

Sfinansowano w ramach reakcji Unii na pandemię COVID- 19

Środa Wielkopolska, dnia 18 sierpnia 2022 roku

IiZ.271.14.2022

Wyjaśnienia treści Specyfikacji Warunków Zamówienia

Działając na podstawie art. 135 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. z 2021 poz. 1129 ze zmianami), dalej: „ustawa”, Zamawiający przedstawia pytania Wykonawców wraz z odpowiedziami Zamawiającego:

1. Czy Zamawiający dopuszcza możliwość dodania do każdego laptopa informacji o sposobie samodzielnego wgrania pakietu LibreOffice i programu antywirusowego, w zamian za ich instalację na urządzeniach ? Instalacja dodatkowego oprogramowania wymaga rozpakowania urządzeń i naruszenia fabrycznych zabezpieczeń produktu. Otwarcie wcześniej laptopa naraża Zamawiającego na możliwość otrzymania niekompletnego sprzętu.

Odpowiedź: Nie. Zamawiający podtrzymuje postanowienia treści SWZ (w szczególności działu IV pkt 4 SWZ).

2. 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: Tak. 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

3. Wnosimy o uzupełnienie zapisu § 9, ust 4 Umowy wskazującego, że: „*Strony Umowy niezależnie od kar umownych mogą dochodzić, na zasadach ogólnych prawa cywilnego, odszkodowania przewyższającego zastrzeżone kary umowne*” - określenie maksymalnej wysokości odszkodowania umożliwi Wykonawcy ocenę ryzyka związanego z realizacją umowy. Wskazana regulacja powoduje prawo do dochodzenia należności w nieograniczonej wysokości. Z tego względu czy Wykonawca potwierdza, że Zamawiający wyraża zgodę na uzupełnienie zapisu, poprzez wskazanie, że łączna wysokość odszkodowania wraz z naliczonymi karami nie przekroczy całkowitej wartości umowy. Wykonawca zwraca uwagę,

Sfinansowano w ramach reakcji Unii na pandemię COVID- 19

że wskazanie maksymalnej wysokości odszkodowania umożliwi określenie ryzyka związanego z realizacją umowy. Czy Zamawiający doprecyzuje zapisy umowy?

Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapis § 9 ust. 4 Umowy w brzmieniu jak zostało to określone w projekcie umowy, stanowiącym załącznik do SWZ. Oszacowanie ryzyka związanego z realizacją zamówienia należy do obowiązków Wykonawcy. Zgodnie z dyspozycją art. 436 pkt 3 ustawy pzp, Zamawiający zobligowany jest do określenia w umowie o udzielenie zamówienia publicznego „łącznej maksymalnej wysokości kar umownych, których mogą dochodzić strony”, przywołany przepis nie reguluje kwestii odszkodowawczych związanych z realizacją zamówienia.

4. Zgodnie z treścią § 9 ust. 3 Umowy: *„W razie opóźnienia w zapłacie kary umownej Zamawiający może potrącić należną mu karę umowną z należności przysługującej Wykonawcy od Zamawiającego, na co Wykonawca wyraża zgodę, z zastrzeżeniem art. 15r¹ ust. 1 ustawy z dnia 2 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych (t. j. Dz. U. z 2021 r., poz. 2095 z późn. zm.)”* - w celu uniknięcia w tym zakresie nieporozumień Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że naliczenie i potrącenie kar umownych poprzedzone zostanie postępowaniem wyjaśniającym, które potwierdzi prawidłowość naliczania kar umownych. Powyższe wynika z okoliczności, że kara umowna powinna przysługiwać Zamawiającemu tylko i wyłącznie w przypadku, gdy niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania nastąpiło z winy Wykonawcy, co w praktyce oznacza konieczność istnienia procedury, w toku której Strony mają możliwość przedstawienia swojego stanowiska. Czy Zamawiający doprecyzuje zapisy umowy?

Odpowiedź: Nie. Zamawiający podtrzymuje postanowienia treści SWZ.

5. § 6 ust. 3 Umowy - wnosimy o modyfikację zapisu, ponieważ sprzęt objęty jest gwarancją producenta - w przypadku stwierdzenia wad, usterek sprzęt podlega gwarancji. Czy Zamawiający dokona modyfikacji treści umowy?

Odpowiedź: Nie. Zamawiający podtrzymuje postanowienia treści SWZ.

