

WYJAŚNIENIA DO ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Dotyczy : PS-KB-RSP3-RJSP2-3/693/2019 z dnia: 02.12.2019 r.

Na pytania Wykonawcy przesłane Zamawiającemu w postępowaniu na usługę społeczną „Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym dla Urzędu Gminy Włocławek ul. Królewiecka 7, oraz Gminnego Ośrodka Pomocy Społecznej Gminy Włocławek ul. Królewiecka 7 we Włocławku i odbiór przesyłek pocztowych z siedziby Zamawiającego”, Zamawiający wyjaśnia:

Pytanie 1.

„W związku z zapisami IWZ w pkt. 6 ppkt 6.2.,6.3., 6.4 ust. 3 oraz w pkt. 1, 2 ust. 1 § 7 wzoru umowy (Zal. Nr 6 IWZ), a także w ust. 4 formularza ofertowego (Zal. Nr 2 IWZ) dotyczącymi wymogu dokumentowania zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, osób wykonujących czynności w zakresie realizacji zamówienia polegające na odbiorze przesyłek z siedziby Zamawiającego i doręczania przesyłek do siedziby Zamawiającego Wykonawca wyjaśnia, iż warunek postawiony przez Zamawiającego jest nadmierny i nieracjonalny, gdyż przepis art. 29 ust. 3a ustawy PZP nie obliguje Zamawiającego do stawiania tego typu wymogu. Obliguje natomiast wyłącznie do przeanalizowania przez każdego z Zamawiających czy przy realizacji zamówienia publicznego na usługi, wykonanie określonych czynności będzie zawierało cechy stosunku pracy czy też nie. Jeżeli zamawiający dojdzie do przekonania, że wykonywanie czynności objętych zamawianą usługą nie noszą znamion, cech stosunku pracy to wówczas nie ma taki zamawiający obowiązku stawiania wymogu wynikającego z powołanego przepisu. Dokonując analizy czynności objętych zamawianą usługą Zamawiający musi określić dokładnie czynności których wykonywanie jego zdaniem nosi cechy stosunku pracy a nadto co należy podkreślić, Zamawiający musi wziąć pod uwagę czynności stricte wykonywane w ramach usługi zamówionej wyłącznie na jego rzecz. W przypadku zamówienia obejmującego usługi pocztowe nie jest możliwe wyodrębnienie grupy pracowników wykonujących czynności opisane przez Zamawiającego wyłącznie dla Zamawiającego, w tym zakresie jaki wskazał Zamawiający. Osoby zatrudnione przez operatorów pocztowych przy czynnościach wskazanych przez Zamawiającego wykonują te czynności nie tylko co do przesyłek nadanych przez zamawiającego ale również przez innych nadawców i nie jest możliwe ustalenie pracowników zajmujących się wyłącznie nadanymi przez Zamawiającego w ramach realizacji zamówienia, przesyłkami. Ta cecha zamówienia na usługi pocztowe powoduje zdaniem Wykonawcy, że nie jest możliwe stawianie wymogu zatrudnienia na podstawie przepisów kodeksu pracy, w przypadku zamówienia obejmującego usługi pocztowe i dlatego Wykonawca wnosi o wykreślenie tego wymogu. Na poparcie powyższego Wykonawca cytuje co następuje: „Warto także podać przykład usług, w odniesieniu do których zastosowanie wymogu zatrudnienia na podstawie przepisów kodeksu pracy będzie w praktyce niemożliwe. Dotyczy to na przykład usług pocztowych. W ich przypadku trudne, a wręcz niemożliwe, staje się wyliczenie czasu poświęconego przez poszczególnych pracowników operatora pocztowego na obsługę zamawiającego, a w związku z tym nie jest możliwe określenie w dokumentacji

