



GŁÓWNY INSPEKTORAT FARMACEUTYCZNY

BAG.261.23.2022.ICI.8.

Wszyscy wykonawcy

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym o wartości szacunkowej nieprzekraczającej progów unijnych, o których mowa w art. 3 ustawy Pzp pn. „Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych i zwrotów w okresie 12 miesięcy - BAG.261.23.2022.ICI”.

ODPOWIEDZI NA PYTANIA

Zamawiający informuje, że na podstawie art. 284 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą” w przedmiotowym postępowaniu wpłynęły pytania dotyczące wyjaśnienia treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ). Zamawiający zgodnie z art. 284 ust. 6 ustawy publikuje ich treść wraz z odpowiedziami:

W związku z zapytaniem ofertowym NR BAG.261.23.2022.ICI XXXXX zwraca się z uprzejmą prośbą o udzielenie odpowiedzi na następujące pytania:

Pytanie 1

W odniesieniu do Projektowanych Postanowień Umowy § 5 ust. 3, Wykonawca informuje, iż podatnicy dostarczający usługi i towary na masową skalę, jak np. XXX S.A. stosują tzw. Rachunki wirtualne (techniczne) wykorzystywane do obsługi płatności z tytułu dostarczonych usług. Rachunki te nie są uwidocznione w Wykazie, gdyż nie są to rachunki rozliczeniowe w rozumieniu ustawy – Prawo Bankowe, jak również nie podlegają obowiązkowi zgłaszania do Urzędu Skarbowego. Stosowane są one w celu zautomatyzowania rozliczeń, których użycie powoduje, że system bankowy sam rozpoznaje wszystkie parametry przelewu i automatycznie księguje wpłaty na rachunek główny. Jeżeli rachunek rozliczeniowy kontrahenta znajduje się na białej liście, wówczas płatność dokonana na rachunek wirtualny (techniczny), powiązany z tym rachunkiem rozliczeniowym, będzie równoznaczna z wykorzystaniem przez płatcę obowiązkowo zapłaty na rachunek z białej listy. XXXXX jest czynnym płatnikiem VAT i ma ujawnione na białej liście Szefa KAS swoje rachunki rozliczeniowe. Wobec powyższego rachunek rozliczeniowy, który będzie wskazany w fakturze jest rachunkiem „technicznym” powiązany z rachunkiem głównym XXXXX o numerze xx xxx xxx xxx xxx xxx, który to rachunek jest zgłoszony do Urzędu Skarbowego oraz został umieszczony w wykazie podatników VAT. W związku z powyższym Wykonawca prosi o usunięcie § 5 ust. 3.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający przychylił się do prośby Wykonawcy.

W związku z powyższym Zamawiający informuje, że na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 z późn. zm.) **zmianie ulega treść Załącznika nr 2 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy w § 5 ust. 3 poprzez wykreślenie treści ust. 3 w całości.**

Jednocześnie Zamawiający zwraca uwagę, że wykreślenie z umowy zapisu, o którym mowa powyżej, nie zwalnia Wykonawcy z obowiązku wynikającego z ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od

towarów i usług (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 931 ze zm.), który dotyczy zgłaszania rachunków bankowych na „białą listę” - gdyż jest to obowiązek podatnika wynikający z przepisów prawa.

Pytanie 2

Zamawiający w Załączniku nr 1 Opis Przedmiotu Zamówienia w pkt. 1 wpisał, iż przedmiot zamówienia będzie realizowany zgodnie z ustawą Prawo Pocztove, natomiast w pkt. 16 Zamawiający opisał sposób doręczania przesyłek niezgodny z art. 37 ustawy Prawo Pocztove. W związku z tym Wykonawca wnosi o zmianę pkt. 16 na przepisy obowiązujące i zgodne z ustawą Prawo Pocztove:

„1. Przesyłkę pocztową doręcza się adresatowi pod adresem wskazanym na przesyłce, przekazuje lub w umowie o świadczenie usługi pocztowej.

