

Gdańsk, dn. 22.03.2023 r.

znak sprawy: OKE/U/1/2023

**ODPOWIEDŹ NA PYTANIA WYKONAWCÓW**  
**I**  
**MODYFIKACJA SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA**  
**(SWZ)**

- 1.** Do **Okręgowej Komisji Egzaminacyjnej w Gdańsku**, jako Zamawiającego w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego w trybie podstawowym na **usługi transportu materiałów egzaminacyjnych na terenie województw pomorskiego i kujawsko-pomorskiego w dniu 20.03.2023r** . zostały wniesione przez Wykonawcę nw. pytania<sup>1</sup>:

**Pytanie nr 1**

§ 3 ust. 4 Projektowanych Postanowień Umowy

Zamawiający określił że zobowiązuje się do dokonania zapłaty na podstawie faktury wystawionej przez Wykonawcę, w terminie 21 dni od daty wystawienia faktury i dostarczenia jej do Zamawiającego. Wykonawca prosi o modyfikację zapisu zgodnie z poniższym: *Zamawiający zobowiązuje się do dokonania zapłaty na podstawie faktury wystawionej przez Wykonawcę, w terminie 21 dni od daty wystawienia faktury.*

**Odpowiedź 1:**

**Zamawiający wyraża zgodę na proponowaną zmianę zapisów postanowień umownych.**

**Pytanie nr 2**

§ 3 ust. 13 oraz ust. 14 Projektowanych Postanowień Umowy W związku z tym, że Zamawiający dopuszcza możliwość wysyłania faktur w formie elektronicznej (pdf), Wykonawca pragnie wskazać, że zgodnie z art. 106n ust. 1 ustawy o VAT stosowanie e-faktur wymaga akceptacji odbiorcy faktury. W związku z tym Wykonawca zwraca się z prośbą o dodanie dodatkowych zapisów w Projektowanych postanowieniach umowy w celu umożliwienia wysyłki e-faktur – w następującym brzmieniu:

Zamawiający wyraża zgodę na otrzymywanie faktur w formie elektronicznej i zobowiązuje się: – do aktywowania funkcji generowania informacji zwrotnych w postaci autorespondera i każdorazowego automatycznego potwierdzania otrzymania wiadomości z wykorzystaniem tej funkcji, lub – przekazywania każdorazowo na wskazany adres mailowy Wykonawcy informacji zwrotnej potwierdzającej odbiór faktury. Informacja zwrotna potwierdzająca odbiór faktury, będzie zawierała datę otrzymania faktury przez Odbiorcę, przez którą rozumieć należy datę wpływu faktury na wskazany adres skrzynki pocztowej

---

<sup>1</sup> Zgodnie z art. 284 ust 6 ustawy Prawo Zamówień Publicznych Zamawiający zamieszcza treść pytań oraz odpowiedzi. W treści pytań przesłanych przez Wykonawcę Zamawiający usunął fragmenty, które jednoznacznie wskazują źródło zapytania.

Odbiorcy. Ponadto Wykonawca zaznacza, że w takim przypadku data wystawienia przez Wykonawcę i otrzymania faktury przez Zamawiającego będą tożsame.

**Odpowiedź 2:**

**Zamawiający wyraża zgodę na dodanie do treści przyszłej umowy proponowanych zapisów.**

**Pytanie 3:**

§ 3 ust. 17 Projektowanych Postanowień Umowy Zamawiający wskazał w zapisie § 3 ust. 17 Projektowanych Postanowień Umowy, że jeżeli w trakcie obowiązywania Umowy nastąpi zmiana w zakresie podatku od towarów i usług, Wykonawca zobowiązuje się do uiszczenia opłaty powiększonej o podatek od towarów i usług według obowiązujących stawek. Wykonawca pragnie wskazać, że wszelkie koszty zmian w zakresie podatku od towarów i usług ponosi Zamawiający, wobec czego wnioskujemy o zmianę zapisu zgodnie z poniższym: Jeżeli w trakcie obowiązywania Umowy nastąpi zmiana w zakresie podatku od towarów i usług, Zamawiający zobowiązuje się do uiszczenia opłaty powiększonej o podatek od towarów i usług według obowiązujących stawek.

