

Wszyscy uczestnicy postępowania

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na świadczenie usług pocztowych w latach 2019/2020 w obrocie krajowym w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek i ich ewentualnych zwrotów na potrzeby Zakładu Gospodarowania Nieruchomościami w Dzielnicy Praga-Południe m. st. Warszawy.
Nr postępowania: ZP/US/8/18.

W związku z wpłynięciem zapytania od Wykonawcy dotyczącego ww. postępowania, Komisja Przetargowa przedstawia poniżej treść pytań wraz z wyjaśnieniami Zamawiającego.

Pytanie 1:

Konieczność zapłaty kar w wysokości przewidzianej przez Zamawiającego zwłaszcza w pkt 1 § 10 ust. 6 Wzoru umowy jest rażąco wygórowana i wskazuje na oczywistą dysproporcję pomiędzy ciężarem naruszenia obowiązków przez Wykonawcę a rozmiarem sankcji wymierzonej z tego tytułu.

Kara umowna stanowi odszkodowanie umowne, które nie powinno przewyższać szkody. 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). 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. Sama praktyka rynku wypracowała ponadto powszechnie przyjęte i stosowane wysokości kar, które operator, nie chcąc stracić zaufania u obecnych oraz potencjalnych klientów, jest w stanie respektować. Przewidziana kara umowna jest zdecydowanie nieadekwatna w kontekście potrzeb i interesu Zamawiającego, charakteru świadczonych usług, a także ilości czynności wykonywanych przez Wykonawcę przy realizacji zamówienia.

Mając na uwadze powyższe, Wykonawca zwraca się o powtórny analizę przedstawionych powyżej kwestii i modyfikację pkt. 1 w § 10 ust. 6 Wzoru umowy.

Proponujemy zapis § 10 ust. 6 pkt 1 Wzoru umowy:

Zamawiający ma prawo naliczyć karę umowną w wysokości:

1) 0,01% wartości wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 5 ust. 1, za każdy przypadek naruszenia obowiązku, o którym mowa w § 3 ust. 2 pkt 2, (...)

Odpowiedź na pytanie 1:

Zamawiający przychyła się częściowo i zmieni zapis § 10 ust. 6 pkt 1 Wzoru umowy na:

Zamawiający ma prawo naliczyć karę umowną w wysokości:

- 1) 200,00 zł za każdy przypadek naruszenia obowiązku, o którym mowa w § 3 ust. 2 pkt 2, (...)

Pytanie 2:

Zamawiający jest administratorem danych osobowych stanowiących zawartość korespondencji, do której Wykonawca nie ma dostępu na mocy tajemnicy pocztowej zgodnie z art. 41 ustawy Prawo pocztowe.

Natomiast w ramach świadczenia usług pocztowych, Wykonawca staje się administratorem danych osobowych zawartych na stronie adresowej przesyłki, tj. danych Zamawiającego jako Nadawcy oraz adresatów przesyłek i jest zobligowany do ich przetwarzania zgodnie z Rozporządzeniem 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, które w pełni wyczerpuje całość tematyki dot. ochrony danych osobowych.

Wobec powyższego wnioskujemy o modyfikację § 4 i § 10 ust. 6 pkt. 3 Wzoru umowy. Proponujemy zapis § 4 Wzoru umowy:

Wykonawca, realizując usługi, które są przedmiotem umowy, przetwarza dane na podstawie ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe (Dz. U. z 2017 r. póź. 1481 ze zm.), zgodnie z Rozporządzeniem 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, oraz ustawą z dnia 10 maja 2018 roku o ochronie danych osobowych (Dz. U. z 2018, poz.1000).

Proponujemy zapis § 10 ust. 6 pkt 3 Wzoru umowy:

Za każdy przypadek naruszenia obowiązków wynikających z § 4 zostanie naliczone odszkodowanie na zasadach ogólnych.

Odpowiedź na pytanie 2:

Zamawiający nie zgadza się na zmianę zapisów. Zamawiający gromadzi dane osobowe (np. adresowe) podmiotów, z którymi koresponduje za pośrednictwem operatora pocztowego (m. in. najemców, kontrahentów itp.) będąc ich administratorem. Dane te, nadając przesyłki, powierza operatorowi pocztowemu, który z tym momentem uzyskuje do nich dostęp. Niezależnie przy tym od okoliczności obowiązywania i zakresu tajemnicy pocztowej operator pocztowy jest zobowiązany przetwarzać powierzone dane w sposób zgodny z obowiązującymi przepisami. Postanowienia wzoru umowy zabezpieczają interes Zamawiającego jako administratora danych wprowadzając adekwatną do wagi potencjalnie naruszonego obowiązku karę umowną.

UWAGA:

Zamawiający zmienia termin składania i otwarcia ofert z dnia 14.01.2019 r. na dzień 16.01.2019 r.

Termin składania ofert: 16.01.2019 r. do godz. 12:00, otwarcie ofert: 16.01.2019 r. o godz. 12:30. Licytacja odbędzie się 16.01.2019 r. zaraz po otwarciu ofert.

Kierownik Działu Zamówień
Publicznych
Agata Ziemska
- 1863 -