

YA-261-03-2020

Bydgoszcz, 13 października 2020 r.

Odpowiedzi na pytania

Polskie Radio – Regionalna Rozgłośnia w Bydgoszczy „Polskiego Radia Pomorza i Kujaw” S.A. uprzejmie informuję, iż w toku postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na: „**Usługi ochrony osób i mienia oraz usługi recepcyjne**” (YA-261-03-2020), prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego do dnia 09 października 2020 r. wpłynęły do Zamawiającego następujące pytania:

1. Czy w przypadku zadeklarowania przez pracownika ochrony pracy powyżej pełnego etatu, Zamawiający oprócz wymogu umowy o pracę w pełnym wymiarze godzin, pozostawi w gestii Wykonawcy formę zatrudnienia w dodatkowym wymiarze roboczogodzin dla tego samego pracownika?

Odp. Zgodnie z zapisem III.2.1) Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, Zamawiający wymaga, aby wszystkie osoby realizujące przedmiot zamówienia, które wykonywać będą czynności faktycznie związane z przedmiotem zamówienia opisane w SIWZ zostały zatrudnione na podstawie umowy o pracę.

2. Jeśli Zamawiający dopuści możliwość zatrudnienia powyżej pełnego etatu pracowników pracujących na podstawie umowy cywilnoprawnej czy przewiduje waloryzację minimalnej stawki godzinowej na podstawie art. 142 ust. 5 pkt 2 PZP?

Odp.: Zgodnie z zapisem III.2.1) Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, Zamawiający wymaga, aby wszystkie osoby realizujące przedmiot zamówienia, które wykonywać będą czynności faktycznie związane z przedmiotem zamówienia opisane w SIWZ zostały zatrudnione na podstawie umowy o pracę, w związku z czym nie przewiduje możliwości zatrudnienia pracowników na podstawie umowy cywilnoprawnej, a tym samym waloryzacji stawki godzinowej.

3. Zamawiający sporządził zamówienie na ochronę osób i mienia oraz obsługę recepcji, jedyna wzmianka w SIWZ o sposobie ochrony to zapewnienie stałej obecności pracowników. Ilu pracowników na zmianie, czy zmiana to 24 godziny.

Czy ochrona ma być realizowana całodobowo przez jedną osobę?

Odp.: Zamawiający wymaga zapewnienia obsady pracownika ochrony przez całą dobę we wszystkie dni w roku.

4. Ile roboczogodzin w skali miesiąca średnio będzie do wypracowania dla Wykonawcy na wszystkich posterunkach?

Odp.: Zamawiający wymaga zapewnienia jednego pracownika ochrony przez całą dobę we wszystkie dni w roku. W związku z tym liczbę godzin miesięcznie można obliczyć ze wzoru: 24h x liczba dni w miesiącu.

5. Jakie wyposażenie mają mieć pracownicy, czy mają być uzbrojeni, jeśli tak w jakiego rodzaju broń?

Odp.: Pracownicy ochrony są uzbrojeni w paralizator elektryczny, gaz rmg, pałkę Tonfa.

6. Czy posiadanie wpisu na listę kwalifikowanych pracowników ochrony jest wystarczające do pełnienia obowiązków (zapisy SIWZ) i nie muszą posiadać dopuszczenia do posiadania broni obiektowej?

Odp.: Zamawiający wymaga aby pracownik wpisany był na listę kwalifikowanych pracowników ochrony i posiadał dopuszczenie do posiadania broni obiektowej.

7. Czy jeśli ma być uzbrojony pracownik, czy jest wyznaczone miejsce na przechowywanie broni?

Odp.: Broń i amunicja będąca na wyposażeniu bezpośredniej ochrony fizycznej stałej, doraźnej oraz polegającej na stałym monitorowaniu sygnałów alarmowych przechowywana jest zgodnie z rozporządzeniem MSWIA z dnia 6 sierpnia 1998 r. w sprawie zasad uzbrojenia specjalistycznych uzbrojonych formacji ochronnych i warunków przechowywania broni i amunicji (Dz.U. z 1998 r. 113 poz. 730).

