

ZP.WA.271.4.55.2018

**Wykonawcy zainteresowani  
udziałem w postępowaniu**

Odpowiedź na zapytania i zmiana treści ogłoszenia w postępowaniu prowadzonym na podstawie art. 138o ustawy z dnia 29.01.2004r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2017 r. poz. 1579 z późn. zm.) pn.: „Świadczenie usług pocztowych wymagających „urzędowego potwierdzenia nadania” dla Urzędu Miejskiego w Dąbrowie Górniczej”.

Zamawiający informuje, iż w dniu 18.07.2018 r. wpłynęły zapytania w postępowaniu prowadzonym na podstawie art. 138o ustawy z dnia 29.01.2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2017 r. poz. 1579 z późn. zm.) pn.: „Świadczenie usług pocztowych wymagających „urzędowego potwierdzenia nadania” dla Urzędu Miejskiego w Dąbrowie Górniczej”.

Zamawiający działając zgodnie z pkt. XI Ogłoszenia o zamówieniu przedstawia treść zapytań i udziela następujących odpowiedzi, które w przypadku pytania nr 2 powodują zmianę treści Ogłoszenia .

**I. Załącznik nr 1 do ogłoszenia SOPZ ust. I pkt 4 ppkt b, Projekt umowy, §2 ust. 4 pkt b:**

Zamawiający określił, że: dostarczenie poczty przychodzącej pięć razy w tygodniu tj. od poniedziałku do piątku w godzinach od 7:30 – 8:30 do siedziby Urzędu Miejskiego w Dąbrowie Górniczej, przy ul. Granicznej 21, z tolerancją do 30 minut, z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy.

**Pytanie 1:** Wykonawca informuje, że zgodnie z zapisami ustawy Prawo Pocztowe art. 46 ust.2 pkt. 5 zobowiązany jest do doręczania przesyłek co najmniej w każdy dzień roboczy i nie mniej niż 5 dni w tygodniu z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy. Jednocześnie Wykonawca informuje, że zobowiązanie operatora wyznaczonego do doręczania przesyłek w określonych godzinach w istotny sposób narusza zapisy art. 46 ust. 2 pkt. 1, który obliguje go do świadczenia usług powszechnych w sposób jednolity w porównywalnych warunkach. Ponadto, doręczanie korespondencji do Zamawiającego nie jest przedmiotem postępowania, a obowiązkiem ustawowym Wykonawcy jako operatora wyznaczonego i dotyczy przesyłek nadanych za jego pośrednictwem. Dodatkowo zwracamy uwagę, że doręczenie przesyłki 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 nadawanie. Wobec powyższego Wykonawca prosi o modyfikację zapisu w zakresie rezygnacji z określania konkretnych godzin doręczania przesyłek nadchodzących do oddziałów Zamawiającego, gdyż nie stanowi to przedmiotu umowy pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą.

**Odpowiedź:** Zamawiający informuje, że ze względu na charakter pracy Urzędu Miejskiego w Dąbrowie Górniczej, nie może zmodyfikować zapisu w zakresie określenia godzin dostarczenia i odbioru przesyłek. Jednocześnie informuje, że nie będzie w żadnym stopniu ingerować w umowy zawarte pomiędzy adresatem a firmą wysyłkową, jednak wymaga, aby przesyłki nadchodzące do Zamawiającego, będące już w placówce firmy wysyłkowej przekazywane były w godzinach od 7:30 – 8:30 z tolerancją do 30 minut do siedziby Urzędu Miejskiego w Dąbrowie Górniczej, przy ul. Granicznej 21. Wobec powyższego Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisu w tym zakresie.

**II. Załącznik nr 2– Formularz ofertowy, pkt 3:**

Zamawiający wymaga oświadczenia:

3. Oświadczam, że zamówienie wykonywane będzie po zadeklarowanych w Formularzu cenowym cenach

jednostkowych. Ceny jednostkowe podane w Formularzu cenowym będą stałe w okresie obowiązywania umowy i nie ulegną zmianie, z zastrzeżeniem zmian podatku VAT, o których mowa w projekcie umowy stanowiącym załącznik nr 5 do ogłoszenia.

**Pytanie 2:** Czy Wykonawca doprecyzuje zapis na:

3. Oświadczam, że zamówienie wykonywane będzie po zadeklarowanych w Formularzu cenowym cenach jednostkowych. Ceny jednostkowe podane w Formularzu cenowym będą stałe w okresie obowiązywania umowy i nie ulegną zmianie, z zastrzeżeniem zmian, o których mowa w § 9 projektu umowy stanowiącego załącznik nr 5, do ogłoszenia.