2. Przesyłka pocztowa, jeżeli nie jest nadana na poste restante, może być także wydana ze skutkiem doręczenia:

1) adresatowi:

a) do jego oddawczej skrzynki pocztowej, z wyłączeniem przesyłek rejestrowanych,

b) w placówce pocztowej, jeżeli podczas próby doręczenia przesyłki pocztowej adresat był nieobecny pod adresem wskazanym na przesyłce, przekazuje pocztowym lub w umowie o świadczenie usługi pocztowej albo doręczenie za pomocą oddawczej skrzynki pocztowej nie jest możliwe,

c) w miejscu uzgodnionym przez adresata z operatorem pocztowym;

2) przedstawicielowi ustawowemu adresata lub pełnomocnikowi adresata upoważnionemu na podstawie pełnomocnictwa udzielonego na zasadach ogólnych lub na podstawie pełnomocnictwa pocztowego:

a) pod adresem wskazanym na przesyłce pocztowej, przekazuje pocztowym lub w umowie o świadczenie usługi pocztowej,

b) w placówce pocztowej;

3) osobie pełnoletniej zamieszkałej razem z adresatem, jeżeli adresat nie złożył w placówce pocztowej zastrzeżenia w zakresie doręczenia przesyłki rejestrowanej lub przekazu pocztowego:

a) pod adresem wskazanym na przesyłce pocztowej, przekazuje pocztowym lub w umowie o świadczenie usługi pocztowej,

b) w placówce pocztowej, po złożeniu na piśmie oświadczenia o zamieszkiwaniu razem z adresatem;

4) osobie uprawnionej do odbioru przesyłek pocztowych w urzędzie organu władzy publicznej, o którym mowa w art. 1 ust. 2 pkt 1 ustawy z dnia 5 sierpnia 2010 r. o ochronie informacji niejawnych (Dz. U. z 2019 r. poz. 742), jeżeli adresatem przesyłki jest dany organ władzy publicznej;

5) osobie uprawnionej do odbioru przesyłek pocztowych w podmiotach będących osobami prawnymi lub jednostkami organizacyjnymi nieposiadającymi osobowości prawnej, jeżeli adresatem przesyłki jest:

a) dana osoba prawna lub jednostka organizacyjna nieposiadająca osobowości prawnej, b) niebędąca członkiem organu zarządzającego albo pracownikiem danej osoby prawnej lub jednostki organizacyjnej nieposiadającej osobowości prawnej osoba fizyczna w niej przebywająca;

6) kierownikowi jednostki organizacyjnej lub osobie fizycznej przez niego upoważnionej, jeżeli adresatem przesyłki pocztowej jest osoba fizyczna przebywająca w jednostce, w której ze względu na charakter tej jednostki lub powszechnie uznawany zwyczaj doręczenie przesyłki adresatowi jest znacznie utrudnione lub niemożliwe.

3. Przepisy ust. 2, 4a i 4b nie naruszają przepisów innych ustaw dotyczących sposobu, zasad i trybu doręczeń.

4. Na pisemny wniosek adresata, złożony w odpowiedniej placówce pocztowej, przesyłka listowa będąca przesyłką rejestrowaną, z wyłączeniem przesyłek kurierskich, może być doręczona w sposób, o którym mowa w ust. 2 pkt 1 lit. a, z zastrzeżeniem ust. 4a.13) Wniosek może być złożony w postaci elektronicznej, jeżeli taką postać dopuszcza regulamin świadczenia usług pocztowych lub regulamin świadczenia usług powszechnych.

4a. W stanach nadzwyczajnych lub w przypadku wystąpienia stanu epidemii lub stanu zagrożenia epidemicznego, przesyłka listowa będąca przesyłką rejestrowaną może być doręczona w sposób, o którym mowa w ust. 2 pkt 1 lit. a, bez konieczności składania wniosku, o którym mowa w ust. 4. Nie dotyczy to przesyłek wysyłanych do ani wysyłanych przez:

- 1) Sądy i Trybunały;
- 2) prokuraturę i inne organy ścigania;
- 3) komornika sądowego.

4b. W stanach nadzwyczajnych lub w przypadku wystąpienia stanu epidemii lub stanu zagrożenia epidemicznego, zawieszają się wykonywanie przez operatora pocztowego obowiązku uzyskania pokwitowania odbioru przesyłki kurierskiej wynikającego z art. 3 pkt 19 lit. e.

6. Do doręczenia przesyłki rejestrowanej lub kwoty pieniężnej określonej w przekazie pocztowym w przypadku śmierci adresata stosuje się odpowiednio przepisy art. 32-34 ustawy Prawo Pocztowe.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający informuje, że przychyliła się do wniosku Wykonawcy.