postępowania wymiaru czasu pracy, w jakim muszą być zatrudnieni poszczególni pracownicy operatora w związku z realizacją przedmiotu zamówienia.” (Komentarz praktyczny Marek Stompel- Wymóg zatrudnienia w oparciu o przepisy prawa pracy po nowelizacji PZP - Źródło LEX). Przynotować tu trzeba również Opinię dotyczącą art. 29 ust. 3a ustawy PZP wydaną przez Urząd Zamówień Publicznych dostępną na stronie internetowej urzędu, w której m.in. czytamy co następuje: „Co do zasady, pracownicy charakter będą miały czynności wykonywane przez personel sprzątający (czynności sprzątania), czy ochroniarzy (czynności świadczenia usług ochrony). Dalej należy wskazać, iż Zamawiający żąda wykazania osób zatrudnionych u operatora co do czynności doręczania przesyłek do siedziby Zamawiającego, która to czynność nie jest i nie może być objęta niniejszym postępowaniem, gdyż doręczenie przesyłki do Zamawiającego jest konsekwencją umowy zawartej z Nadawcą w chwili jej nadania, natomiast Zamawiający występuje w tym wypadku w roli adresata i nie jest stroną umowy o świadczenie usługi pocztowej zawartej z nadawcą przesyłki do Zamawiającego. W ocenie Wykonawcy Zamawiający nie jest również uprawniony do żądania wykazu osób zatrudnionych do realizacji tych czynności Należy w tym miejscu wskazać, iż z opinii Inspektora GIODO wydanej po zadaniu pytania przez Prezesa UZP dotyczącego żądania od wykonawcy oświadczeń pracowników wykonujących czynności przyjmowania, sortowania, przemieszczania i doręczania przesyłek jak również kopii umów potwierdzających zawarcie umowy o pracę wynika że takie żądanie narusza kwestię ochrony danych osobowych pracowników. Zamawiający może jedynie wymagać od wykonawców złożenia oświadczenia o ilości pracowników zatrudnionych na podstawie umowy o pracę.

Wykonawca wnioskuję więc o wykreślenie wskazanych wyżej postanowień IWZ. Wykonawca wskazuje również na brak załącznika dot. przedmiotowego zakresu.”

Wyjaśnienie –odpowiedź na pytanie 1

Zamawiający wykreśla:

- 1) z Istotnych Warunków Zamówienia w pkt 6 ppkt 6.2., 6.3.,
- 2) we wzorze umowy stanowiącym załącznik nr 6 do IWZ skreśla § 7;
- 3) w formularzu ofertowym stanowiącym załącznik nr 2 do IWZ skreśla się pkt 4;
- 4) pozostaje pkt 6.4. IWZ który dotyczy dokumentów i oświadczeń jakie Wykonawca przedstawi Zamawiającemu tj.
 - 1) oświadczenie o braku podstaw do wykluczenia z postępowania oraz spełniania warunków udziału w postępowaniu - zał. 3 do IWZ,
 - 2) zaświadczenie wydane przez prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej o dokonaniu wpisu do rejestru operatorów pocztowych,
 - 3) aktualny odpis z właściwego rejestru lub z centralnej ewidencji i informacji o działalności gospodarczej, jeżeli odrębne przepisy wymagają wpisu do rejestru lub ewidencji, wystawionego nie wcześniej niż 6 miesięcy przed upływem terminu składania ofert,
 - 4) wykaz placówek znajdujących się w odległości do 700 m od siedziby Zamawiającego – ul. Królewiecka 7, 87 -800 Włocławek.

Pytanie 2

„W pkt 11 IWZ oraz w ust. 2 formularza ofertowego (Zał. Nr 2 IWZ) Zamawiający stawia 2 kryteria oceny ofert z których jedno należy uznać za całkowicie nieuprawnione a mianowicie chodzi tu o kryterium „ilości placówek przystosowanych dla osób niepełnosprawnych” wg kryteriów opisanych przez Zamawiającego.”

Wyjaśnienie – odpowiedź na pytanie 2

Zamawiający ma możliwość postawienia takiego warunku w kryteriach oceny ofert. Jest to uprawnienia Zamawiającego wynikające z ustawy z art. 91 ust. 2 pkt 2 ustawy Prawo zamówień publicznych, który stanowi „2.Kryteriami oceny ofert są cena lub koszt albo cena lub koszt i inne kryteria odnoszące się do przedmiotu zamówienia, w szczególności:

- 1) jakość, w tym parametry techniczne, właściwości estetyczne i funkcjonalne;
- 2) aspekty społeczne, w tym integracja zawodowa i społeczna osób, o których mowa w art. 22 ust. 2, dostępność dla osób niepełnosprawnych lub uwzględnianie potrzeb użytkowników;
- 3) aspekty środowiskowe, w tym efektywność energetyczna przedmiotu zamówienia;
- 4) aspekty innowacyjne;
- 5) organizacja, kwalifikacje zawodowe i doświadczenie osób wyznaczonych do realizacji zamówienia, jeżeli mogą mieć znaczący wpływ na jakość wykonania zamówienia;
- 6) serwis posprzedażny oraz pomoc techniczna, warunki dostawy, takie jak termin dostawy, sposób dostawy oraz czas dostawy lub okres realizacji.”

