

sygn. post. ZZ-2380-118/24

Informacja na Platformę zakupową

dotyczy: postępowania o udzielenie publicznego prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji na podstawie art. 275 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2024r. poz. 1320) zwanej w dalszej części pisma uPzp na „**Zakup i dostawa telefonów komórkowych, kart SIM wraz ze świadczeniem usług telefonii komórkowej, mobilnego dostępu do internetu i telemetrii.**”

Na podstawie art. 284 ust. 1, 2 i 6 uPzp Zamawiający przekazuje treść zapytań z dnia 15.11.2024 r. wraz z odpowiedziami Zamawiającego:

Pytanie 1:

Wykonawca wnosi, aby do umowy dodać postanowienia o tzw. udostępnieniu danych osobowych personelu/przedstawicieli Stron. Oczywiście jest bowiem, że do takiego udostępnienia dojdzie, a w wyniku tego Strony staną się niezależnymi administratorami w/w danych osobowych. Pomiędzy Stronami umowy dojdzie do wymiany danych osobowych personelu Stron, co na gruncie zasad ochrony danych osobowych określane jest ich „udostępnieniem” (pomiędzy dwoma niezależnymi administratorami).

Poniżej propozycja zapisów. Wykonawca wnosi o dopisanie::

- 1) W celu wykonania Umowy, Strony wzajemnie udostępniają sobie dane swoich pracowników i współpracowników zaangażowanych w wykonywanie Umowy w celu umożliwienia utrzymywania bieżącego kontaktu przy wykonywaniu Umowy, a także – w zależności od specyfiki współpracy - umożliwienia dostępu fizycznego do nieruchomości drugiej Strony lub dostępu do systemów teleinformatycznych drugiej Strony.
- 2) W celu zawarcia i wykonywania Umowy, Strony wzajemnie udostępniają sobie dane osobowe osób reprezentujących Strony, w tym pełnomocników lub członków organów w celu umożliwienia kontaktu między Stronami jak i weryfikacji umocowania przedstawicieli Stron.
- 3) Wskutek wzajemnego udostępnienia danych osobowych osób wskazanych w ppkt 1) oraz 2) powyżej, Strony stają się niezależnymi administratorami udostępnionych im danych. Każda ze Stron jako administrator udostępnionych jej danych osobowych samodzielnie decyduje o celach i środkach przetwarzania udostępnionych jej danych osobowych, w granicach obowiązującego prawa i ponosi za to odpowiedzialność.
- 4) Strony wzajemnie przeکاżą swoim pracownikom i współpracownikom treść określonych przez drugą Stronę Informacji o danych osobowych dotyczącej pracowników i współpracowników drugiej Strony, przed udostępnieniem ich danych osobowych drugiej Stronie, udokumentują to przekazanie, a także będą przechowywały dokumentację przekazania w sposób zapewniający jej dostępność oraz integralność przez czas trwania Umowy, a także 5 lat dłużej.

- 5) Jeśli Koordynator Umowy Strony nie wskaże inaczej w formie pisemnej, elektronicznej lub e-mailowej, druga Strona, w wykonaniu obowiązku z ppkt 4), powinna użyć treści Informacji o danych osobowych dotyczącej pracowników i współpracowników drugiej Strony, dostępnej na stronie [www._____](#) (wersja Wykonawcy), [www._____](#) (wersja Zamawiającego).

Odpowiedź:

Zamawiający zmodyfikował projektowane postanowienia Umowy - załącznik nr 6 do SWZ dodając proponowane zapisy jako **§ 11 Udostępnienie danych osobowych**.

Pytanie 2:

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:

Zamawiający zmodyfikował projektowane postanowienia Umowy - załącznik nr 6 do SWZ dodając **w § 4 ust.9 o treści:**

9. Treść obowiązku informacyjnego Wykonawcy dostępna jest na stronie [www.....](#) bądź w załącznikach do umowy (Wykonawca dostarczy jego treść na etapie zawierania umowy).

Pytanie 3:

Wykonawca wnosi, aby na zasadzie wzajemności postanowienia dotyczące zasad poufności § 8 miały charakter dwustronnie zobowiązujący

Odpowiedź:

Zamawiający zmodyfikował projektowane postanowienia Umowy - załącznik nr 6 do SWZ w zakresie:

§ 8 ust.1

Dostęp do informacji niejawnych

jest:

1. Wykonawca zobowiązuje się do zachowania poufności wszystkich informacji, w których posiadanie wszedł w trakcie wykonywania Umowy lub w związku z wykonywaną umową oraz do niewykorzystywania ich do innych celów niż wykonywanie czynności wynikających z niniejszej Umowy.

zmienia się na:

1. Strony zobowiązują się do zachowania poufności wszystkich informacji, w których posiadanie weszły w trakcie wykonywania Umowy lub w związku z wykonywaną umową oraz do niewykorzystywania ich do innych celów niż wykonywanie czynności wynikających z niniejszej Umowy.