W związku z powyższym Zamawiający informuje, że na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 z późn. zm.) **zmianie ulega treść Załącznika nr 1 do SWZ – Opis przedmiotu zamówienia w punkcie 16 w całości i otrzymuje następujące brzmienie:**

Załącznik nr 1 do SWZ – Opis przedmiotu zamówienia pkt 16:

16. Warunki dostarczania przesyłek:

16.1. Przesyłkę pocztową doręcza się adresatowi pod adresem wskazanym na przesyłce, przekazie lub w umowie o świadczenie usługi pocztowej.

16.2. Przesyłka pocztowa, jeżeli nie jest nadana na poste restante, może być także wydana ze skutkiem doręczenia:

1) adresatowi:

- a) do jego oddawczej skrzynki pocztowej, z wyłączeniem przesyłek rejestrowanych,
- b) w placówce pocztowej, jeżeli podczas próby doręczenia przesyłki pocztowej adresat był nieobecny pod adresem wskazanym na przesyłce, przekazie pocztowym lub w umowie o świadczenie usługi pocztowej albo doręczenie za pomocą oddawczej skrzynki pocztowej nie jest możliwe,
- c) w miejscu uzgodnionym przez adresata z operatorem pocztowym;

2) przedstawicielowi ustawowemu adresata lub pełnomocnikowi adresata upoważnionemu na podstawie pełnomocnictwa udzielonego na zasadach ogólnych lub na podstawie pełnomocnictwa pocztowego:

- a) pod adresem wskazanym na przesyłce pocztowej, przekazie pocztowym lub w umowie o świadczenie usługi pocztowej,
- b) w placówce pocztowej;

3) osobie pełnoletniej zamieszkałej razem z adresatem, jeżeli adresat nie złożył w placówce pocztowej zastrzeżenia w zakresie doręczenia przesyłki rejestrowanej lub przekazu pocztowego:

- a) pod adresem wskazanym na przesyłce pocztowej, przekazie pocztowym lub w umowie o świadczenie usługi pocztowej,
- b) w placówce pocztowej, po złożeniu na piśmie oświadczenia o zamieszkiwaniu razem z adresatem;

4) osobie uprawnionej do odbioru przesyłek pocztowych w urzędzie organu władzy publicznej, o którym mowa w art. 1 ust. 2 pkt 1 ustawy z dnia 5 sierpnia 2010 r. o ochronie informacji niejawnych (Dz. U. z 2019 r. poz. 742), jeżeli adresatem przesyłki jest dany organ władzy publicznej;

- 5) osobie uprawnionej do odbioru przesyłek pocztowych w podmiotach będących osobami prawnymi lub jednostkami organizacyjnymi nieposiadającymi osobowości prawnej, jeżeli adresatem przesyłki jest:
 - a) dana osoba prawna lub jednostka organizacyjna nieposiadająca osobowości prawnej, b) niebędąca członkiem organu zarządzającego albo pracownikiem danej osoby prawnej lub jednostki organizacyjnej nieposiadającej osobowości prawnej osoba fizyczna w niej przebywająca;
- 6) kierownikowi jednostki organizacyjnej lub osobie fizycznej przez niego upoważnionej, jeżeli adresatem przesyłki pocztowej jest osoba fizyczna przebywająca w jednostce, w której ze względu na charakter tej jednostki lub powszechnie uznawany zwyczaj doręczenie przesyłki adresatowi jest znacznie utrudnione lub niemożliwe.

16.3. Przepisy ust. 16.2, 16.4a i 16.4b nie naruszają przepisów innych ustaw dotyczących sposobu, zasad i trybu doręczeń.

16.4. Na pisemny wniosek adresata, złożony w odpowiedniej placówce pocztowej, przesyłka listowa będąca przesyłką rejestrowaną, z wyłączeniem przesyłek kurierskich, może być doręczona w sposób, o którym mowa w ust. 16.2 pkt 1 lit. a, z zastrzeżeniem ust. 16.4a. Wniosek może być złożony w postaci elektronicznej, jeżeli taką postać dopuszcza regulamin świadczenia usług pocztowych lub regulamin świadczenia usług powszechnych.