Ponadto z art. 62 ustawy z dnia 23 listopad 2012 r. prawo pocztowe (Dz.U. z 2018 r. poz. 21 88 ze zm.) o perator wyznaczony zapewnia osobom niepełnosprawnym dostęp do usług powszechnych przez:

- 1) organizację pracy placówek pocztowych umożliwiającą osobom poruszającym się za pomocą wózka inwalidzkiego korzystanie z usług świadczonych przez te placówki;
- 2) tworzenie w placówkach pocztowych odpowiednio oznakowanych stanowisk obsługi osób niepełnosprawnych;
- 3) umieszczanie nadawczych skrzynek pocztowych w sposób i w miejscu umożliwiającym korzystanie z nich osobie niepełnosprawnej, poruszającej się za pomocą wózka inwalidzkiego, w szczególności nadawczych skrzynek pocztowych instalowanych w placówce pocztowej lub na nieruchomości użytkowanej przez tę placówkę;
- 4) doręczanie osobom:
 - a) z uszkodzeniem narządu ruchu powodującym konieczność korzystania z wózka inwalidzkiego,
 - b) niewidomym lub ociemniałym - na ich wniosek i bez pobierania dodatkowych opłat, przesyłek listowych, przesyłek rejestrowanych, w tym przesyłek z zadeklarowaną wartością oraz kwot pieniężnych określonych w przekazach pocztowych, z pominięciem oddawczej skrzynki pocztowej oraz bez konieczności odbierania przesyłki w placówce pocztowej;
 - 5) przyjmowanie od osoby niepełnosprawnej w miejscu jej zamieszkania prawidłowo opłaconej przesyłki pocztowej niebędącej przesyłką rejestrowaną.

Pkt 11 IWZ i pkt 2 formularza ofertowego pozostają bez zmian i zachowują brzmienie”
IWZ - „11.1. Kryteria oceny ofert:

Przy ocenie ofert Zamawiający będzie kierował się niżej podanymi kryteriami i ich wagami:

- 1) **CENA OFERTY BRUTTO /C/** - 60 pkt;
- 2) **ILOŚĆ PLACÓWKI PRZYSTOSOWANE DLA OSÓB NIEPEŁNOSPRAWNYCH/N/ - 40 pkt;**
Cena wykonania zamówienia /C/- waga 60 pkt

Do oceny ofert w kryterium „cena” /C/ będzie przyjęty następujący algorytm:

$$C = \frac{C \text{ min}}{C_0} \times 100\% \times 60$$

gdzie:

C- ilość punktów przysługująca w kryterium cena,

C min- najniższa cena ze złożonych ofert,

C₀- cena ocenianej oferty.

Ilość placówek przystosowanych dla osób niepełnosprawnych /N/ *-waga 40 pkt.

Do oceny ofert w kryterium ilość placówek przystosowanych dla osób niepełnosprawnych /N/ będzie przyjęty następujący algorytm

$$N = \frac{\text{liczba placówek oferty badanej}}{\text{największa liczba placówek}} \times 100\% \times 40$$

gdzie:

N- ilość punktów przysługujących ma kryterium ilość placówek przystosowanych dla osób niepełnosprawnych,

**przez placówki pocztowe przystosowane dla osób niepełnosprawnych Zamawiający rozumie placówki pocztowe umiejscowione w lokalizacjach oraz posiadające warunki lokalowe dostosowane do potrzeb osób niepełnosprawnych obejmujące:*

