

Warszawa, dnia 8 sierpnia 2023 r.

**Zamawiający: Sieć Badawcza Łukasiewicz - Przemysłowy Instytut Motoryzacji,
ul. Jagiellońska 55, 03-301 Warszawa**

**Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn.:
„Wykonanie usługi badawczej - badania EMC pojazdu ciężarowego
z naczepą”, nr ref.: ZP/16/2023**

WYJAŚNIENIA I ZMIANY TREŚCI SWZ

Działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2022 r., poz. 1710 ze zm., dalej „uPzp”), Zamawiający przekazuje poniżej treść pytań do Specyfikacji Warunków Zamówienia („SWZ”), które wpłynęły do Zamawiającego wraz z udzielonymi odpowiedziami. Jednocześnie Zamawiający informuje, iż na podstawie art. 286 ust. 1 uPzp w wyniku udzielonych odpowiedzi dokonuje zmian w treści SWZ.

Pytanie 1)

Prosimy o ujednoczenie numeru postępowania. W preambule Umowy widnieje nr ZP/15/2023, natomiast w pozostałych dokumentach, postępowanie ma nr ZP/16/2023.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że ujednoczono numer postępowania w preambule Umowy poprawiając go na: „nr: ZP/16/2023”.

Pytanie 2)

Prosimy o ujednoczenie nazewnictwa w Umowie. Występuje w niej zarówno pojęcie: „przedmiot Umowy” jak i „przedmiot Zamówienia” – tutaj mamy do czynienia z Umową, więc sugerujemy używanie pojęcia „Przedmiot Umowy”.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nazewnictwo zostaje ujednoczone i zmienia wyrażenie: „przedmiot zamówienia” na: „przedmiot Umowy”.

Pytanie 3)

W umowie występują 3 rodzaje „dni” tj. „dni”, „dni kalendarzowe” i „dni robocze” (te ostatnie są zdefiniowane w § 16 ust. 2). p.. w § 8 w ust. 1 pkt 1) i 2) są „dni”, a zaraz poniżej w pkt 4) występują dni kalendarzowe – sugerujemy pozostawienie dni kalendarzowych oraz dni roboczych i używanie ich w całej umowie.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że dokonuje odpowiednich zmian w projektowanych postanowieniach umowy. Tym samym w § 8 w ust. 1 pkt 1) i 2) postanowień umowy zmienia: „dni” na: „dni kalendarzowe”.

Pytanie 4)

Umowa posługuje się pojęciem niedefiniowanym „Wady” – sugerujemy wprowadzenie definicji tego pojęcia w poniższym brzmieniu:

„Wada – Wada fizyczna lub Wada prawna;

Wada Fizyczna – wada polegająca na niezgodności Przedmiotu Umowy z Umową, w tym, na skutek jego wady technicznej, materiałowej, wykonawczej, stanu niezupełnego, niedokładności. W szczególności Przedmiot Umowy jest niezgodny z Umową, jeżeli:

- nie ma właściwości, które rzecz tego rodzaju powinna mieć ze względu na cel w Umowie oznaczony albo wynikający z okoliczności lub przeznaczenia,
- nie ma właściwości, o których istnieniu Wykonawca zapewnił Zamawiającego, w tym przedstawiając próbkę, wzór lub plan,
- nie nadaje się do celu, o którym Zamawiający poinformował Wykonawcę przy zawarciu Umowy,
a Wykonawca nie zgłosił zastrzeżenia co do takiego jego przeznaczenia,
- został Zamawiającemu wydany w stanie niezupełnym,

Wada prawna – wada prawna w myśl przepisów o rękojmi za wady 556 kc.”

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie zmienia projektowanych postanowień umowy we wnioskowanym zakresie.

Pytanie 5)

Brak jest spójności treści Umowy w zakresie używania pojęcia „ostateczny protokół odbioru raportów z badań bez uwag”. Np. w § 7 ust. 3 jest mowa o: ostatecznym protokole odbioru, gdzie zgodnie z § 5 ust. 6 dokumentem potwierdzającym odbiór jest: ostateczny protokół odbioru raportów z badań bez uwag, z kolei w § 5 ust. 5 mowa jest o ostatecznym protokole odbioru bez uwag. Powyższe należy ujednoclić w całej Umowie.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że ujednocliła we wnioskowanym zakresie zapis w projektowanych postanowieniach umowy. Tym samym wszędzie tam gdzie jest mowa o protokole odbioru, Zamawiający zmienia zapis na: „ostateczny protokół odbioru raportów z badań bez uwag”.

Pytanie 6)

§ 1 ust. 1 pkt 3 – słowa „wersja zapisana” należy zamienić na „wersji zapisanej”.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że w § 1 ust. 1 pkt 3 wyrażenie: „wersja zapisana” zmienia na: „wersji zapisanej”.

Pytanie 7)

§ 1 ust. 3 – wyrażenie: „o którym mowa w § 2 pkt 1 i pkt 2 został przekazany” należy zamienić na: „o których mowa w § 2 pkt 1 i pkt 2 zostały przekazane”.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że w § 1 ust. 3 projektowanych postanowień umowy – wyrażenie: „o którym mowa w § 2 pkt 1 i pkt 2 został przekazany” zostaje zmienione na: „o których mowa w § 2 pkt 1 i pkt 2 zostały przekazane”.

Pytanie 8)

§ 3 – błędna numeracja ustępów. Ust. 10 należy zamienić na ust. 9.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że w § 3 projektowanych postanowień umowy koryguje oznaczenie ust. 10 na ust. 9.

