

Warszawa, dnia 26.09.2023 r.

MODYFIKACJA I WYJAŚNIENIA DO ZAPYTANIA OFERTOWEGO II**Znak sprawy: 68/DB/2023****Przedmiot zamówienia publicznego:****„Świadczenie usług telekomunikacyjnych w zakresie telefonii stacjonarnej przez operatora telekomunikacyjnego dla Głównego Urzędu Statystycznego z siedzibą przy al. Niepodległości 208 w Warszawie”.****Pytanie 12:**

Czy Zamawiający potwierdza, że w przypadku wyboru oferty Wykonawcy prowadzącego działalność w formie spółki akcyjnej, część komparacyjna Umowy będzie obejmować wszelkie dane wymagane przez art. 374 § 1 Ksh?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający potwierdza, w przypadku wyboru oferty Wykonawcy prowadzącego działalność w formie spółki akcyjnej część komparacyjna Umowy będzie obejmować wszelkie dane wymagane przepisami.

Pytanie 13:

Zgodnie z zapisami § 6 ust. 3 Umowy, Zamawiający zastrzega sobie prawo do odszkodowania uzupełniającego, przewyższającego wysokość kar umownych, do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody.

Mając na uwadze postanowienie umowne Wykonawca zwraca się o doprecyzowanie, poprzez dookreślenie, że Wykonawca odpowiada za szkodę wyrządzoną Zamawiającemu z winy Wykonawcy, chyba że szkoda została spowodowana działaniem Siły Wyższej, wyłączną winą Zamawiającego lub osoby trzeciej, za którą Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności

Wykonawca wskazuje, że przywołana regulacja stwarza Zamawiającemu prawo do dochodzenia należności w nieograniczonej wysokości. Z tego względu określenie maksymalnej wysokości odszkodowania umożliwia Wykonawcy ocenę ryzyka związanego z realizacją umowy.

W świetle powyższego Wykonawca zwraca się o potwierdzenie, że Zamawiający wyraża zgodę na uzupełnienie zapisu, poprzez wskazanie, że łączna wysokość odszkodowania wraz z naliczonymi karami nie przekroczy całkowitej wartości umowy.

Odpowiedź Zamawiającego:

Z samej istoty roszczenia o odszkodowanie uzupełniające wynika, że przestanką jego dochodzenia oraz ewentualnego zasądzenia jest wina Wykonawcy. Jednocześnie należy wskazać, że Zamawiający nie jest uprawniony do dochodzenia odszkodowania w nieograniczonej wysokości lecz do szkody realnie poniesionej, co do której spełnione zostaną pozostałe przesłanki odpowiedzialności odszkodowawczej takie jak wina Wykonawcy oraz adekwatny związek przyczynowy.

W związku z powyższym wprowadzenie zapisu proponowanego przez Wykonawcę jest bezprzedmiotowe.

Pytanie 14:

Zgodnie z treścią § 6 ust.4 Umowy, Wykonawca wyraża zgodę na potrącenie kar umownych z przysługującego mu wynagrodzenia na podstawie księgowej noty obciążeniowej lub zapłatę kary na podstawie księgowej noty obciążeniowej.

W celu uniknięcia w tym zakresie nieporozumień, Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że naliczenie i potrącenie kar umownych poprzedzone zostanie postępowaniem wyjaśniającym, które potwierdzi prawidłowość naliczania kar

umownych. Kara umowna powinna przysługiwać Zamawiającemu tylko i wyłącznie w przypadku, gdy niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania nastąpiło z winy wykonawcy, co w praktyce oznacza konieczność istnienia procedury, w toku której Strony mają możliwość przedstawienia swojego stanowiska.

Odpowiedź Zamawiającego:

Z ustawowej konstrukcji kary umownej wynika, że może być ona naliczona gdy okoliczności faktyczne stanowiące przesłankę naliczenia kary umownej leżą po stronie wykonawcy. Jednocześnie wykonawcy przysługuje uprawnienie do kwestionowania noty księgowej oraz naliczonej kary umownej na drodze postępowania sądowego.

Pytanie 15:

Wykonawca wnosi, aby na zasadzie wzajemności zapisy o „poufności danych i informacji” § 9 miały charakter dwustronnie zobowiązujący, z uwzględnieniem przedmiotu umowy i adekwatnie do roli Stron, w związku z czym wnosimy o jego odpowiednią modyfikację.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyjaśnia, że proponowany przez Wykonawcę zapis jest bezprzedmiotowy z uwagi na przedmiot umowy. Zamawiający nie będzie otrzymywał od Wykonawcy żadnych informacji o charakterze poufnym.