- 1) wejście z poziomu zero i brak barier w poruszaniu się po placówce,
- 2) lokale ze schodami powinny zagwarantować; podjazd lub sprawnie działającą windę dla wózków inwalidzkich, umiejscowione przy jednym z wejść do budynku placówki pocztowej,
- 3) utwardzony ciąg komunikacyjny do placówki pocztowej o szerokości co najmniej 150 cm, biegnący od granic posesji, na której umiejscowiony jest budynek, do wejścia do placówki pocztowej,
- 4) drzwi o szerokości co najmniej 90 cm, w celu zapewnienia swobodnego dostępu dla wózków inwalidzkich, jak również zapewnienie odpowiedniej przestrzeni manewrowej wokół takich drzwi,
- 5) stanowisko obsługi klientów dysponujące ladą o wysokości nie przekraczającej 90 cm lub osobne stanowisko obsługi osób poruszających się na wózkach inwalidzkich,

Jeżeli warunki lokalowe utrudniają dostęp do usług pocztowych osobom niepełnosprawnym, placówki muszą być zorganizowane w sposób, który pozwala na skorzystanie z usługi pocztowej bez pokonywania barier np. przez możliwość przywołania obsługi placówki poprzez udostępnienie dedykowanego przycisku dzwonka umieszczonego na wysokości 90- 110 cm od podłoża, umożliwiającego swobodne korzystanie osobom poruszającym się na wózku inwalidzkim.

11.2. Za ofertę najkorzystniejszą zostanie uznana oferta która uzyska najwyższą łączną ilość punktów za wszystkie kryteria spośród nie odrzuconych ofert.

11.3. Zamawiający udzieli zamówienia Wykonawcy, którego oferta odpowiadać będzie wszystkim wymaganiom przedstawionym w IWZ oraz która przedstawia najkorzystniejszy bilans kryteriów oceny ofert (maksymalna liczba przyznanych punktów w oparciu o ustalone kryteria). Pozostałe oferty zostaną sklasyfikowane zgodnie z ilością uzyskanych punktów.

11.4. Niezwłocznie po udzieleniu zamówienia Zamawiający zamieści na stronie Biuletynu Informacji Publicznej, informację o udzieleniu zamówienia, podając nazwę albo imię i

nazwisko podmiotu, z którym zawarł umowę w sprawie zamówienia publicznego. W razie nieudzielenia zamówienia Zamawiający niezwłocznie zamieści na stronie Biuletynu Informacji Publicznej, informację o nieudzieleniu zamówienia.”

2. Pkt 2 . formularza ofertowego – „2. Ilość placówek w Województwie Kujawsko – Pomorskim przystosowanych dla osób niepełnosprawnych”

Pytanie 3.

W § 7 ust. 5 wzoru umowy (Zał. Nr 6 IWZ) Zamawiający nie przewiduje podwyższenia cen zaoferowanych przez Wykonawcę. Wykonawca jako operator pocztowy i wyznaczony, zobowiązany do świadczenia usług pocztowych, w tym także usług o charakterze powszechnym, nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Przepisy zamieszczone w rozdziale IV ustawy Prawo pocztowe wyznaczają ścisły reżim ustalania opłat za świadczenie powszechnych usług pocztowych. Zatem w przypadku zmian cen w trakcie wykonywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, w świetle istotnych postanowień zawartych w treści Umowy, Wykonawca realizując zamówienia w cenach wynikających z formularza, zmuszony będzie do świadczenia powszechnych usług pocztowych z naruszeniem przepisów ustawowych, nie tylko z zakresu prawa pocztowego, ale także cywilnego, czy antymonopolowego. Taki stan rzeczy byłby niedopuszczalny zarówno ze względu na ustawowe obowiązki ciężące na Wykonawcy jako operatorze wyznaczonym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

W związku z tym Wykonawca wnosi o modyfikację § 7 ust. 5 wzoru umowy poprzez dostosowanie w/w zapisu poprzez dopuszczenie przez Zamawiającego zmiany „cen jednostkowych brutto” w sytuacji spowodowanej zmianami tych cen w sposób dopuszczony przez Prawo pocztowe.

Wyjaśnienia- odpowiedź na pytanie 3.

