

Postępowanie numer: KA-CZL-DZP.261.1.14.2023

/strona www./

**Wyjaśnienia treści specyfikacji warunków zamówienia w postępowaniu
pt.: Świadczenie usług medycznych z zakresu medycyny pracy dla pracowników Uniwersytetu
Ekonomicznego we Wrocławiu, w tym Filii w Jeleniej Górze**

- I. Na podstawie art. 284 ust. 1 ustawy z 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. 2022 r. poz. 1710 z późn. zm.) do Zamawiającego, zostało skierowane zapytanie (zachowano oryginalną treść pytań) o wyjaśnienie treści SWZ, na które Zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

Pytanie 1

„Proszę o wyjaśnienie oraz zmianę zapisów we wzorze umowy dotyczącej przetargu oznaczonego powyżej - § 6 KARY UMOWNE. Zgodnie z obowiązującym prawem kary z tytułu przetwarzania danych (za niezgodne przetwarzanie danych) może stosować tylko i wyłącznie Prezes Urzędu Ochrony Danych Osobowych, po przeprowadzeniu postępowania wyjaśniającego lub kontrolnego. Strona (UE) przypisuje sobie prawa, których nie posiada, wchodząc w kompetencje Prezesa UODO. Zapis taki w umowie jest bez podstawy prawnej co czyni umowę wadliwą. Ponadto zapis o potrącaniu kar umownych bez jakiegokolwiek wiedzy Wykonawcy, bez informowania Wykonawcy o zaistnieniu sytuacji, która kwalifikuje się do nałożenia kar, wykracza poza ramy przyjętych zasad Etyki w Bussinesie, oraz jest niezgodny z obowiązującym prawem polskim”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów. Zamawiający wyjaśnia, że czym innym jest administracyjna kara pieniężna nakładana przez Prezesa UODO, a czym innym kara umowna zastrzegana na gruncie prawa cywilnego na wypadek niewykonania lub nienależytego zobowiązania niepieniężnego.

Zamawiający nie zawiera z placówką medycyny pracy umowy o powierzenie przetwarzania danych osobowych (z racji posiadanego przez oba podmioty statusu administratora tych danych), niemniej w trosce o ochronę danych osobowych swoich Pracowników, Zamawiający wprowadza do umowy o świadczenie obowiązek, o którym mowy w § 10 lit. b i uznaje wprowadzenie komentowanej tu (związanej z tym obowiązkiem) kary umownej za uzasadnione. Zamawiający wyjaśnia ponadto, że naliczeniu każdej kary umownej towarzyszy wystawienie noty (por. § 6 ust. 7), która ze swej istoty musi zostać doręczona kontrahentowi (dopiero upływ terminu wskazanego w nocie uczyni ewentualną wierzytelność Zamawiającego wymagalną). Nie budzi także wątpliwości, że w razie naliczenia kary umownej to na Zamawiającym spoczywa ciężar dowiedzenia, że jej naliczenie było uzasadnione. Niezrozumiała jest zatem uwaga o braku „jakiegokolwiek wiedzy Wykonawcy” o sytuacji, która kwalifikuje się do nałożenia kary. Co najmniej bowiem doręczenie noty uprawni adresata do kwestionowania zasadności dokonanego naliczenia kary umownej, a w razie utrzymującego się sporu - właściwy do jego rozpoznania pozostanie sąd powszechny. Potrącanie wzajemnych wierzytelności pieniężnych reguluje przepis art. 498 i n. KC, który stanowi podstawę potrącania wymagalnych wierzytelności Zamawiającego (np. z tytułu naliczonych kar umownych) z wymagalnym wynagrodzeniem Wykonawcy. Zamawiający zwraca ponadto uwagę, że uchylono

przepis art. 15r(1) ustawy z dn. 2 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych (a był to jedyny przepis prawa czasowo wykluczający możliwość dokonywania potrąceń zastrzeżonych przez zamawiających kar umownych z wynagrodzeniami wykonawców). Nie zachodzi zatem w tym zakresie jakakolwiek sprzeczność z „zasadami etyki w biznesie” ani tym bardziej z „obowiązującym prawem polskim”.

II. Wyjaśnienia treści SWZ zostaną dołączone do specyfikacji warunków zamówienia i będą stanowić jej integralną część.

III. W związku z tym, że w SWZ nie dokonano zmian, które mogą uniemożliwić złożenie ofert w nakazanym terminie, **Zamawiający nie przedłuża** terminu składania ofert.

Pouczenie o środkach ochrony prawnej.

Zgodnie z przepisami art. 505 oraz art. 513 - 521 ustawy Pzp, Wykonawcom, którzy mają lub mieli interes w uzyskaniu danego zamówienia oraz ponieśli lub mogli ponieść szkodę w wyniku naruszenia przez Zamawiającego przepisów ustawy Pzp przysługują środki ochrony prawnej określone w dziale IX Ustawy Pzp.

Sporządziła: Renata Nazimek

Specjalista Działu Zamówień Publicznych

Zaakceptował: Jakub Wesołowski

Kierownik Działu Zamówień Publicznych