

Poznań, dnia 15.11.2024 r.

## ODPOWIEDZI NA PYTANIA DO WARUNKÓW PRZETARGU

W związku z zapytaniami złożonymi przez Wykonawcę, Zamawiający zgodnie z § 23 ust. 4 Regulaminu Udzielania Zamówień w MPK Poznań Sp. z o.o. nieobjętych ustawą Prawo Zamówień Publicznych (tekst obowiązujący od dnia 07 stycznia 2020 r.), udziela odpowiedzi do Warunków Przetargu (WP) na „Świadczenie usługi operatorskiej telefonii stacjonarnej” – AL.0141.119.2024.

### **Pytanie 1.**

Wykonawca wnosi aby na zasadzie wzajemności § 13 ust. 3 i 4 umowy miały charakter dwustronnie zobowiązujący. W związku z dwustronną relacją pomiędzy Stronami umowy, a tym samym w związku ze wzajemnym udostępnieniem danych osobowych personelu Stron, Strony stają się niezależnymi administratorami udostępnionych im danych, postanowienia o realizacji obowiązku informacyjnego powinny być dwustronne (wzajemne), co jest obecnie praktyką rynkową, w związku z czym wnosimy o odpowiednią modyfikację wskazanych postanowień. Nie widzimy uzasadnienia do obciążania wyłącznie Wykonawcy w zakresie przekazywania klauzuli informacyjnej Zamawiającego (jednocześnie informujemy, że stosowną treść klauzuli informacyjnej Wykonawca dostarczy na etapie zawierania umowy).

### **Pytanie 2.**

W związku ze wskazaniem w PPU, że klauzula informacyjna RODO Zamawiającego stanowi załącznik nr 5 do Umowy, prosimy o analogiczne wskazanie, że treść obowiązku informacyjnego Wykonawcy dla osób, których dane osobowe Zamawiający udostępni Wykonawcy, stanowi załącznik nr 6 do Umowy.

### **Odpowiedź na pyt. 1 i 2:**

Zamawiający dopuszcza zmianę treści § 13 ust. 3 wzoru umowy przez dodanie zdania: „Na potrzeby realizacji niniejszej umowy Wykonawca będzie przetwarzał dane osobowe Zamawiającego na zasadach określonych w klauzuli informacyjnej (stanowiącej Załącznik nr 8)”. W takim przypadku Wykonawca zobowiązany jest przed podpisaniem umowy przedstawić Zamawiającemu do akceptacji wzór klauzuli informacyjnej. Wówczas Zamawiający zmodyfikuje treść §13, ust. 4 zmieniając:

„Wykonawca podpisując niniejszą umowę oświadcza, że wypełnił oraz w trakcie wykonywania umowy wypełni obowiązki informacyjne przewidziane w art. 13 lub art. 14 RODO wobec osób fizycznych, od których dane osobowe bezpośrednio lub pośrednio pozyskał lub będzie pozyskiwał i udostępniał Zamawiającemu w celu realizacji tej Umowy. Wykonawca jest zobowiązany do poinformowania opisanych wyżej osób, że Zamawiający będzie administratorem ich danych osobowych.”

na:

***„Strony podpisując niniejszą umowę oświadczają, że wypełniły oraz w trakcie wykonywania umowy wypełnią obowiązki informacyjne przewidziane w art. 13 lub art. 14 RODO wobec osób fizycznych, od których dane osobowe bezpośrednio lub pośrednio pozyskał lub będą pozyskiwać i udostępniać drugiej Stronie w celu realizacji tej Umowy. Strony są zobowiązane do poinformowania opisanych wyżej osób, że druga Strona będzie administratorem ich danych osobowych”.***

### **Pytanie 3.**

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:**

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.

**Pytanie 4.**

Wykonawca zwraca się do Zamawiającego o uzupełnienie zapisu § 8 ust.9 umowy wskazującego – „W przypadku, gdy zapłacone kary umowne nie wyrównują rzeczywistej szkody każda ze Stron ma prawo dochodzić odszkodowania uzupełniającego na zasadach ogólnych do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody z wyłączeniem utraconych korzyści”

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. Wykonawca zwraca się o doprecyzowanie zapisu poprzez wskazanie, 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.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody się na zmianę wzoru umowy we wnioskowanym zakresie.

**Pytanie 5.**

Wykonawca zwraca się o modyfikację zapisu § 8 ust.7 umowy o treści: „łączna wysokość kar umownych naliczonych na podstawie ust. 2-6 nie może przekroczyć 100% wartości maksymalnego wynagrodzenia netto („„)” na zapis „łączna wysokość kar umownych naliczonych na podstawie ust. 2-6 nie może przekroczyć 40% wartości maksymalnego wynagrodzenia netto(„„).

Wskazanie wysokości kar umownych daje możliwość oceny ryzyka związanego z realizacją umowy. Podkreślenia wymaga, że kary umowne powinny służyć zabezpieczeniu terminowego i należytego wykonania prac, a nie być nadmiernym i nieuzasadnionym obciążeniem dla wykonawcy. Kary umowne są narzędziem w zabezpieczaniu interesów stron umowy, a wysokość kary umownej doznaje ograniczenia w sytuacji, gdy obwarowane nią zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, a także, gdy kara umowna jest rażąco wygórowana. Charakter kar umownych wskazuje, że nie powinno się naliczać kar umownych w celach zarobkowych, a jedynie kompensacyjnych. Mając powyższe na uwadze Wykonawca zwraca się o zmniejszenie ich max wysokości do proponowanej wysokości.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody się na zmianę wzoru umowy we wnioskowanym zakresie.

Powyższe odpowiedzi oraz modyfikacje WP są wiążące dla Wykonawców.