Zamawiający zmienia ust.5 w paragrafie obecnie 8 , który po wykreśleniu § 7 otrzymuje brzmienie numerację § 7 , a ust. 5 brzmienie: „ 5. Ceny zaoferowane przez Wykonawcę w ofercie przetargowej mogą ulec podwyższeniu w przypadku zmiany cen jednostkowych brutto usług w sytuacjach spowodowanych zmianami tych cen w sposób dopuszczony przez ustawę Prawo pocztowe i w przypadku wskazanym w ust.8 .

Pytanie 4

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 w § 10 ust. 4 wzoru umowy (Zał. Nr 6 IWZ) gdyż Zamawiający określa, iż datą zapłaty faktury będzie data obciążenia konta Zamawiającego. 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 opóźnienie. 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. Jak stwierdził Sąd Najwyższy w uchwale z dnia 4 stycznia 1995 r., sygn. akt III CZP 164/94, przepis ten wprowadzie wprost reguluje problematykę miejsca wykonania zobowiązania, jednakże - co nie budzi wątpliwości - dotyczy także chwili spełnienia świadczenia. Skutkiem rozliczenia przeprowadzonego w formie bezgotówkowej jest, mówiąc najogólniej, obciążenie rachunku dłużnika oznaczoną w jego dyspozycji kwotą, a następnie uznanie - tą samą kwotą - rachunku wierzyciela. Ze względu na fakt, że uznanie polega na uczynieniu na rachunku wierzyciela stosownego wpisu po stronie credit ("ma"), wierzyciel z tą samą chwilą uzyskuje uprawnienie do swobodnego rozporządzania objętymi wpisem środkami pieniężnymi. W efekcie uznanie rachunku wierzyciela realizuje klasyczną konstrukcję zapłaty. Z tą chwilą następuje umorzenie (wygaśnięcie) zobowiązania - stwierdził Sąd Najwyższy w uzasadnieniu uchwały.

Czy ze względu na to, że faktyczną możliwością dysponowania środkami jest data ich wpływu na rachunek Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza zmianę określenia dnia zapłaty według powszechnie stosowanej formy w obrocie gospodarczym: „Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy”?

Wyjaśnienie – odpowiedź na pytanie 4

Zamawiający nie dopuszcza zmiany zapisu § 10 ust. 4 wzoru umowy- załącznik nr 6 do iWZ . W tym zakresie ma zastosowanie art. 455 kc. w myśl którego, jeżeli termin spełnienia świadczenia nie jest oznaczony ani nie wynika z właściwości zobowiązania, świadczenie powinno być spełnione niezwłocznie po wezwaniu dłużnika do wykonania. W przypadku świadczenia usług pocztowych w warunkach niniejszego postępowania na usługi pocztowe, Zamawiający wskazuje, co będzie rozumiane przez termin zapłaty. Strony zawierające umowę mogą ułożyć stosunek prawny według swego uznania, byleby jego treść lub cel nie sprzeciwiały się właściwości (naturze) stosunku, ustawie ani zasadom współżycia społecznego.

„Przepis art. 454 k.c., jest przepisem o charakterze dyspozytywnym, określającym miejsce spełnienia świadczenia tylko w wypadku, gdy strony umowy nie określiły miejsca spełnienia świadczenia lub gdy nie wynika ono z właściwości zobowiązania. W treści przepisu art. 454 k.c. ustawodawca wprost określił zakres zastosowania wynikającej z niego normy prawnej wskazując, iż pierwszeństwo ma wola stron i właściwość zobowiązania. Tym samym określenie miejsca spełnienia świadczenia należy do sfery swobody umów, w ramach której strony mogą dowolnie kształtować treść łączących je stosunków prawnych, w granicach wyznaczonych treścią art. 353[1] k.c....”.- Wyrok Sądu Apelacyjnego w Warszawie z dnia 26-06-2012r. Sygn. akt VI ACa 198/12.

Pytanie 5.

W § 11 wzoru umowy (Zał. Nr 6 IWZ) Wykonawca wnioskuje o wykreślenie w całości ust. 3, 4 i 5, gdyż kwestie odszkodowania z tego tytułu zostały określone w ust. 1 – w oparciu o przepisy ustawy Prawo Pocztove. Zamawiający ustanowił w tych postanowieniach jednostronne prawo naliczenia kar umownych i potrącenia ich przez Zamawiającego z należnego Wykonawcy wynagrodzenia, co 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, czy to Wykonawcy, czy sądu, może być uznane za nadużycie

prawa, skutkujące nieważnością tegoż postanowienia na podstawie art. 58 § 2 kodeksu cywilnego w zw. z art. 139 ust. 1 Prawo zamówień publicznych.