**Odpowiedź:** Zamawiający zmienia zapis w „Formularzu ofertowym” pkt 3, który otrzymuje brzmienie:

„3. Oświadczam, że zamówienie wykonywane będzie po zadeklarowanych w Formularzu cenowym cenach jednostkowych. Ceny jednostkowe podane w Formularzu cenowym będą stałe w okresie obowiązywania umowy i nie ulegną zmianie, z zastrzeżeniem zmian, o których mowa w § 9 projektu umowy stanowiącego załącznik nr 5, do ogłoszenia”.

### III. Załącznik nr 5 – Projekt umowy, § 5, pkt 11:

Zamawiający określił:

11. Wykonawca wyraża zgodę na potrącenie kar umownych z przysługującego mu wynagrodzenia.

**Pytanie 3:** Niczym nieograniczone jednostronne prawo naliczenia kar umownych i potrącenia ich przez Zamawiającego z należnego Wykonawcy wynagrodzenia 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.

W związku z powyższym, z uwagi na nierówne ukształtowanie praw stron umowy Wykonawca wnosi o wykreślenie w/w zapisu.

**Odpowiedź:** Wykonawca nie przewiduje zmian w tym zakresie.

### IV. Ogłoszenie o zamówieniu VI , pkt.4, Załącznik nr 5 – Projekt umowy, § 9, pkt 5:

Zamawiający określił, że:

5. W przypadku zmiany cennika Wykonawcy w oparciu o powszechnie obowiązujące przepisy prawa dopuszcza się zmiany cen w formularzu cenowym (załącznik nr 1 do umowy na zadanie 1).

**Pytanie 4:** Wykonawca wnosi o doprecyzowanie w/w zapisu. 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, zwłaszcza wiążącej strony w dłuższym okresie czasu, w świetle istotnych postanowień zawartych w treści wzoru 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 ciążące na Wykonawcy jako operatorze wyznaczonym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

W przypadku Wykonawcy jako operatora wyznaczonego, zobowiązanego do świadczenia powszechnych usług pocztowych, w przypadku zmiany cen za usługi powszechne, w sytuacji ich zaproponowania przez Wykonawcę i wyboru jego oferty, doszłoby do sytuacji świadczenia tych usług w wysokości niższej aniżeli obowiązujące opłaty.

Zgodnie z art. 144 ustawy Pzp zakazuje się istotnych zmian postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru wykonawcy, chyba że zamawiający przewidział możliwość dokonania takiej zmiany w ogłoszeniu o zamówieniu lub w specyfikacji istotnych warunków zamówienia oraz określił warunki takiej zmiany. W szczególności mając na uwadze zapis § 9 ust. 5 projektu umowy, Zamawiający podaje informacje w zakresie zmiany cen w okresie realizacji przedmiotu zamówienia, które jednak w ocenie Wykonawcy stawiają Zamawiającego na pozycji uprzywilejowanej poprzez zapis, że dopuszcza się zmianę cennika Wykonawcy w przypadku, jeżeli zmiana ta będzie korzystna dla Zamawiającego. Takie postanowienie umowy z uwagi na wskazane wyżej okoliczności natury prawnej praktycznie uniemożliwi Wykonawcy złożenie oferty w przedmiotowym postępowaniu.

Czy zatem Zamawiający doprecyzuje istotne postanowienia umowy poprzez modyfikację § 9 ust. 5 wzoru umowy i rozwinięcie zapisów dotyczących zmian cen i podatku VAT, poprzez nadanie mu następującego brzmienia:

"Zamawiający dopuszcza możliwość dokonania zmiany postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru Wykonawcy, w przypadku zmiany „cen jednostkowych brutto” w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w Formularzu cenowym (stanowiącym załącznik do umowy) w sytuacji spowodowanej zmianami tych cen w sposób dopuszczony przez Prawo pocztowe; jeżeli w trakcie obowiązywania umowy nastąpi zmiana w zakresie cen jednostkowych poszczególnych usług, Zamawiający, po uprzednim pisemnym zawiadomieniu ze strony Wykonawcy o zaistnieniu tego zdarzenia, zobowiązuje się do uiszczenia opłaty za świadczone usługi w wysokości obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT. Zmiana wynagrodzenia w takim przypadku nie spowoduje zmiany maksymalnej nominalnej wartości umowy „.