8. Czy cena oferty ma być sporządzona na dzień składania ofert tj. minimalnej płacy w 2020 roku z możliwością waloryzacji u Zamawiającego na 2021 rok?

Odp.: Zgodnie z przepisami ustawy Prawo zamówień publicznych, cena oferty powinna stanowić cenę rynkową, za którą, uwzględniając koszty wykonania zamówienia oraz konieczność osiągnięcia przez wykonawcę chociażby niewielkiego zysku, wykonawca jest w stanie w sposób prawidłowy, terminowy, zgodny z zawartą umową oraz z oczekiwaniami zamawiającego, wykonać przedmiot zamówienia. Opis sposobu obliczania ceny znajduje się w rozdziale XIII SIWZ.

9. Zamawiający w rozdziale VI ust. 2 lit. a pkt. 2 wymaga, aby wykonawca dysponował *specjalistyczną uzbrojoną formacją ochronną*. Proszę o informację, czy należy ten warunek rozumieć jako dysponowanie uzbrojoną grupą interwencyjną?

Odp.: Oferent musi dysponować SUFO czyli służbami ochrony, utworzonymi na podstawie ustawy o ochronie osób mienia z dnia 1997 r.

10. Zamawiający w par. 5 ust. 1 umowy określił wysokość kar umownych jakie będą naliczane w przypadku niewykonania bądź nienależytego wykonania umowy. Obciążenie finansowe jakie może wynikać w związku z wysokością nałożonych kar za konkretne uchybienie jest nieadekwatne do wartości zamówienia. Wobec powyższego wnoszę o modyfikację par. 5 ust. 1 umowy w następujący sposób:

- zmniejszenie kar umownych o **50%**

Te drastycznie wysokie kary umowne w naszej ocenie wywołują niczym nieuzasadnione korzyści dla Zamawiającego. Ponadto zastrzeżenie kar umownych w takiej wysokości (jak zawarto w umowie) są sprzeczne z zasadami współżycia społecznego w rozumieniu art.58 par.2 i art. 3531 k.c., a tym samym z mocy prawa powinny zostać uznane za nieważne.

Zapisy umów nie powinny faworyzować jednej ze stron. W tym przypadku mamy do czynienia z nad zbyt wygórowanymi karami umownymi, wobec powyższego żądanie zmiany zapisów w powyższym zakresie jest w pełni uzasadnione.

Orzeczenie Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 29 czerwca 2009 roku (KIO/UZP 767/09) przedstawia pogląd, zgodnie z którym mimo, iż sytuacja Zamawiającego przy kształtowaniu treści umowy jest silniejsza, powinien on brać pod uwagę nie tylko swoje interesy, ale także interesy wykonawcy i starać się ułożyć stosunek prawny tak, aby te interesy były zrównoważone.

Wobec powyższego wnoszę o zmniejszenie kar zawartych w par. 5 ust. 1 umowy.

Odp.: Zamawiający nie znajduje podstaw do zmiany zapisów. W ocenie Zamawiającego przewidziane w umowie wysokości kar umownych nie są rażąco wysokie.

11. Wnoszę o zawarcie umowy, klauzuli, która umożliwi obu stronom rozwiązanie umowy za wypowiedzeniem tj.: „każda ze stron ma prawo wypowiedzieć umowę z zachowaniem 3 miesięcznego okresu wypowiedzenia”. Zaznaczam, iż sytuacja Zamawiającego przy kształtowaniu treści umowy jest silniejsza, dlatego powinien on brać pod uwagę nie tylko swoje interesy, ale także interesy wykonawcy i starać się ułożyć stosunek prawny tak, aby te interesy były zrównoważone. Prawo jednostronnego wypowiedzenia umowy przysługujące obu stronom z okresem wypowiedzenia umożliwiającym drugiej stronie dostosowanie się do sytuacji, jest w opinii Wykonawcy celowe.