Wyjaśnienie – odpowiedź na pytanie 5

Zapis w umowie o treści wskazanej w ust. 3, 4 i 5 § 11 nie dotyczy powszechnych usług pocztowych lecz umownych w zakresie odbierania przesyłek z siedziby Zamawiającego. Prawo pocztowe nie przewiduje odszkodowania za wykonanie usług umownych niepowszechnych.

Pytanie 6 .

W szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia oraz w § 3 ust. 2 wzoru umowy (Załącznik Nr 6 IWZ) Zamawiający m.in. wymaga, aby przesyłki dostarczane były do każdego miejsca za granicą. Wykonawca wskazuje, że nie może zagwarantować doręczenia przesyłek do każdego adresu poza granicami kraju, bowiem doręczenia przesyłek do innych państw uzależnione jest od zawartych z tymi państwami umów międzynarodowych.

W związku z tym prosimy o zmianę tego zapisu na następujący „Przesyłki nadawane przez Zamawiającego dostarczane będą przez Wykonawcę do każdego miejsca w kraju, a poza jego granicami do państw ujętych w wykazie umieszczonym w cenniku usług powszechnych”.

Wyjaśnienie – odpowiedź na pytanie 6

Zamawiający zmienia zapis w szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia i w umowie i ust. 2 § 3 wzoru umowy otrzymuje brzmienie „Przesyłki nadawane przez Zamawiającego dostarczane będą przez Wykonawcę do każdego miejsca w kraju, a poza jego granicami do państw ujętych w wykazie umieszczonym w cenniku usług powszechnych”.

Zmianie ulega również w pkt 4 **Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia ppk1 i otrzymuje brzmienie-** „ 1. Przesyłki nadawane przez Zamawiającego dostarczane będą przez Wykonawcę do każdego miejsca w kraju, a poza jego granicami do państw ujętych w wykazie umieszczonym w cenniku usług powszechnych”.

Pytanie 7.

Wykonawca wnosi także o wykreślenie § 17 wzoru umowy (Załącznik Nr 6 IWZ) bowiem jest on wprowadzony bez żadnej podstawy prawnej, gdyż na mocy tej umowy nie dochodzi do powierzenia przetwarzania danych osobowych przez Zamawiającego. Wykonawca będąc operatorem pocztowym w rozumieniu art. 3 pkt 12 ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe, tj. przedsiębiorcą uprawnionym do wykonywania działalności pocztowej, na podstawie wpisu do rejestru operatorów pocztowych jest zobowiązany do przestrzegania tajemnicy pocztowej. Zgodnie z dyspozycją art. 42 ww. ustawy informacje lub dane objęte tajemnicą pocztową mogą być zbierane, utrwalane, przechowywane, opracowywane, zmieniane, usuwane lub udostępniane tylko wówczas, gdy czynności te dotyczą świadczonej usługi pocztowej albo są jej niezbędne do jej wykonania lub przepisy odrębne stanowią inaczej. Brak jest więc konieczności odrębnego powierzenia przetwarzania danych osobowych odrębną umową czy też szczególnymi postanowieniami umowy o świadczenie usług. Legalność przetwarzania danych przez Wykonawcę jest zapewniona również poprzez wypełnienie dyspozycji art. 6 ust. 1 lit. c) Rozporządzenia 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 - przetwarzanie jest niezbędne do wypełnienia obowiązku ciążącego na administratorze (w związku z ustawą Prawo Pocztowe). Operator pocztowy w momencie przekazania danych osobowych w celu świadczenia usługi, staje się administratorem tych danych (czyli decyduje o sposobach przetwarzania przekazanych danych) a zatem podpisywanie umowy/zapisów powierzenia, a także przyjmowanie dodatkowych obowiązków następować będzie bez podstawy prawnej.