Pytanie 16:

Wykonawca wnosi, aby w Umowie wskazać, że treść obowiązku informacyjnego Wykonawcy dostępna jest na stronie www..... bądź w załącznikach do umowy (Wykonawca dostarczy jego treść na etapie zawierania umowy).

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający dopuszcza alternatywną treść § 11 ust. 5 Głównych założeń do Umowy i możliwość dodania klauzuli informacyjnej Wykonawcy jako załącznik do umowy, z zastrzeżeniem, że dotyczyć będzie ona tylko danych osobowych koordynatorów Umowy oraz innych osób realizujących Umowę.

Zamawiający nie będzie realizował w imieniu Wykonawcy obowiązków informacyjnych dotyczących innych osób i danych niż wymienione w § 11 ust. 1 pkt. 1 i 2, tj. nie będzie realizował obowiązku informacyjnego ciążącego na Wykonawcy, wskazanego w art. 163 ustawy Prawo Telekomunikacyjne.

Zamawiający dokonał modyfikacji zapisów § 11 ust. 5 Głównych założeń do Umowy.

Pytanie 17:

Wykonawca na zasadzie wzajemności prosi o dodanie do umowy symetrycznych postanowień zastrzeżonych na rzecz Wykonawcy, jak te wskazane w § 11 ust. 4-5 projektu umowy.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający dokonał modyfikacji zapisów § 11 ust. 5 Głównych założeń do Umowy. § 11 ust. 5 otrzymuje brzmienie: „W odniesieniu do danych osobowych koordynatorów Umowy oraz innych osób realizujących Umowę, Zamawiający oświadcza, iż przed zawarciem Umowy zapoznał się z Załącznikiem nr do Umowy (Klauzula informacyjna RODO Wykonawcy) oraz przekazał klauzulę informacyjną Wykonawcy osobom reprezentującym go lub innym osobom realizującym Umowę (obowiązek informacyjny przewidziany w art. 14 RODO). Zamawiający zobowiązuje się, że w przypadku wyznaczenia lub wskazania do działania przy wykonywaniu Umowy dodatkowych osób, najpóźniej wraz z przekazaniem Wykonawcy danych osobowych tych osób, zrealizować obowiązki informacyjne w trybie art. 14 RODO zawarte w Załączniku nr do Umowy. W pozostałym zakresie Wykonawca jest obowiązany do poinformowania Zamawiającego (abonenta), a także pozostałych użytkowników końcowych, o zakresie i celu przetwarzania danych transmisyjnych oraz innych danych ich dotyczących, a także o możliwościach wpływu na zakres tego przetwarzania (art. 163 ustawy Prawo Telekomunikacyjne)”.

Pytanie 18:

Wykonawca prosi o uzasadnienie dla planowanego dodania umowy o powierzeniu przetwarzania danych osobowych, tj. konieczności zawarcia takiej umowy w odniesieniu do przedmiotu umowy głównej „świadczenie usług telekomunikacyjnych w zakresie telefonii stacjonarnej”.

W ocenie Wykonawcy, z uwagi na przedmiot umowy głównej, do takiego powierzenia nie dojdzie, nie jest niezbędne powierzenie Wykonawcy żadnych danych osobowych aby móc zrealizować ten przedmiot. W związku z powyższym, w ocenie Wykonawcy, postanowienia o powierzeniu danych są bezzasadne, a Umowa powinna zawierać jedynie postanowienia o udostępnieniu danych.

Odpowiedź Zamawiającego:

Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych stanowiąca Załącznik nr 5 do umowy głównej stanowi wzór umowy powierzenia, jeżeli w trakcie realizacji umowy głównej dane zostałyby powierzone.

Zamawiający dokonał modyfikacji zapisów § 12 Głównych założeń do Umowy, które otrzymują brzmienie:

1. *„W przypadku powierzenia przetwarzania danych osobowych Wykonawcy, Zamawiający wymaga podpisania przez Wykonawcę umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych, której wzór stanowi Załącznik nr 5 do Umowy.*
2. *W przypadku zmiany zakresu powierzonych danych osobowych, Strony podpiszą aneks do umowy powierzenia, o której mowa w ust. 1. Zmiana zakresu umowy powierzenia nie stanowi zmiany zapisów niniejszej Umowy”.*

*Zastępca Dyrektora Departamentu
Administracyjno-Budżetowego*

Katarzyna Garnys