16.4a. W stanach nadzwyczajnych lub w przypadku wystąpienia stanu epidemii lub stanu zagrożenia epidemicznego, przesyłka listowa będąca przesyłką rejestrowaną może być doręczona w sposób, o którym mowa w ust. 16.2 pkt 1 lit. a, bez konieczności składania wniosku, o którym mowa w ust. 16.4. Nie dotyczy to przesyłek wysyłanych do ani wysyłanych przez:

- 1) Sądy i Trybunały;
- 2) prokuraturę i inne organy ścigania;
- 3) komornika sądowego.

16.4b. W stanach nadzwyczajnych lub w przypadku wystąpienia stanu epidemii lub stanu zagrożenia epidemicznego, zawieszają się wykonywanie przez operatora pocztowego obowiązku uzyskania pokwitowania odbioru przesyłki kurierskiej wynikającego z art. 3 pkt 19 lit. e.

16.5. Do doręczenia kwoty pieniężnej określonej w przekazie pocztowym, z wyłączeniem przekazów nadanych na poste restante, stosuje się odpowiednio przepisy ust. 16.2 pkt 1 lit. b oraz pkt 2-6.

16.6. Do doręczenia przesyłki rejestrowanej lub kwoty pieniężnej określonej w przekazie pocztowym w przypadku śmierci adresata stosuje się odpowiednio przepisy art. 32-34.

Pytanie 3

Według § 7 pkt.3 Projektowanych Postanowień Umowy Zamawiający uprawniony jest kontroli przez Wykonawcę wymagań dotyczących zatrudnienia osób na podstawie umów o pracę przez cały okres obowiązywania umowy zgodnie z ustawą Prawo zamówień publicznych

Czy Zamawiający mógłby doprecyzować czego kontrola spełnienia przez Wykonawcę wymagań dotyczących zatrudnienia minimum 2 osób na umowę o pracę przez cały okres obowiązywania umowy miałyby dotyczyć. Czy kontrolą będzie przedstawienie oświadczenia o zatrudnieniu? Czy Zamawiający będzie dokonywał kontroli w miejscu świadczenia usługi? Wykonawca informuje, że w przypadku dokonywania kontroli w miejscu świadczenia usług to przed przystąpieniem przez Zamawiającego do kontroli należy dokonać uzgodnień z jednostką realizującą czynności związane z obsługą korespondencji.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyjaśnia, że zgodnie z ustawą Prawo zamówień publicznych, Zamawiający uprawniony jest do kontroli przez Wykonawcę wymagań dotyczących zatrudnienia osób na podstawie umów o pracę przez cały okres obowiązywania umowy w dowolnie wybrany sposób, spośród sposobów określonych w ww. ustawie.

Zamawiający informuje, że na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 z późn. zm.) **wprowadza zmianę do SWZ w treści Załącznika nr 2 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy w § 7 poprzez dodanie ust. 4 o następującej treści:**

4. W trakcie realizacji zamówienia, na każde wezwanie Zamawiającego w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie, Wykonawca przedłoży Zamawiającemu wskazane poniżej, wszystkie lub wybrane przez Zamawiającego dokumenty, stanowiące dowody potwierdzające spełnienie wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę lub Podwykonawcę min. 2 osób wykonujących w trakcie realizacji zamówienia czynności wskazane w wykazie osób:
- 1) oświadczenie Wykonawcy lub Podwykonawcy o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę min. 2 osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie Zamawiającego. 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 tych osób, rodzaju umowy o pracę i wymiaru etatu oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu Wykonawcy lub Podwykonawcy;
 - 2) poświadczoną za zgodność z oryginałem, odpowiednio przez Wykonawcę lub Podwykonawcę kopię umowy/umów o pracę min. 2 osób wykonujących w trakcie realizacji zamówienia czynności, których dotyczy ww. oświadczenie Wykonawcy lub Podwykonawcy (wraz z dokumentem regulującym zakres obowiązków, jeżeli został sporządzony). Kopia umowy/umów powinna zostać zanonimizowana w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników, zgodnie z przepisami o ochronie danych osobowych (tj. w szczególności adresów, nr PESEL pracowników). Informacje takie jak: data zawarcia umowy, rodzaj umowy o pracę, wymiar etatu, imię i nazwisko powinny być możliwe do zidentyfikowania;
 - 3) zaświadczenie właściwego oddziału ZUS, potwierdzające opłacanie przez Wykonawcę lub Podwykonawcę składek na ubezpieczenia społeczne i zdrowotne z tytułu zatrudnienia na podstawie umów o pracę za ostatni okres rozliczeniowy;
 - 4) poświadczoną za zgodność z oryginałem odpowiednio przez Wykonawcę lub Podwykonawcę kopię dowodu potwierdzającego zgłoszenie pracownika przez pracodawcę do ubezpieczeń, zanonimizowaną w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników, zgodnie z przepisami ustawy z dnia 1 maja 2018 r. o ochronie danych osobowych.

