



EZP.26.220.1.2021.NM

Warszawa, dnia 17.12.2021 r.

**Dotyczy zapytania ofertowego na: Dostawa smartfonów i kart SIM wraz z usługą transmisji danych, oznaczenie sprawy: EZP.26.201.2021**

### WYJAŚNIENIE I ZMIANA TREŚCI ZAPYTANIA OFERTOWEGO

Zamawiający informuje, iż w ww. postępowaniu wpłynęły pytania do treści zapytania ofertowego. Poniżej prezentujemy przesłane zapytania wraz z udzielonymi odpowiedziami.

Wszelkie uzupełnienia i wyjaśnienia treści zapytania ofertowego, zawarte w udzielonej odpowiedzi, uważa się za uzupełnienie lub zmianę treści zapytania ofertowego dokonaną przez Zamawiającego i będą stanowić podstawę dla oceny zgodności oferty z treścią zapytania ofertowego, przy czym w przypadku gdy:

1. postanowienia odpowiedzi są sprzeczne z treścią zapytania ofertowego, za obowiązujące w tym zakresie należy przyjąć treść udzielonej odpowiedzi,
2. postanowienia odpowiedzi precyzują lub uzupełniają treść zapytania ofertowego, za obowiązujące w tym zakresie należy przyjąć treść udzielonych odpowiedzi wraz z dotychczasową treścią zapytania ofertowego.

#### **Pytanie 1:**

Czy Zamawiający potwierdza, że w przypadku wyboru oferty Wykonawcy prowadzącego działalność w formie spółki akcyjnej, część komparacyjna Umów poświęcona Wykonawcy, będzie obejmować wszelkie dane wymagane przez art. 374 § 1 Ksh?

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający potwierdza, że komparacja umowy zostanie dostosowana do formy działalności Wykonawcy, z którym zostanie podpisana umowa.

#### **Pytanie 2:**

Wykonawca zwraca się do Zamawiającego o modyfikację zapisu § 6 ust. 6 (dot. części 1 i 2 zamówienia) wskazującego, że – Jeżeli kary umowne nie pokryją poniesionej szkody, Zamawiający może dochodzić na zasadach ogólnych odszkodowania uzupełniającego przewyższającego kary umowne.

Wykonawca wskazuje, że przywołana regulacja daje Zamawiającemu nieograniczone prawo do dochodzenia należności. Z tego względu określenie maksymalnej wysokości odszkodowania powoduje możliwość po stronie Wykonawcy oceny 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 uwagę, że wskazanie maksymalnej wysokości odszkodowania umożliwia określenie ryzyka związanego z realizacją umowy.

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody i pozostawia zapisy treści zapytania bez zmian.

#### **Pytanie 3:**

Wykonawca zwraca się do Zamawiającego o modyfikację zapisu § 4 ust.2 umowy (dot. części 3) o treści - Zamawiający ma prawo do odszkodowania uzupełniającego, na zasadach ogólnych, jeżeli wysokość szkody przekroczy kwotę naliczonych kar umownych.

Wykonawca wskazuje, że przywołana regulacja daje Zamawiającemu nieograniczone prawo do dochodzenia należności. Z tego względu określenie maksymalnej wysokości odszkodowania powoduje możliwość po stronie Wykonawcy oceny 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 uwagę, że wskazanie maksymalnej wysokości odszkodowania umożliwia określenie ryzyka związanego z realizacją umowy.

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody i pozostawia zapisy treści zapytania bez zmian.

#### **Pytanie 4:**

Wykonawca zwraca się z pytaniem czy możliwym jest uzupełnienie treści postanowień Umowy - o zapis, zgodnie z którym:

„Całkowita suma kar umownych naliczonych na podstawie § 4 ust.1 pkt a,b umowy (dot. części 1 i 2 zamówienia) nie przekroczy 20 % wartości łącznego wynagrodzenia brutto określonego w Umowie”?

Wskazanie maksymalnej 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. Gdyby jednak Zamawiający nie uwzględnił ograniczenia całkowitej wysokości kar umownych do proponowanej wysokości 20 % wartości Umowy brutto, Wykonawca zwraca się o wskazanie i rozważenie innej wartości procentowej. Kary umowne służyć powinny zabezpieczeniu terminowego i należytego wykonania prac, natomiast nie powinny być nadmiernym i nieuzasadnionym obciążeniem dla wykonawcy, z tego względu ograniczenie wysokości kar umownych wydaje się zasadne.