**Odpowiedź:** Wykonawca nie przewiduje zmian w tym zakresie.

#### **V. Zamawiający do dokumentacji przetargowej dołączył wzory umów powierzania przetwarzania danych osobowych.**

**Pytanie 5:** Wykonawca informuje, że projekt umowy, której przedmiotem są usługi pocztowe – nie wymaga zawarcia umów powierzenia przetwarzania danych osobowych.

Legalność przetwarzania danych przez Poczta Polską jest zapewniona poprzez wypełnienie dyspozycji art. 23 ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. o ochronie danych osobowych – przetwarzanie danych jest niezbędne dla zrealizowania uprawnienia lub spełnienia obowiązku wynikającego z przepisu prawa (w związku z ustawą Prawo Pocztove), a od 25 maja 2018 r. na podstawie 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).

Poczta Polska S.A. jest operatorem pocztowym w rozumieniu art. 3 pkt 12 ustawy z dnia 23 listopada 2012r. Prawo pocztowe, tj. przedsiębiorcą uprawnionym do wykonywania działalności pocztowej, na podstawie wpisu do rejestru operatorów pocztowych. 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.

Poczta Polska S.A., w momencie przekazania jej danych osobowych w celu świadczenia usługi, staje się administratorem tych danych. Poczta Polska S.A. jako administrator danych osobowych przetwarza dane Klientów (osób korzystających z usług pocztowych, przekazane każdorazowo przez nadawców przesyłek) w zbiorze danych „Klienci Poczty Polskiej”, zarejestrowanym przez Generalnego Inspektora Ochrony Danych Osobowych (numer księgi 075442)."

Wykonawca wnioskuję o odstąpienie od zawarcia umowy powierzania przetwarzania danych osobowych.

**Odpowiedź:** Zamawiający informuje, iż Wykonawca winien zadeklarować w pkt 9 „Formularzu ofertowym” (załącznik nr 2 do ogłoszenia) na jakiej podstawie będzie przestrzegał przepisów Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 r. w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE (ogólne rozporządzenie o ochronie danych) (Dz.U.UE.L. z 2016 Nr 119 poz. 1) i w zależności od deklaracji Zamawiający dopuszcza brak konieczności zawarcia umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych.

Miejsce składania i otwarcia ofert pozostają bez zmian.

**Podpisali:**

**Komisja:**

**Przewodnicząca Komisji**

Naczelnik Wydziału Administracyjnego Marita Molicka

NACZELNIK  
Wydziału Administracyjnego  
*Marita Molicka*

**Z-ca Przewodniczącego Komisji**

Kierownik Referatu Obsługi Urzędu Wydziału Administracyjnego Zofia Stępień

*nieobecna*

**Sekretarz Komisji**

Inspektor Referatu Obsługi Urzędu Wydziału Administracyjnego Danuta Rozkocha

INSPEKTOR  
Referatu Obsługi Urzędu  
Wydziału Administracyjnego  
*Danuta Rozkocha*

**Członek Komisji**

Podinspektor Referatu Obsługi Urzędu Wydziału Administracyjnego Alicja Juszczak

*nieobecna*

*ce Jusz*

**Członek Komisji ze strony BZP**

Podinspektor BZP Anna Dziwak

PODINSPEKTOR  
Biura Koordynacji Zamówień Publicznych  
i Opinii Prawnych  
*Anna Dziwak*  
Anna Dziwak

**Członek Komisji ze strony BZP**

Główny Specjalista BZP Karol Chruściel

**GŁÓWNY SPECJALISTA**

Biura Koordynacji Zamówień Publicznych  
i Opinii Prawnych

*Karol Chruściel*  
Karol Chruściel

Kierownik BZP Jarosław Rokicki

KIEROWNIK  
Biura Koordynacji Zamówień Publicznych  
i Opinii Prawnych

*Jarosław Rokicki*  
Jarosław Rokicki

**Akceptowała**

Sekretarz Miasta Iwona Bednarska

*meobecne*

**Zatwierdził**

Prezydent Miasta Zbigniew Podraza

Prezydent Miasta

*Zbigniew Podraza*  
Zbigniew Podraza

*Podraza*

90013981009  
90013981009  
90013981009

90013981009  
90013981009  
90013981009