Wyjaśnienie – odpowiedź na pytanie 7

§ 17 wzoru umowy stanowi odniesienie w zakresie zabezpieczenia udostępnionych danych (w postaci : imienia i nazwiska/ nazwa adresata, nazwa nadawcy, numer przesyłki, data dostarczenia przesyłki, adres doręczenia przesyłki na czas obowiązywania umowy.) Zakres i cel przetwarzania danych wynika z umowy tzw. głównej na świadczenie usługi. Wykonawca po zawarciu umowy na świadczenie usługi – w trybie art. 28 ust. 3 RODO jako kolejny administrator danych jest zobowiązany do przetwarzania danych osobowych klientów Urzędu Gminy Włocławek.

Potencjalny Wykonawca, który zostanie wyłoniony w postępowaniu stanie się administratorem danych, który odpowiada za prawidłowe zabezpieczenie danych osobowych (art. 24 i 32 RODO) i podejmuje wszelkie środki, aby nie dopuścić np. do utraty czy pozyskania przez osoby trzecie danych osobowych, za których przetwarzanie jest odpowiedzialny.

Legalność przetwarzania danych osobowych przez wyłonionego Wykonawcę wynika z ogólnego Rozporządzenia o ochronie danych osobowych (RODO) – art. 6 ust. 1 lit.b) oraz c) w związku z art. 42 ustawy Prawo pocztowe.

Uważamy, że z chwilą otrzymania danych osobowych klientów Urzędu Gminy Włocławek, Wykonawca staje się ich administratorem w rozumieniu art. 4 pkt 7 ww. Rozporządzenia RODO, który zapewnia gwarancje wdrożenia odpowiednich środków technicznych i organizacyjnych, by przetwarzanie danych osobowych powierzonych przez Nadawcę na podstawie umowy o świadczenie usług pocztowych spełniało wymogi RODO i chroniło prawa osób, których powyższe dane dotyczą. Tak więc, powierzone dane osobowe powinny być m.in. przetwarzane wyłącznie przez osoby upoważnione do przetwarzania danych osobowych, które zobowiązały się do zachowania tajemnicy pocztowej, tajemnicy przedsiębiorstwa i zostały zapoznane z zasadami ich ochrony.

Ponadto Zamawiający chce posiadać wiedzę o przypadkach, gdyby operator pocztowy zechciał dokonać powierzenia danych osobowych objętych umową na świadczenie usługi podwykonawcom .

Reasumując, chodzi wyłącznie o wypełnienie zapisów ogólnego Rozporządzenia o ochronie danych osobowych (RODO). Zapis zawarty we wzorze umowy dotyczy jedynie zapewnienia Zamawiającego, że wszyscy potencjalni oferenci przystępujący do postępowania na świadczenie usług pocztowych dla Zamawiającego posiadają wdrożone procedury z zakresu ochrony danych osobowych. Dlatego, też nie wydaje się zasadnym usuwania zapisów § 17 tym bardziej, że Zamawiający musi się zabezpieczyć na wypadek, gdyby potencjalny oferent regulacji takowych nie posiadał..

Pytanie 8.

Zamawiający w formularzu cenowy stanowiącym zał. do formularza ofertowego w I części- przesyłki listowe krajowe nie wskazał wymiarów bądź gabarytów poszczególnych grup przesyłek mających wpływ na cenę co uniemożliwia Wykonawcy ich wycenę. Mając jednak na uwadze określenie przez Zamawiającego wymiarów i gabarytów przesyłek w szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia- zał. nr 1 do IWZ ust. 2 Wykonawca prosi także o doprecyzowanie tych informacji w I części formularza cenowego.

Wyjaśnienie –odpowiedź na pytanie 8

Zamawiający mając na uwadze dotychczasowe nadawanie przesyłek, nie będzie stosował dla przesyłek do 500 g formatu większego niż format S ., dla przesyłek ponad 500 g do 1000g – do kalkulacji należy przyjąć format M, a dla przesyłek ponad 1000g do 2000g format L

Wykonawca prosi o udzielenie odpowiedzi i zarazem wnioskuje o przedłużenie terminu składania ofert.

Zamawiający termin składania ofert do dnia 10 grudnia 2019 r. godz. 9:00.


WOJT
mgr inż. Magdalena Korpala-Komorowska