6. § 7 ust. 4 Umowy - czy Zamawiający wyraża zgodę, aby regulowanie należności następowało na konto bankowe Wykonawcy w terminie 30 dni od daty wystawienia przez

Sfinansowano w ramach reakcji Unii na pandemię COVID- 19

Wykonawcę faktury VAT, przy czym Wykonawca zobowiązuje się do dostarczenia faktury w ciągu 7 dni od daty jej wystawienia? Tylko data wystawienia faktury VAT jest datą pewną dla Wykonawcy. Wyznaczenie terminu płatności od dnia wystawienia faktury VAT pozwala na uniknięcie negatywnych konsekwencji podatkowych. Jako operator świadczący usługi telekomunikacyjne nie mamy bezpośredniego wpływu na czas dostarczenia dokumentów w formie papierowej.

Odpowiedź: Nie. Zamawiający podtrzymuje postanowienia treści SWZ.

7. § 7 ust. 5 Umowy: *„Za dzień zapłaty Strony uznają datę obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego”* - zgodnie z ugruntowanym orzecnictwem Sądu Najwyższego, m.in. wyrok Sądu Najwyższego z dnia 12.07.1996 r. (sygn. akt II CRN 79/96) *„w rozliczeniach bezgotówkowych za chwilę otrzymania zapłaty przez wierzyciela uważać trzeba chwilę uznania jego rachunku bankowego”*. W związku z powyższym, czy Zamawiający dokona modyfikacji zapisu, w taki sposób aby był zgodny z aktualnym orzecnictwem w tym zakresie, czyli uzna dniem zapłaty dzień uznania środków na rachunku bankowym Wykonawcy?

Odpowiedź: Nie. Zamawiający podtrzymuje postanowienia treści SWZ.

8. § 8 Umowy - z uwagi na fakt, że to nie Wykonawca udziela gwarancji, a jedynie przekazuje dokumenty gwarancyjne producenta, czy Zamawiający dopuszcza gwarancję sprzętu i to, aby proces przebiegał na zasadach producenta i w terminach określonych w karcie gwarancyjnej?

Odpowiedź: W SWZ, w dziale IV pkt 9 wskazane zostało, że Zamawiający wymaga udzielenia rękojmi za wady i gwarancji na dostarczony sprzęt, z wyłączeniem oprogramowania na okres minimum 24 miesięcy. Gwarancja na oprogramowanie udzielona zostanie zgodnie z gwarancją producenta oprogramowania, a w § 8 ust. 2 projektu umowy wskazano, że to Wykonawca udziela rękojmi za wady i gwarancji na Sprzęt objęty przedmiotem umowy. Zamawiający nie rezygnuje z postanowień określonych w dokumentach postępowania. Zamawiający nie dopuszcza rozwiązania proponowanego przez Wykonawcę.

Sfinansowano w ramach reakcji Unii na pandemię COVID- 19

9. § 8 ust. 10 Umowy - ponieważ Wykonawca dostarcza sprzęt zakupiony interwencyjnie od dostawcy i nie posiada sprzętu serwisowego a przepisy prawne nie nakładają na sprzedawcę, ani na operatora obowiązku wydania sprzętu zastępczego wnosimy o usunięcie zapisu dotyczącego dostarczenia zastępczego sprzętu na czas naprawy. Czy Zamawiający dokona modyfikacji treści umowy?

Odpowiedź: Nie. Zamawiający podtrzymuje postanowienia treści SWZ.

10. § 9 Umowy - zwracamy się z prośbą o uzupełnienie zapisów o informację, że kary umowne nie będą naliczane w przypadku gdy brak realizacji warunków umowy przez Wykonawcę będzie następstwem siły wyższej lub nieupoważnionego działania osób trzecich na które to zdarzenia Wykonawca nie ma wpływu. Czy Zamawiający dokona modyfikacji treści umowy?

Odpowiedź: Nie. Zamawiający podtrzymuje postanowienia treści SWZ. Zamawiający zwraca uwagę, że w § 9 projektu umowy przewidziane zostały kary umowne za zwłokę, a nie za opóźnienie.

