocenie wykonawcy zapisy Załącznika nr 1 do SWZ Rozdział 1 ust. 24 oraz Załącznika nr 7 do SWZ § 8 ust.1 pkt. 1 dopuszczają możliwość naliczenia podwójnej kary umownej za to samo zdarzenie. 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 stanowić 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.

Kwestię motywacji jako jednego z czynników branych pod uwagę przy dokonywaniu oceny, czy kara umowna ma wygórowaną wysokość, poruszyła 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. Mając na uwadze powyższe wykonawca wnosi **o usunięcie zapisów Załącznika nr 7 § 8 ust 1 pkt 1 oraz pkt 2.**

**Wykonawca wnosi także o złagodzenie wysokości kary umownej poprzez modyfikację zapisów:**

**Załącznika nr 7 do SWZ § 8 ust 1 pkt 3:** „ w razie odstąpienia od umowy przez Zamawiającego lub Wykonawcę z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Zamawiający naliczy karę umowną w wysokości 5% maksymalnej wartości umowy netto”

**Załącznika nr 7 do SWZ § 8 ust 1 pkt 5:** „ w przypadku zwłoki w złożeniu przez Wykonawcę w wyznaczonym przez Zamawiającego terminie żądanych przez Zamawiającego dowodów, o których mowa w § 4 ust. 12, w celu potwierdzenia spełnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę - w wysokości 0,01 % maksymalnej wartości umowy netto, o której mowa w § 6 ust. 1 niniejszej umowy za każdy dzień zwłoki licząc od dnia w którym upłynął wskazany termin do maksymalnej wysokości 20% maksymalnej wartości umowy netto określonej w § 6 ust. 1 niniejszej umowy”

**Odpowiedź nr 3:**

Zamawiający informuje, że pozostawia zapisy Załącznika nr 7 § 8 ust 1 pkt 1 oraz pkt 2 bez zmian.

Zamawiający informuje że modyfikuje zapisy **Załącznika nr 7 do SWZ § 8 ust 1 pkt 3 w następujący sposób:** „ w razie odstąpienia od umowy przez Zamawiającego lub Wykonawcę z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Zamawiający naliczy karę umowną w wysokości 10% maksymalnej wartości umowy netto”.

Zamawiający informuje, że modyfikuje zapisy **Załącznika nr 7 do SWZ § 8 ust 1 pkt 5 w następujący sposób:** „ w przypadku zwłoki w złożeniu przez Wykonawcę w wyznaczonym przez Zamawiającego terminie żądanych przez Zamawiającego dowodów, o których mowa w § 4 ust. 12, w celu potwierdzenia spełnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę - w wysokości 0,01 % maksymalnej wartości umowy netto, o której mowa w § 6 ust. 1 niniejszej umowy za każdy dzień zwłoki licząc od dnia w którym upłynął wskazany termin do maksymalnej wysokości 20% maksymalnej wartości umowy netto określonej w § 6 ust. 1 niniejszej umowy

**Pytanie nr 4:**

We wzorze umowy § 8 ust. 3 zamawiający wskazuje, iż jest on uprawniony do potrącania kar umownych z wynagrodzenia należnego wykonawcy.

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.

W związku z powyższym wykonawca wnosi o modyfikację § 8 ust. 4 wzoru umowy: „Zamawiający uprawniony jest do potrącenia kar umownych z wynagrodzenia należnego wykonawcy, po przeprowadzeniu postępowania wyjaśniającego zasadność naliczenia kary.”

**Odpowiedź nr 4:**

Zamawiający informuje, że pozostawia zapisy Załącznika nr 7 do SWZ § 8 ust. 3 bez zmian.

1) Zamawiający informuje, że zmianie ulega termin składania ofert określony w Rozdziale XI ust. 1 SWZ :

Termin składania ofert upływa w dn. **20.07.2021 r. o godz. 10:00**

2) Zamawiający informuje, że zmianie ulega termin otwarcia ofert określony w Rozdziale XII ust. 1 SWZ:

Otwarcie ofert nastąpi w dniu **20.07.2021 r. o godz. 10:30**

3) Zamawiający informuje, że zmianie ulega termin związania ofertą określony w Rozdziale IX ust. 1 SWZ:

Okres związania Wykonawcy złożoną ofertą wynosi 30 dni, tj. do dnia **18.08.2021 r.**

Dokonana modyfikacja Specyfikacji Warunków Zamówienia wiąże Wykonawców z chwilą ogłoszenia treści niniejszego pisma. Odmienne uregulowania zawarte w SWZ stają się nieobowiązujące. Pozostałe zapisy SWZ nie ulegają zmianom.

*Podpisano*

Z up. Rektora KUL  
/ mgr inż. **Iwona Roman**  
Pełnomocnik ds. administracji