Pytanie 4

W związku, iż przedmiotem umowy jest świadczenie usług pocztowych, Wykonawca wnioskuje o zmianę zapisu § 14 ust. 3. Projektowanych Postanowień Umowy. Proponowany zapis:

3.,,Ceny jednostkowe zaoferowane przez Wykonawcę ulegają zmianie (wzrostowi albo obniżeniu) w zakresie wynikającym ze zmiany cennika usług powszechnych, zatwierdzonego przez Prezesa Komunikacji Elektronicznej w trybie, o którym mowa w art. 57 i 58 ustawy Prawo pocztowe. W przypadku Wykonawcy niebędącego operatorem wyznaczonym zmiana cen jednostkowych z oferty zachodzi w proporcji do zakresu zmian cen za analogiczne usługi objęte cennikiem usług powszechnych operatora wyznaczonego.

4. Zmiana wynagrodzenia Wykonawcy, o której mowa w ust. 13 dokonuje się na podstawie zaktualizowanego formularza ofertowego uwzględniającego zmienione ceny jednostkowe. Wykonawca przedkłada wraz z formularzem informację i niezbędne dokumenty umożliwiające weryfikację przesłanek wynikających z ust. 13 (w szczególności zmieniony cennik usług powszechny). Strony umowy potwierdzają waloryzację zawierając stosowny aneks do umowy.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający informuje, że na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 z późn. zm.) **wprowadza zmianę do SWZ w treści Załącznika nr 2 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy w § 14 ust. 3 poprzez wykreślenie treści w całości i wprowadzenie w to miejsce nowych zapisów, o następującej treści:**

§ 14 ust. 3. Ceny jednostkowe zaoferowane przez Wykonawcę ulegają zmianie (wzrostowi albo obniżeniu) w zakresie wynikającym ze zmiany cennika usług powszechnych, zatwierdzonego przez Prezesa Komunikacji Elektronicznej w trybie, o którym mowa w art. 57 i 58 ustawy Prawo pocztowe. W przypadku Wykonawcy niebędącego operatorem wyznaczonym zmiana cen jednostkowych z oferty zachodzi w proporcji do zakresu zmian cen za analogiczne usługi objęte cennikiem usług powszechnych operatora wyznaczonego.

§ 14 ust. 4. Zmiana wynagrodzenia Wykonawcy, o której mowa w ust. 3 dokonuje się na podstawie zaktualizowanego formularza asortymentowo-cenowego uwzględniającego zmienione ceny jednostkowe. Wykonawca przedkłada wraz z formularzem informację i niezbędne dokumenty umożliwiające weryfikację przesłanek wynikających z ust. 3 (w szczególności zmieniony cennik usług powszechnych). Strony umowy potwierdzają waloryzację zawierając stosowny aneks do umowy.

Pytanie 5

Zamawiający przewiduje kary umowne, które są 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.

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:

(1) modyfikację zapisu § 9 ust. 4 Projektowanych Postanowień Umowy, Proponujemy zapis:

4 Wykonawca ponosi odpowiedzialność z tytułu niewykonania usługi odbioru przesyłek z siedziby zamawiającego w zakresie ustalonym w Regulaminie Wykonawcy, Zamawiającemu przysługuje kara umowna za niezgłoszenie się po odbiór przesyłek w oznaczonym dniu, w wysokości 200% opłaty za jeden odbiór.