Odp.: Zamawiający nie przewiduje możliwości wcześniejszego wypowiedzenia umowy.

12. Wnoszę o wprowadzenie do par.2 Umowy, zapisu: „, Aneks będzie obowiązywał od dnia jego zawarcia ze skutkiem od dnia wejścia w życie zmian przepisów będących podstawą do zmiany wysokości wynagrodzenia albo od dnia zawnioskowanego przez Stronę jeżeli będzie to termin późniejszy”. Powyższy zapis jest zgodny z dotychczasowym orzecznictwem KIO.

Odp.: Obecne zapisy umożliwiają Wykonawcy przeprowadzenie procedury związanej z podwyższeniem wynagrodzenia jeszcze przed dniem wejścia w życie zmian przepisów będących podstawą do zmiany wysokości wynagrodzenia. Jeżeli jednak wykonawca zaniecha wszczęcia takiej procedury brak jest podstaw, aby ewentualny późniejszy wniosek Wykonawcy w tym zakresie miał wywierać skutki ex tunc.

14. Czy Zamawiający dopuszcza do udziału w postępowaniu osoby z orzeczonym stopniem niepełnosprawności?

Odp.: Zamawiający wymaga aby pracownicy Wykonawcy wykonujący usługę ochrony osób i mienia oraz usługi recepcyjne byli wpisani na listę kwalifikowaną pracowników ochrony.

15. Wnoszę o wprowadzenie do Umowy, zapisu zgodnego z art. 144 ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych, znowelizowanego poprzez ustawę z dnia 31 marca 2020 r. o zmianie ustawy o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych oraz niektórych innych ustaw:

1) zmianę terminu wykonania umowy lub jej części, lub czasowe zawieszenie wykonywania umowy lub jej części,

2) zmianę sposobu wykonywania dostaw, usług lub robót budowlanych,

3) zmianę zakresu świadczenia wykonawcy i odpowiadającą jej zmianę wynagrodzenia wykonawcy – o ile wzrost wynagrodzenia spowodowany każdą kolejną zmianą nie przekroczy 50% wartości pierwotnej umowy.

Odp.: Zamawiający nie znajduje podstaw do modyfikacji zapisów umowy w tym zakresie.

15. Wnoszę o modyfikację par 2 Umowy, poprzez dodanie do punktu 5 dot. waloryzacji - zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych”.

Odp.: Zamawiający przychylił się do wniosku i dokonał stosownych zmian w projekcie umowy (Nowy załącznik nr 4 do SIWZ).

16. Wnoszę o modyfikację par 2 umowy poprzez dodanie po ust 3 dodatkowego zapisu: „odpowiednia zmiana wynagrodzenia, o której mowa w ust. 1, uwzględnia sumę wzrostu kosztów realizacji zamówienia publicznego wynikającą z wpłat do PPK dokonywanych przez podmioty zatrudniające uczestniczące w wykonaniu zamówienia publicznego”. Powyższy zapis wynika z art.135 ust.2 ustawy z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych.

Odp.: Zamawiający nie znajduje podstaw do modyfikacji zapisów umowy w tym zakresie.

17. Czy Zamawiający wyraża zgodę na zawarcie umowy dot. wzajemnego powierzenia przetwarzania danych osobowych. Umowa chroni interesy zarówno Zamawiającego jaki i Wykonawcy, w związku z obowiązującymi przepisami RODO. Wzór poniżej

Wzajemna umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych

zawarta dnia _____ pomiędzy:
(zwana dalej „Umową”)

_____ (*dane podmiotu który umowę zawiera)

zwany w dalszej części umowy „Zleceniodawca”
reprezentowana przez:

oraz

_____ (*dane podmiotu który umowę zawiera)

zwany w dalszej części umowy „Wykonawca”
reprezentowana przez:

zwani w dalszej części umowy „Administratorami danych” lub „Podmiotami przetwarzającymi”