Pytanie 4:

Zgodnie z załącznikiem nr 8 do SWZ (opis przedmiotu zamówienia) przedmiotem zamówienia jest m.in. „zakup kart SIM”. Wykonawca nadmienia, że karty SIM nie są przedmiotem sprzedaży, ponieważ stanowią element sieci telekomunikacyjnej. Karty SIM przez cały okres świadczenia usług na rzecz zamawiającego pozostają własnością operatora. Po zakończeniu świadczenia usług karty SIM nie podlegają zwrotowi. W związku z tym wykonawca wnosi o modyfikację SWZ poprzez wykreślenie odniesień do sprzedaży kart SIM oraz zastąpienie ich postanowieniami określającymi obowiązek dostarczenia przez wykonawcę kart SIM przy pomocy których wykonawca będzie świadczył usługi.

Odpowiedź:

Zamawiający nie przewiduje wprowadzenia zapisu o takiej treści, ponieważ zakup odnosi się w tym przypadku do świadczenia usług przy pomocy dostarczonych kart SIM.

Pytanie 5:

W celu umożliwienia złożenia oferty dedykowanej, wykonawca wnosi o wyjaśnienie, czy zamawiający posiada status przedsiębiorcy lub organizacji pozarządowej? W przypadku gdy Zamawiający, posiada status przedsiębiorcy – inny niż status dużego przedsiębiorcy – wykonawca wnosi o potwierdzenie, że zamawiający wyraża zgodę, aby nie miały zastosowania przepisy ustawy Prawo komunikacji elektronicznej, dotyczące następujących uprawnień konsumenta:

- a) ochrona konsumenta w przypadku skorzystania z ofert wiązanych;
- b) ograniczenie czasu określonego obowiązywania umowy do 24 miesięcy;
- c) wymogi treści umowy o świadczenie usług komunikacji elektronicznej dla konsumenta
- d) doręczenie i zakres informacji przedumownych
- e) sposób przedstawienia informacji przedumownych
- f) doręczenie i zakres zwięzłego podsumowania umowy
- g) dostępność dokumentów umownych dla osób z niepełnosprawnościami.

Odpowiedź:

Zamawiający nie posiada żadnego z ww. statusów.

Pytanie 6:

Zgodnie z załącznikiem nr 8 do SWZ (opis przedmiotu zamówienia) zamawiający oczekuje uruchomienia „*usługi zapewniającej ochronę danych i urządzeń łączących się z siecią. Pozwalającą na blokowanie podejrzanych stron internetowych oraz informującą o wykrytych próbach komunikacji ze stronami, które stanowią zagrożenie dla sieci mobilnej*”. Postanowienie to wskazuje wprost na usługę oferowaną przez wykonawcę Orange. Identyczny zapis znajduje się bowiem na stronie internetowej tego operatora pod linkiem : [CyberWatch – ochrona danych firmowych | Orange Polska](#),

i odnosi się do oferowanej przez tego wykonawcę usługi CyberWatch. Tym samym opis przedmiotu zamówienia wskazuje, że zamawiający opisuje usługi świadczonej przez operatora, który aktualnie wykonuje umowę na rzecz zamawiającego. Przedmiotu zamówienia nie można opisywać w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję, w szczególności poprzez wskazanie jego pochodzenia, źródła lub szczególnego procesu, który charakteryzuje produkty lub usługi dostarczane przez konkretnego wykonawcę (art. 99 ust. 4 ustawy prawo zamówień publicznych). Posłużenie się przez zamawiającego cytatem z opisu usługi konkretnego wykonawcy, wskazuje że zamawiający zainteresowany jest nabyciem rozwiązania oferowanego przez tego wykonawcę, co może utrudniać konkurencję. W związku z tym wykonawca wnosi o wykreślenie tego w wymogu z SWZ.

Odpowiedź:

W przytoczonym zapisie z załącznika nr 8 do SWZ znajduje się opis usługi, który jest bardzo ogólny i nie wskazuje na konkretne rozwiązania techniczne czy programowe. Jeżeli Zamawiający chce, żeby wykonawca świadczył usługę zapewniającą ochronę danych i urządzeń łączących się z siecią, to choćby inaczej to nazwał i tak dalej będzie to ta sama usługa – sposób opisu nie ma znaczenia.