(2) modyfikację zapisu § 9 ust. 7 Projektowanych Postanowień Umowy, Proponujemy zapis:

7. W sytuacji o której mowa w ust. 1 i ust. 6 Wykonawca zapłaci karę umowną w wysokości 2% wynagrodzenia brutto, którego nie otrzymał wobec odstąpienia od umowy wobec jej wypowiedzenia

(3) modyfikację zapisu § 9 ust. 8 Projektowanych Postanowień Umowy Proponujemy zapis:

8. Za niedopełnienia wymogu zatrudnienia osób na umowę o pracę zgodnie z § 7 ust. 2 Zamawiający jest uprawniony do naliczenia kary umownej w wysokości 100 zł a każdy miesiąc, w którym miała miejsce sytuacja naruszenia ww. warunku za każdą osobę niezatrudnioną na podstawie umowy o pracę. Zapłata kary nie zwalnia Wykonawcy z obowiązku zatrudnienia osoby na umowę o pracę, a brak jego realizacji skutkować będzie ponownym naliczeniem tej kary za kolejny okres.

(4) modyfikację zapisu § 9 ust. 9 Projektowanych Postanowień Umowy, Proponujemy zapis:

Maksymalna wysokość kar nie przekroczy 10% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 4 ust.1 umowy.

Wykonawca nie neguje konieczności wprowadzenia kar umownych we Wzorzec Umowy, lecz podkreśla, iż należy dążyć do zachowania równowagi stron stosunku umownego, która w jego ocenie nie stoi w sprzeczności z naturą stosunku prawnego, ustawą lub zasadami współżycia społecznego. Podkreślić należy, że ustanowienie w umowie rażąco wysokich kar umownych, bezwzględnie należy uznać, za naruszenie zasad zachowania uczciwej konkurencji. Wynika to zarówno z ograniczeń zasady swobody umów, jak i z innej podstawowej zasady prawa cywilnego, wyrażonej w art. 5 Kodeksu cywilnego.

Odpowiedź Zamawiającego:

Odnosząc się do prośby Wykonawcy Zamawiający informuje, że odnośnie poszczególnych punktów pytania:

1) wyraża zgodę na zaproponowany przez Wykonawcę zapis.

W związku z powyższym Zamawiający informuje, że na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 z późn. zm.) **wprowadza zmianę do SWZ w treści Załącznika nr 2 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy w § 9 ust. 4 poprzez zmianę treści zapisu, który otrzymuje następujące brzmienie:**

§ 9 ust. 4. Wykonawca ponosi odpowiedzialność z tytułu niewykonania usługi odbioru przesyłek z siedziby zamawiającego w zakresie ustalonym w Regulaminie Wykonawcy, Zamawiającemu przysługuje kara umowna za niezgłoszenie się po odbiór przesyłek w oznaczonym dniu, w wysokości 200% opłaty za jeden odbiór.

2) wyraża zgodę na zaproponowany przez Wykonawcę zapis.

W związku z powyższym Zamawiający informuje, że na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 z późn. zm.) **wprowadza zmianę do SWZ w treści Załącznika nr 2 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy w § 9 ust. 7 poprzez zmianę treści zapisu, który otrzymuje następujące brzmienie:**

§ 9 ust. 7. W sytuacji, o której mowa w ust. 1 i ust. 6 Wykonawca zapłaci karę umowną w wysokości **2 %** wynagrodzenia brutto, którego nie otrzymał wobec odstąpienia od umowy lub wobec jej wypowiedzenia.

3) nie wyraża zgody na zaproponowany przez Wykonawcę zapis. Jednocześnie Zamawiający obniża wysokość kary umownej w przywołanym § 9 ust. 8 z 500zł do 100zł.

W związku z powyższym Zamawiający informuje, że na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 z późn. zm.) **wprowadza zmianę do SWZ w treści Załącznika nr 2 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy w § 9 ust. 8 poprzez zmianę treści zapisu, który otrzymuje następujące brzmienie:**

§ 9 ust. 8. Za niedopełnienie wymogu zatrudnienia osób na umowę o pracę zgodnie z § 7 ust. 2 Zamawiający jest uprawniony do naliczenia kary umownej w wysokości **100 zł.** za każdy miesiąc, w którym miała miejsce sytuacja naruszenia ww. warunku za każdą osobę niezatrudnioną na podstawie umowy o pracę. Zapłata kary nie zwalnia Wykonawcy z obowiązku zatrudnienia osoby na umowę o pracę, a brak jego realizacji skutkować będzie ponownym naliczeniem tej kary za kolejne okresy.

4) nie wyraża zgody na zaproponowany przez Wykonawcę zapis.

Pytanie 6

Zamawiający w § 8 ust. 5 w Projektowanych Postanowieniach Umowy, określa, że za datę dokonania płatności uznaje się datę obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego kwotą płatności.