11. § 9 Umowy – czy Zamawiający zmodyfikuje treść umowy i doda zapis, że *„Naliczenie kar umownych przez Zamawiającego może nastąpić wyłącznie po zakończeniu postępowania reklamacyjnego, potwierdzającego winę Wykonawcy, prowadzonego na zasadach i warunkach określonych w Rozporządzeniu Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 11 grudnia 2018 r. w sprawie reklamacji usług telekomunikacyjnych”*?

Odpowiedź: Nie. Zamawiający podtrzymuje postanowienia treści SWZ.

12. 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. Poniżej propozycja zapisów, które mogą zostać zmienione poprzez dostosowanie ich do faktycznych relacji pomiędzy Stronami: *„Wzajemne udostępnienie danych osobowych pracowników i współpracowników Stron.*

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*

Sfinansowano w ramach reakcji Unii na pandemię COVID- 19

także – w zależności od specyfiki współpracy - umożliwienia dostępu fizycznego do nieruchomości drugiej Strony lub dostępu do systemów teleinformatycznych drugiej Strony.

- 1. 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.*
- 2. 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.*
- 3. Strony wzajemnie prześlą 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.*
- 4. 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).”*

Czy Zamawiający dokona modyfikacji treści umowy?

Odpowiedź: Nie. Zamawiający podtrzymuje postanowienia treści SWZ. W przypadku konieczności wprowadzenia dodatkowych regulacji, poza tymi określonymi w projekcie umowy, a dotyczącymi konieczności ochrony danych osobowych, Zamawiający dopuszcza wprowadzenie odrębnych w stosunku do umowy regulacji.

Sfinansowano w ramach reakcji Unii na pandemię COVID- 19

13. Czy z uwagi na wymagania Zamawiającego, aby od razu złożyć JEDZ, oraz dokumenty potwierdzające okoliczności wskazane w JEDZ, Zamawiający dla wykazania spełnienia warunków udziału w postępowaniu uzna za wystarczające wypełnienie JEDZ w Cz. IV Sek. alfa (Zaznaczenie, że spełnia warunki udziału w postępowaniu), a w pozostałym zakresie odesłanie do wykazów i dokumentów składanych wraz z wnioskiem?

Odpowiedź: Zamawiający wymaga złożenia Jednolitego Europejskiego Dokumentu Zamówienia wraz z ofertą. W myśl art. 125 ust. 3 umowy JEDZ stanowi dowód potwierdzający brak podstaw wykluczenia oraz spełnianie warunków udziału w postępowaniu, odpowiednio na dzień składania ofert, tymczasowo zastępujący wymagane przez Zamawiającego podmiotowe środki dowodowe. Zamawiający nie wymaga więc przedłożenia podmiotowych środków dowodowych potwierdzających spełnienie warunków udziału w postępowaniu wraz z ofertą i JEDZ, ale dopiero na wezwanie Zamawiającego.

14. Rozdział XII, pkt 1.2-1.3 SWZ /str 20-22 SWZ/ - czy dokumenty na potwierdzenie spełnienia przez Wykonawcę warunków udziału w postępowaniu oraz braku podstaw wykluczenia w postępowaniu Wykonawca ma złożyć wraz z ofertą czy dopiero na wyraźne wezwanie Zamawiającego w terminie przez niego wskazanym?

Odpowiedź: Dokumenty potwierdzające spełnienie przez Wykonawcę warunków udziału w postępowaniu oraz braku podstaw wykluczenia w postępowaniu (za wyjątkiem oświadczenia z załącznika nr 8 do SWZ, które składa się wraz z ofertą) składane są na wezwanie Zamawiającego w terminie przez niego wskazanym.

15. Rozdział XI, pkt 1, ppkt 4 SWZ „Zamawiający uzna warunek za spełniony, jeśli Wykonawca wykaże, iż wykonał w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert, a jeśli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie: co najmniej dwie dostawy komputerów przenośnych typu laptop o wartości łącznej tych dostaw minimum 400 000,00 zł brutto” - czy ten zapis należy rozumieć jako spełniony poprzez potwierdzenie wykonania lub wykonywania minimum dwóch dostaw wg zakresu podanego przy czym każda z nich musi opiewać na wartość minimum 400.000,00 PLN brutto?



Sfinansowano w ramach reakcji Unii na pandemię COVID- 19

Odpowiedź: Przez spełnienie opisanego w SWZ warunku należy rozumieć, że łączna wartość dostaw ma wynosić 400 000 zł brutto.

/-/ Piotr Mieloch
Burmistrz Miasta