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że dokonuje zmiany w Istotnych postanowieniach umowy, załącznik nr 3a do zapytania ofertowego – w § 4, dodając do niego ust. 2 w poniższym brzmieniu oraz zmienia dalszą numerację paragrafu w następujący sposób:

2. Łączna maksymalna wartość kar umownych nie może przekroczyć 20% wartości brutto umowy dla danej części.
3. Zamawiający ma prawo do odszkodowania uzupełniającego, na zasadach ogólnych, jeżeli wysokość szkody przekroczy kwotę naliczonych kar umownych.
4. Naliczenie przez Zamawiającego kar umownych zostanie poprzedzone przeprowadzeniem stosownego postępowania reklamacyjnego mającego na celu umożliwienie Wykonawcy niezwłoczne usunięcie uchybień w wykonaniu Umowy oraz ustalenie istnienia przesłanek naliczenia kary umownej.
5. Postępowania reklamacyjne wynikiem w toku realizacji Umowy będą prowadzone na zasadach i warunkach określonych w Rozporządzeniu Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 24.02.2014 r. w sprawie reklamacji usługi telekomunikacyjnej (Dz. U z 2014 r., poz. 284) Tryb postępowania reklamacyjnego określa Regulamin świadczenia usług telekomunikacyjnych stanowiący **Załącznik nr 3** do Umowy.
6. Stosowanie przewidzianych przez Zamawiającego sankcji w postaci odstąpienia od Umowy oraz kar umownych nie dotyczy sytuacji, w których ewentualne niedotrzymanie terminów lub kryteriów świadczenia usług wynika z okoliczności niezawinionych przez Wykonawcę (np. siła wyższa, przypadek, czy bezprawne działania osób trzecich).

#### **Pytanie 5:**

W związku z uregulowaniem w §9 kwestii udostępnienia Wykonawcy danych osobowych, Wykonawca wnosi aby kwestię udostępnienia danych osobowych uregulować dwustronnie – oczywistym bowiem jest, że także Wykonawca udostępni Zamawiającemu dane osobowe swojego personelu, który będzie zaangażowany w zawarcie i realizację umowy, a ponadto Wykonawca wnosi aby postanowienia zawarte w ust. 6 – 17 usunąć. W ocenie wykonawcy postanowienia zawarte w ust. 6 – 17 charakterystyczne są bowiem dla sytuacji, w której następuje tzw. powierzenie danych osobowych (w rozumieniu art. 28 RODO), a nie ich udostępnienie, w wyniku czego podmiot, któremu udostępniono dane osobowe staje się ich niezależnym administratorem, co oznacza, że samodzielnie ustala cele i sposoby ich przetwarzania, a także ponosi odpowiedzialność za właściwe ich przetwarzanie. W związku z powyższym Wykonawca wnosi aby w/w kwestie wzajemnego udostępnienia danych osobowych uregulować w następujący sposób:

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 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 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.

- 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 informuje, że dokonuje zmiany w Istotnych postanowieniach umowy, załącznik nr 3 do zapytania ofertowego – w § 9 otrzymuje następujące brzmienie:

**§ 9. Ochrona danych osobowych**

1. Zamawiający udostępni Wykonawcy dane osobowe w celu i zakresie niezbędnym do wykonania Umowy na podstawie art. 6 ust. 1 lit. b i f RODO
2. Wykonawca zobowiązuje się do przetwarzania udostępnionych przez Zamawiającego danych osobowych zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego o ochronie danych osobowych, *w szczególności z przepisami Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 26 kwietnia 2016 r w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE, zwane dalej „RODO”.*
3. Wykonawca oświadcza, że stosuje powszechnie obowiązujące przepisy prawa o ochronie danych osobowych.
4. Zakres udostępnianych danych osobowych obejmuje dane pracowników w zakresie: imienia, nazwiska, adresu mailowego, numeru telefonu.
5. Udostępnione przez Zamawiającego dane osobowe będą przetwarzane przez Wykonawcę wyłącznie w celu realizacji Umowy w zakresie, o którym mowa w §1.
6. 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.
7. 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.
8. Wskutek wzajemnego udostępnienia danych osobowych osób wskazanych w ust. 6 i 7 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.
9. 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.
10. 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 internetowej Wykonawcy: ..... oraz Zamawiającego: <https://www.pgi.gov.pl/polityka-prywatnosci.html>.

**Pytanie 6:**

Paragraf 3 Pkt 6 – Wykonawca zobowiązany jest do wpisania na fakturze numeru niniejszej umowy. W przypadku nie wpisania na fakturze niniejszej informacji, termin płatności biegnie od daty doręczenia faktury korygującej zawierającej numer umowy.

Wykonawca nie jest w stanie spełnić tego warunku, prosimy o rezygnację z wymagania.