**Odpowiedź 3:**

**Zamawiający wyraża zgodę na proponowaną zmianę zapisów postanowień umownych.**

**Pytanie 4 :**

§ 6 ust. 1 Projektowanych Postanowień Umowy Zamawiający określił wymagania związane z realizacją zamówienia w zakresie zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia. Wykonawca zwraca się o doprecyzowanie postawionego wymogu, bowiem na podstawie art. 95 ustawy Prawo zamówień publicznych obowiązkiem Zamawiającego jest określenie w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia na usługi lub roboty budowlane wymagań związanych z realizacją zamówienia w zakresie zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy. W związku z powyższym Wykonawca zwraca się o doprecyzowanie postawionego wymogu w zakresie zatrudnienia na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane przez Zamawiającego czynności w zakresie realizacji niniejszego zamówienia, ale tylko w sytuacji, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy. A contrario, Wykonawca wnosi o potwierdzenie słuszności twierdzenia, że wymóg postawiony przez Zamawiającego w niniejszym postępowaniu nie dotyczy sytuacji, jeżeli wykonanie określonych przez Zamawiającego czynności nie polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy. Specyfika świadczenia usług kurierskich nie uzasadnia realizacji czynności w ramach tych usług tylko i wyłącznie przez osoby zatrudnione w ramach stosunku pracy, a uzasadnieniem wniosku Wykonawcy o doprecyzowanie wymogu w treści SWZ jest fakt, że czynności określone przez Zamawiającego, w szczególności doręczanie przesyłek może odbywać się przy braku spełnienia wszystkich elementów (przesłanek) sankcjonujących stosunek pracy, wymienionych w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy. W związku z wnioskiem o doprecyzowanie

określonych przez Zamawiającego wymagań związanych z realizacją zamówienia w zakresie zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy, Wykonawca zwraca się o doprecyzowanie i uwzględnienie pełnej treści przepisu z art. 95 Prawa zamówień publicznych: Wykonawca oświadcza, że przy realizacji niniejszej umowy osoby realizujące przedmiot zamówienia w zakresie koordynacji i nadzoru nad osobami realizującymi przedmiot zamówienia w zakresie odbioru, przewozu i dostarczenia przesyłek, będą zatrudnione na podstawie umowy o pracę, w rozumieniu Kodeksu Pracy (tekst jednolity Dz. U. z 2020r poz. 1320 z późn. zm.).

#### **Odpowiedź 4:**

Materiały egzaminacyjne będące przedmiotem usługi stanowią przesyłkę specjalnego znaczenia. Zamawiający wymaga zapewnienia ochrony przed nieuprawnionym dostępem oraz zabezpieczenia w czasie transportu materiałów w taki sposób, aby nie doszło do ich otwarcia, zaginięcia, uszkodzenia, pogięcia czy zamknięcia. Aby zmniejszyć ryzyko nienależytego wykonania zamówienia, **Zamawiający wymaga aby osoby, które będą brały udział w realizacji zamówienia w zakresie koordynacji i nadzoru nad osobami realizującymi przedmiot zamówienia oraz osoby nad którymi ten nadzór jest sprawowany, a które bezpośrednio są odpowiedzialne za odbiór i dostarczenie przesyłek w ramach niniejszego zamówienia, były zatrudnione na umowę o pracę**, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy.

#### **Pytanie 5 :**

Rozdział IV SWZ pkt 3 Wykonawca wnioskuje o ograniczenie liczby osób, o których mowa w Rozdziale IV SWZ pkt 3, zgodnie z poniższą propozycją: Zamawiający zakłada, że wystąpienie do Wykonawcy z żądaniem w zakresie potwierdzenia spełnienia wymagań związanych z zatrudnianiem osób na podstawie umowy o pracę, nie będzie następować częściej niż raz w trakcie trwania umowy i będzie dotyczyć maksymalnie 4 osób wykonujących czynności w ramach zamówienia.

#### **Odpowiedź 5:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę zapisów postanowień umownych.**

Zamawiający wskazał w SWZ **maksymalny** zakres przewidywanych czynności kontrolnych, w sytuacji, gdy w realizację zamówienia będzie zaangażowanych mniej osób, Zamawiający obejmie kontrolą odpowiednio mniejszą liczbę osób. Zamawiający będzie wykonywał czynności kontrolne w odniesieniu do osób bezpośrednio zaangażowanych w realizację zamówienia objętego umową.

#### **Pytanie 6 :**

§ 7 ust. 4 Projektowanych Postanowień Umowy Zamawiający przewiduje kary umowne, które to z punktu widzenia Wykonawcy 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 rewizję stanowiska Zamawiającego w zakresie kar umownych poprzez: (1) Modyfikację zapisu § 7 ust. 4 Projektowanych Postanowień Umowy. Proponujemy zapis: Zamawiający zastrzega sobie prawo do naliczenia kar umownych w przypadku rażącego naruszenia zapisów umownych, w szczególności w przypadku: – naruszenia zasady poufności, – umożliwienia osobom nieuprawnionym dostępu do powierzonych przesyłek, – wydania przesyłki nieuprawnionej osobie, – zagubieniu lub zniszczeniu przesyłki – otwarcia przesyłki zawierającej materiały egzaminacyjne zwłoki w odbiorze lub dostarczeniu przesyłki wynoszącej ponad 2 godziny, a nie wynikającej z sytuacji spowodowanej siłą wyższą. – nie spełnienia warunku zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wskazanych w § 6 ust 1 Umowy. w wysokości do 100,00 zł (tysiąc) za każde tego typu zdarzenie.