§ 1

Powierzenie przetwarzania danych osobowych

1. Administratorzy danych powierzają Podmiotom przetwarzającym, w trybie art. 28 ogólnego rozporządzenia o ochronie danych z dnia 27 kwietnia 2016 r. (zwanego w dalszej części „Rozporządzeniem”) dane osobowe do przetwarzania, na zasadach i w celu określonym w Umowie.
2. Podmioty przetwarzające zobowiązują się przetwarzać powierzone im w formie pisemnej i elektronicznej dane osobowe zgodnie z Umową, Rozporządzeniem oraz z innymi przepisami prawa powszechnie obowiązującego, które chronią prawa osób, których dane dotyczą.
3. Podmioty przetwarzające oświadczają, iż stosują środki bezpieczeństwa spełniające wymogi Rozporządzenia.

§ 2

Zakres i cel przetwarzania danych przez Wykonawcę

1. Wykonawca będzie przetwarzał, powierzone na podstawie umowy dane zwykłe w postaci wizerunku, imion i nazwisk, adresu zamieszkania, numeru dowodu, numeru PESEL, tablic rejestracyjnych, obejmujących pracowników, klientów, dostawców lub innych osób współpracujących z Wykonawcą.
2. Powierzone przez Zleceniodawcę dane osobowe będą przetwarzane przez Wykonawcę wyłącznie w celu realizacji umowy z dnia nr

§ 3

Zakres i cel przetwarzania danych przez Zleceniodawcę

1. Zleceniodawca będzie przetwarzał, powierzone na podstawie umowy dane zwykłe w postaci wizerunku, imion i nazwisk, adresu zamieszkania, numeru dowodu, numeru PESEL, tablic rejestracyjnych, obejmujących pracowników, klientów, dostawców lub innych osób współpracujących z Wykonawcą.
2. Powierzone przez Wykonawcę dane osobowe będą przetwarzane przez Wykonawcę wyłącznie w celu realizacji umowy z dnia nr

§ 4

Sposób wykonania Umowy w zakresie przetwarzania danych osobowych

1. Podmioty przetwarzające zobowiązują się, przy przetwarzaniu powierzonych danych osobowych, do ich zabezpieczenia poprzez stosowanie odpowiednich środków technicznych i organizacyjnych zapewniających adekwatny stopień bezpieczeństwa odpowiadający ryzyku związanym z przetwarzaniem danych osobowych, o których mowa w art. 32 Rozporządzenia.
2. Podmioty przetwarzające zobowiązują się dołożyć należytej staranności przy przetwarzaniu powierzonych danych osobowych.
3. Podmioty przetwarzające zobowiązują się do nadania upoważnień do przetwarzania danych osobowych wszystkim osobom, które będą przetwarzały powierzone dane w celu realizacji Umowy.
4. Podmioty przetwarzające zobowiązują się zapewnić zachowanie w tajemnicy, (o której mowa w art. 28 ust 3 pkt b Rozporządzenia) przetwarzanych danych przez osoby,

które upoważnią do przetwarzania danych osobowych w celu realizacji niniejszej umowy, zarówno w trakcie zatrudnienia ich w Podmiocie przetwarzającym, jak i po jego ustaniu.

5. Podmioty przetwarzające po zakończeniu świadczenia usług związanych z przetwarzaniem usuwają/zwracają Administratorom danych wszelkie dane osobowe (*należy wybrać czy podmiot przetwarzający ma usunąć czy zwrócić dane*) oraz usuwają wszelkie ich istniejące kopie, chyba że prawo Unii lub prawo państwa członkowskiego nakazują przechowywanie danych osobowych.
6. W miarę możliwości Podmioty przetwarzające pomagają Administratorom danych w niezbędnym zakresie wywiązywać się z obowiązku odpowiadania na żądania osoby, której dane dotyczą oraz wywiązywania się z obowiązków określonych w art. 32-36 Rozporządzenia.