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że dokonuje zmiany w Istotnych postanowieniach umowy, załącznik nr 3 do zapytania ofertowego – w § 4, ust. 6 otrzymuje następujące brzmienie:

6. Wykonawca zobowiązany jest do wpisania na fakturze numeru niniejszej umowy.

**Pytanie 7:**

Paragraf 5 Pkt 1

Wnosimy o doprecyzowanie tego zapisu poprzez określenie iż okres gwarancji dla terminali wyniesie 24 miesięcy, dla akcesoriów 12 miesięcy, bateria 6 miesięcy, nośniki pamięci 90 dni (karty pamięci), z wyłączeniem produktów

marki Apple (firma Apple udziela 12 miesięcznej gwarancji na swoje produkty na terenie Polski). Takie okresy gwarancji określają producenci tychże terminali, Wykonawca nie może sam wydłużyć tych terminów - gdyż to nie on określa warunki ewentualnych napraw (koszty napraw są po stronie producenta sprzętu jako gwaranta). Ponieważ to nie Wykonawca udziela gwarancji, a jedynie przekazuje dokumenty gwarancyjne producenta, czy Zamawiający dopuszcza gwarancję producenta terminali i to, aby proces przebiegał na zasadach producenta i w terminach określonych w karcie gwarancyjnej?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody i pozostawia zapisy treści zapytania bez zmian.

**Pytanie 8:**

Paragraf 5 Pkt 11

Wykonawca prosi o usunięcie tego zapisu.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody i pozostawia zapisy treści zapytania bez zmian.

**Pytanie 9:**

Paragraf 6

Wnosimy o doprecyzowanie, że naliczenie przez Zamawiającego kar umownych zostanie poprzedzone przeprowadzeniem stosownego postępowania reklamacyjnego mającego na celu umożliwienie Wykonawcy niezwłoczne usunięcie uchybień w wykonaniu Umowy oraz ustalenie istnienia przesłanek naliczenia kary umownej.

Postępowanie reklamacyjne wynikłe w toku realizacji niniejszej umowy będzie prowadzone zgodnie z przepisami Rozporządzeniu Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 24 lutego 2014 r. w sprawie reklamacji usługi telekomunikacyjnej (Dz. U. 2014, poz. 284).

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że dokonuje zmiany w Istotnych postanowieniach umowy, załącznik nr 3 do zapytania ofertowego – w § 6, dodając do niego ust. 11 w brzmieniu „Naliczenie kar umownych zostanie poprzedzone przeprowadzeniem postępowania reklamacyjnego zgodnie z odpowiednimi przepisami prawa”.

**Pytanie 10:**

ZAŁĄCZNIK 3 A

Paragraf 3 Pkt 2

Czy Zamawiający wyraża zgodę, aby regulowanie należności następowało na konto bankowe Wykonawcy w terminie 30 dni od daty wystawienia przez 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.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody i pozostawia zapisy treści zapytania bez zmian.

**Pytanie 11:**

Paragraf 3 Pkt 6

Należy zwrócić uwagę, że postanowienie to w obecnym brzmieniu jest niezgodne z powszechną zasadą oraz linią orzecznictwa Sądu Najwyższego (por. uchwała SN z dn. 4 stycznia 1995 r. sygn. CZP 164/94), w myśl których za dzień spełnienia świadczenia pieniężnego w postaci bezgotówkowej uważa się dzień uznania rachunku bankowego wierzyciela (tu Wykonawcy), a nie dzień obciążenia rachunku bankowego dłużnika (tu Zamawiającego).

Czy w związku z powyższym Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę powyższego zapisu i uzna dniem zapłaty dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody i pozostawia zapisy treści zapytania bez zmian.

**Jednocześnie Zamawiający dokonuje następujących zmian treści zapytania ofertowego:**

Punkt 11 zapytania ofertowego otrzymuje następujące brzmienie:

11. Termin składania ofert upływa dnia **21.12.2021 roku o godzinie 09:00.**

Istotne postanowienia umowy, załącznik nr 3a do zapytania ofertowego – w § 3, ust. 2 otrzymuje następujące brzmienie:

2. Operator (Wykonawca) wystawi i doręczy Klientowi (Zamawiającemu) co miesiąc fakturę VAT (w formie

elektronicznej lub papierowej), z terminem płatności 30 dni od daty doręczenia Zamawiającemu (elektronicznie na adres: [faktury@pgi.gov](mailto:faktury@pgi.gov) albo listownie na adres: PIG-PIB, ul Rakowiecka 4, 00-975 Warszawa) prawidłowo wystawionej faktury VAT. Wykonawca zobowiązany jest do wpisania na fakturze numeru niniejszej umowy.

**Pozostała treść zapytania ofertowego pozostaje bez zmian.**

Pełnomocnik Dyrektora PIG-PIB  
ds. Zamówień Publicznych  
Mariola Siwek