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.

*Biorąc powyższe pod uwagę, wnioskujemy o modyfikację zapisów w § 8 ust. 5 Projektowanych Postanowień Umowy zgodnie z poniższym:
5 Za dzień zapłaty uznają się dzień uznania rachunku bankowego Zamawiającego.*

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający informuje, że na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 z późn. zm.) **wprowadza zmianę do SWZ w treści Załącznika nr 2 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy w § 8 ust. 5 o następującej treści:**

§ 8 ust. 5. Za dzień zapłaty uznają się dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy.

Pytanie 7

Zamawiający w § 8 ust. 2 Projektowanych Postanowień Umowy, wypłata wynagrodzenia następować będzie w terminie 21 dni od dnia wystawienia faktury VAT, przelewem na rachunek bankowy wskazany przez Wykonawcę. Czy ze względu na obowiązujące regulacje wewnętrzne u Wykonawcy i ze względu na fakt, iż poniższa propozycja zapewnia wystarczający czas na dokonanie płatności, Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany terminu płatności za zrealizowane usługi pocztowe wg proponowanego zapisu: „Termin płatności faktury VAT wynosi 14 dni kalendarzowych licząc od dnia wystawienia faktury przez Wykonawcę.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający informuje, że na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 z późn. zm.) **wprowadza zmianę do SWZ w treści Załącznika nr 2 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy w § 8 ust. 2 o następującej treści:**

§ 8 ust. 2. Wypłata wynagrodzenia następować będzie w terminie **do 14 dni** od dnia wystawienia faktury VAT, przelewem na rachunek bankowy wskazany przez Wykonawcę.

Pytanie 8

Wykonawca prosi o doprecyzowanie sformułowania w § 9 ust. 6 „nienależyte wykonanie przez Wykonawcę przedmiotu umowy” i modyfikację zapisu na następujący: „W przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy przez jedną ze Stron, drugiej Stronie przysługuje prawo jej rozwiązania bez zachowania okresu wypowiedzenia.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyjaśnia, że użyte w treści umowy sformułowanie „nienależyte wykonanie przez Wykonawcę przedmiotu umowy” należy interpretować zgodnie z przepisami ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeks cywilny.

Jednocześnie Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na modyfikację treści w § 9 ust. 6. Załącznika nr 2 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy.

INFORMACJA O ZMIANIE TERMINÓW SKŁADANIA I OTWARCIA OFERT

Zamawiający zgodnie z art. 286 ust. 3 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 z późn. zm.) wprowadza zmiany do SWZ w poniższym zakresie:

1. Część I pkt 9.4. SWZ:

było: „Ofertę wraz z wymaganymi dokumentami należy umieścić na Platformie pod adresem: <https://platforma.eb2b.com.pl> lub <https://gif.eb2b.com.pl> przy użyciu zakładki „Złóż ofertę” do dnia 07.12.2022 r. do godziny 11:00.”

po zmianie jest: „Ofertę wraz z wymaganymi dokumentami należy umieścić na Platformie pod adresem: <https://platforma.eb2b.com.pl> lub <https://gif.eb2b.com.pl> przy użyciu zakładki „Złóż ofertę” **do dnia 08.12.2022 r. do godziny 11:00.**”

2. Część I pkt 9.8. SWZ:

było: „Oferty zostaną odszyfrowane i otwarte za pośrednictwem Platformy w dniu 07.12.2022 r. o godz. 12:00.”

po zmianie jest: „Oferty zostaną odszyfrowane i otwarte za pośrednictwem Platformy **w dniu 08.12.2022 r. o godz. 12:00.**”

3. Część I pkt 11.1. SWZ:

było: „Wykonawca będzie związany ofertą do dnia 05.01.2023r. Bieg terminu związania ofertą rozpoczyna się wraz z upływem terminu składania ofert”.

po zmianie jest: „Wykonawca będzie związany ofertą **do dnia 06.01.2023r.** Bieg terminu związania ofertą rozpoczyna się wraz z upływem terminu składania ofert.”

Pozostałe zapisy SWZ pozostają bez zmian.

Niniejsze pismo należy traktować jako integralną część SWZ.

Dyrektor Generalny
Głównego Inspektoratu Farmaceutycznego
Marcin Wójtowicz
/podpisano elektronicznie/