#### **Odpowiedź 6:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu.**

Materiały egzaminacyjne będące przedmiotem usługi stanowią przesyłkę specjalnego znaczenia, dlatego w przypadku rażącego naruszenia zapisów umownych, w szczególności w przypadku: – naruszenia zasady poufności, – umożliwienia osobom nieuprawnionym dostępu do powierzonych przesyłek, – wydania przesyłki nieuprawnionej osobie, – zagubieniu lub zniszczeniu przesyłki – otwarcia przesyłki zawierającej materiały egzaminacyjne; Zamawiający jest narażony na dodatkowe ryzyko związane z roszczeniem pochodzącym od osób, których informacje zawarte w przesyłkach bezpośrednio dotyczyły. tj. rodziców uczniów klas ósmych lub maturzystów. Biorąc pod uwagę, że przedmiot zamówienia nie jest typową usługą kurierską, i nawet nienależyte wykonanie jedynie kilku czynności przez Wykonawcę może spowodować poważne konsekwencje dla bezpieczeństwa danych zawartych w przesyłkach, Zamawiający stoi na stanowisku, że wskazane projektowanych postanowieniach umownych kara umowna za rażące naruszenie jest adekwatna.

#### **Pytanie 7 :**

§ 7 ust. 5 Projektowanych Postanowień Umowy Z uwagi na to, że kary umowne mają spełniać funkcję odszkodowawczą, a nie przychodową, Wykonawca wnioskuje o obniżenie kary umownej, o której mowa w § 7 ust. 5 Umowy, zgodnie z poniższą propozycją: Kary mogą podlegać sumowaniu, z zastrzeżeniem, że suma wszystkich kar nie może przekroczyć kwoty 5 000,00 zł. Jeżeli kara umowna z któregośkolwiek tytułu nie pokrywa poniesionej szkody, to Zamawiający może dochodzić odszkodowania uzupełniającego na zasadach ogólnych określonych przepisami Kodeksu cywilnego.

#### **Odpowiedź 7:**

**Zamawiający dokonuje zmiany zapisu § 7 ust. 5 Projektowanych Postanowień Umowy, na następujące: *Kary mogą podlegać sumowaniu, z zastrzeżeniem, że suma wszystkich kar nie może przekroczyć kwoty 10 000,00 zł. Jeżeli kara umowna z któregośkolwiek tytułu nie pokrywa poniesionej szkody, to Zamawiający może dochodzić odszkodowania uzupełniającego na zasadach ogólnych określonych przepisami Kodeksu cywilnego.***

#### **Pytanie 8 :**

§ 7 ust. 7 Projektowanych Postanowień Umowy Zamawiający w Projektowanych postanowieniach umowy określa sposób potrącania kar umownych. Wykonawca ze względu na funkcjonujące wewnętrzne uregulowania oraz konieczność posiadania formalnej podstawy do rozliczania kar umownych, zwraca się z prośbą o modyfikację zapisów, zgodnie z poniższym brzmieniem: Kary umowne będą płatne w terminie 14 dni od otrzymania obciążeniowej noty księgowej po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej. Naliczone kary umowne będą wypłacane Zamawiającemu na wskazany przez niego nr rachunku na podstawie noty obciążeniowej.

**Odpowiedź 8:**

**Zamawiający wyraża zgodę na proponowaną zmianę zapisów postanowień umownych.**

**2. Na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, Zamawiający dokonuje modyfikacji treści Specyfikacji Warunków Zamówienia polegającej na:**

**2.1. Zmianie treści załącznika nr 6 do SWZ,**

- 3.** Niniejsza Modyfikacja oraz odpowiedź na pytania zostanie dołączona do SWZ i będzie stanowić jej integralną część.
- 4.** Treść niniejszej modyfikacji nie powoduje zmiany treści Ogłoszenia o zamówieniu.
- 5.** Zamawiający treść niniejszej modyfikacji zamieszcza na stronie internetowej prowadzonego postępowania i jednocześnie z dniem 22.03.2023r. zastępuje dotychczasowy tekst zał. nr 6 do SWZ załącznikiem z uwzględnieniem ww. modyfikacji
- 6.** Pozostałe postanowienia SWZ pozostają bez zmian.

Kierownik Zamawiającego

/-/ Irena Łąguna

Dyrektor