§5

Prawo kontroli

1. Administratorzy danych zgodnie z art. 28 ust. 3 pkt h) Rozporządzenia mają prawo kontroli, czy środki zastosowane przez Podmioty przetwarzające przy przetwarzaniu i zabezpieczeniu powierzonych danych osobowych spełniają postanowienia Umowy.
2. Podmioty przetwarzające udostępniają Administratorom danych wszelkie informacje niezbędne do wykazania spełnienia obowiązków określonych w art. 28 Rozporządzenia.

§6

Podpowierzenie

1. Podmioty przetwarzające mogą powierzyć dane osobowe objęte Umową do dalszego przetwarzania podwykonawcom jedynie w celu wykonania umowy po uzyskaniu uprzedniej pisemnej zgody Administratorów danych.
2. Przekazanie powierzonych danych do państwa trzeciego może nastąpić jedynie na pisemne polecenie Administratora danych chyba, że obowiązek taki nakłada na Podmiot przetwarzający prawo Unii lub prawo państwa członkowskiego, któremu podlega Podmiot przetwarzający. W takim przypadku przed rozpoczęciem przetwarzania Podmiot przetwarzający informuje Administratora danych o tym obowiązku prawnym, o ile prawo to nie zabrania udzielania takiej informacji z uwagi na ważny interes publiczny.
3. Podwykonawcy, o którym mowa w §6 ust. 1 Umowy winni spełniać te same gwarancje i obowiązki jakie zostały nałożone na Podmioty przetwarzające w Umowie.
4. Podmioty przetwarzające ponoszą pełną odpowiedzialność wobec Administratorów danych za niewywiązywanie się ze spoczywających na podwykonawcy obowiązków ochrony danych.

§7

Odpowiedzialność Podmiotów przetwarzających

Podmioty przetwarzające są odpowiedzialne za udostępnienie lub wykorzystanie danych osobowych niezgodnie z treścią Umowy, a w szczególności za udostępnienie powierzonych do przetwarzania danych osobowych osobom nieupoważnionym.

§8

Czas obowiązywania Umowy

Umowa została zawarta na czas realizacji umowy z dnia
nr

§9

Zasady zachowania poufności

1. Podmioty przetwarzające zobowiązują się do zachowania w tajemnicy wszelkich informacji, danych, materiałów, dokumentów i danych osobowych otrzymanych od Administratorów danych i od współpracujących z nim osób oraz danych uzyskanych w jakikolwiek inny sposób, zamierzony czy przypadkowy w formie ustnej, pisemnej lub elektronicznej („Dane Poufne”).

2. Podmioty przetwarzające oświadczają, że w związku z zobowiązaniem do zachowania w tajemnicy Danych Poufnych nie będą one wykorzystywane, ujawniane ani udostępniane bez pisemnej zgody Administratorów danych w innym celu niż wykonanie Umowy, chyba że konieczność ujawnienia posiadanych informacji wynika z obowiązujących przepisów prawa lub Umowy.
3. Podmioty przetwarzające zobowiązują się do dołożenia wszelkich starań w celu zapewnienia, aby środki łączności wykorzystywane do odbioru, przekazywania oraz przechowywania danych poufnych gwarantowały zabezpieczenie Danych Poufnych w tym w szczególności danych osobowych powierzonych do przetwarzania, przed dostępem osób trzecich nieupoważnionych do zapoznania się z ich treścią.

§10

Postanowienia końcowe


1. Umowa została sporządzona w dwóch jednobrzmiących egzemplarzach dla każdej ze Stron.
2. W sprawach nieuregulowanych zastosowanie będą miały przepisy Kodeksu cywilnego oraz Rozporządzenia.

Zleceniodawca

Wykonawca

**należy uzupełnić odpowiednio.*

Odp.: Zamawiający nie przewiduje zawarcia odrębnej umowy w zakresie wzajemnego powierzenia przetwarzania danych osobowych.


Jolanta Kuligowska-Roszak
Prezes Zarządu
Redaktor Naczelny