Pytanie 7:

Wykonawca nadmienia, że od dnia 10.11.2024 r. nie obowiązuje ustawa z dn. 16 lipca 2024 r. prawo telekomunikacyjne, która została zastąpiona nową ustawą z dnia 12.07.2024 ustawą prawo komunikacji elektronicznej. Wykonawca wnosi o dostosowanie postanowień umowy do obowiązujących aktualnie przepisów, w tym zastąpienie określenia „umowy o świadczenie usług telekomunikacyjnych” określeniem „umowy o świadczenie usług komunikacji elektronicznej”

Odpowiedź:

Zamawiający zmodyfikował Projektowane Postanowienia Umowy- załącznik nr 6 do SWZ w zakresie:

Tytuł

jest:

Projektowane postanowienia umowy o Świadczenie Usług Telekomunikacyjnych

~~jest~~ zmienia się na:

Projektowane postanowienia umowy o Świadczenie Usług Komunikacji Elektronicznej

§ 1 ust.1

Przedmiot umowy

jest:

...zgodnie z wymaganiami zawartymi w ustawie z dn. 16 lipca 2004 r. Prawo Telekomunikacyjne (Dz. U. z 2024 r. poz. 34, 731, 834, 1222).

W wykonaniu przedmiotu Umowy, Zamawiający zawrze z Wykonawcą jedną Umowę o Świadczenie Usług Telekomunikacyjnych (dalej zwaną: „UoŚUT”) dla wszystkich kart SIM. zmienia się na:

....zgodnie z wymaganiami zawartymi w ustawie z dn. 12 lipca 2024 r. Prawo komunikacji elektronicznej (Dz. U. z 2024 r. poz. 1221).

W wykonaniu przedmiotu Umowy, Zamawiający zawrze z Wykonawcą jedną Umowę o Świadczenie Usług Komunikacji Elektronicznej (dalej zwaną: „UoŚUKE”) dla wszystkich kart SIM.

Pytanie 8:

Zgodnie z par 6 ust.1 lit. b umowy, zamawiający przewiduje karę umowną za zwłokę w realizacji przedmiotu umowy (aktywacji kart SIM i świadczenia usługi telemetrii) w wysokości 3 % wartości brutto przedmiotu umowy za każdy dzień zwłoki. Z tytułu zwłoki w rozpoczęciu świadczenia usług telekomunikacyjnych zamawiający obciąży wykonawcę karą umowną 3000 zł za każdy dzień zwłoki na podstawie par 6 ust. 12 umowy. Tym samym zamawiający opisał w umowie możliwość obciążenia wykonawcy w tych samych okolicznościach dwukrotnie, co jest niedopuszczalne. Zwłoka w rozpoczęciu świadczenia usług (aktywacja kart SIM równoznaczna z rozpoczęciem świadczenia usług) uprawniałaby zamawiającego do obciążania wykonawcę karą umowną w wysokości 3 % wynagrodzenia za każdy dzień zwłoki i kara umowną w kwocie 3000 zł za każdy dzień zwłoki. W związku z tym wykonawca wnosi o wykreślenie 6 ust.1 lit. b

Odpowiedź:

Zamawiający zmodyfikował Projektowane Postanowienia Umowy- załącznik nr 6 do SWZ usuwając w § 6 ust.12 o treści:

12. Z tytułu zawinionej przez Wykonawcę zwłoki w rozpoczęciu świadczenia usług telekomunikacyjnych będących przedmiotem Umowy, za każdy rozpoczęty dzień (dzień liczony od godziny 0.00 do godziny 24.00) terminu Zamawiającemu przysługuje prawo do obciążenia Wykonawcy karą umowną w wysokości 3.000,00 (słownie: trzy tysiące) PLN.

Ponadto w § 6 ust. 13-14 otrzymuje numerację 12-13.

Pytanie 9:

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie do czego odnosi się postanowienie w par 7 ust. 5 umowy ?

Odpowiedź:

Zamawiający zmodyfikował Projektowane Postanowienia Umowy- załącznik nr 6 do SWZ usuwając w § 7 ust.5 o treści:

5. Prawo odstąpienia od Umowy z przyczyn powyższych nie przysługuje po upływie terminu gwarancji.

Ponadto w § 7 ust. 6-7 otrzymuje numerację 5-6.

W załączeniu:

Zmodyfikowane projektowane postanowienia umowy – załącznik nr 6 do SWZ

W związku z powyższym Zamawiający **zmienia termin składania i otwarcia ofert na dzień 25.11.2024 r.** (godziny pozostają bez zmian) oraz **zmienia termin związania ofertą na dzień 24.12.2024 r.**, co skutkuje zmianą daty w Rozdziale XV SWZ w ust. 1 i 4 dotyczącym terminu składania i otwarcia ofert oraz w ust 8 dotyczącym terminu związania ofertą.

wyk. w 1 egz.
wyk. A.G.