Pytanie 9)

§ 4 ust. 2 stanowi, że Zamawiający w terminie 3 dni roboczych odbierze z miejsca wykonywania badań wyrób będący ich przedmiotem, z kolei w § 5 ust. 3 (przed zmianą numeracji) napisane jest, że miejscem przekazania raportów z badań będzie siedziba Zamawiającego. Zgodnie jednak z § 2 ust. 2 odbiór przedmiotu Umowy następuje wraz z przekazaniem niezbędnej dokumentacji badań.

Jak należy to rozumieć? Czy treść wszystkich trzech postanowień nie powinna być zbieżna?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że zmienia § 5 ust. 3 (przed zmianą numeracji) i otrzymuje on brzmienie: „Miejscem przekazania raportów z badań będzie siedziba Wykonawcy.”

Pytanie 10)

Zgodnie z § 4 ust. 2 Zamawiający odbiera wyrób w terminie 3 dni roboczych po zgłoszeniu przez Wykonawcę gotowości, natomiast zgodnie z § 5 ust. 5 (przed zmianą numeracji) czas na sprawdzenie raportów i podpisanie protokołu odbioru bez uwag przez Zamawiającego to 5 dni roboczych, od dnia otrzymania raportów.

Czy taki był zamiar Zamawiającego, aby różnicować terminy dla obu odbiorów?

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, iż celowo w umowie zróżnicował terminy dotyczące odbioru wyrobu z badań jakości i odbioru raportów. W związku z powyższym zapisy w tym zakresie nie pozostają zmienione.

Pytanie 11)

§ 5 - błędna numeracja ustępów. Występują dwa ust. 2 i brak jest ust. 4.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że w § 5 projektowanych postanowień umowy wprowadza poprawny format numeracji.

Pytanie 12)

§ 5 ust. 6 (przed zmianą numeracji) – kary umowne określone są w § 9, a nie § 6.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że § 5 ust. 6 (przed zmianą numeracji) projektowanych postanowień umowy otrzymuje nowe brzmienie: *„W przypadku wystąpienia wad w opracowanych raportach z badań, Wykonawca zobowiązany jest do bezpłatnego usunięcia tych wad w terminie do 3 dni roboczych od daty zawiadomienia Wykonawcy (naniesienie uzupełnień i poprawek na wszystkich egzemplarzach dokumentacji dostarczonej Zamawiającemu, a także dostarczenie poprawionej wersji elektronicznej), pod rygorem naliczenia kar umownych określonych w § 9.”*

Pytanie 13)

§ 8 ust. 1 pkt 7 - prosimy o wykreślenie tego postanowienia z uwagi na to, że jest ono sformułowane bardzo ogólnie i nie odnosi się do żadnych obiektywnych (mierzalnych) kryteriów oceny, co w istocie powoduje możliwość jego dowolnej interpretacji i stosowania.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że wykreśla z projektowanych postanowień umowy § 8 ust. 1 pkt 7 i zmienia odpowiednio format numeracji w § 8.

Pytanie 14)

§ 8 ust. 1 pkt 9 – w kwestii kar umownych **Wykonawca X** zobowiązany jest do przestrzegania Procedury kontraktowania w ramach krajowych projektów zbrojeniowych w **Podmiocie Y i Grupie Podmiotów**, zawierającej rekomendowane przez **Podmiot Y** dla spółek Grupy standardy umów z MON oraz innymi instytucjami i podmiotami, funkcjonującymi na rynku krajowym. Zgodnie z tymi rekomendacjami, łączna wysokość kar naliczonych z umowy nie może przekroczyć 15% jej wartości, w związku z czym prosimy o usunięcie pkt 9 z ust.1 w przedmiotowym paragrafie.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że wykreśla pkt 9 z § 8 ust. 1 z projektowanych postanowień umowy.

Pytanie 15)

W § 8 prosimy o dopisanie nowego ust. o nr 4 w poniższym brzmieniu: „Wykonawca może odstąpić od Umowy w przypadku niedostarczenia przez Zamawiającego wyrobu lub informacji i danych niezbędnych do prawidłowej realizacji Przedmiotu Umowy.”

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że w § 8 projektowanych postanowień umowy dodaje ust. 4 w brzmieniu: „Wykonawca może odstąpić od Umowy w przypadku niedostarczenia przez Zamawiającego wyrobu lub informacji i danych niezbędnych do prawidłowej realizacji Przedmiotu Umowy.”

Pytanie 16)

Z powodów opisanych w pkt powyżej, prosimy o dokonanie poniższych zmian w treści § 9:

- ust. 1 pkt 1 – należy zamienić 20% na 5% wartości całkowitego wynagrodzenia brutto określonego w § 7 ust. 1 Umowy;
- ust. 1 pkt 2 – należy zamienić 0,5% na 0,03%, po słowie „dzień” dodać „roboczy”, a po słowie „zwłoki” dopisać „jednak nie więcej niż 5% wartości tego wynagrodzenia”;
- ust. 1 pkt 3 – należy zamienić 0,2% na 0,03%, po słowie „dzień” dodać „roboczy”, a po słowie „wad” dopisać „jednak nie więcej niż 5% wartości tego wynagrodzenia”;
- ust. 1 pkt 4 – należy zamienić 10 000 zł na 2 000 zł za każdy przypadek naruszenia;
- ust. 1 pkt 7 –po słowie „dzień” należy dodać „roboczy”;
- ust. 2 – należy zamienić 50% na 15%;
- ust. 3 – należy wykreślić. Wykonawca musi mieć możliwość weryfikacji wystawionej noty obciążeniowej;
- ust. 5 – należy wykreślić i zastąpić go postanowieniem w poniższym brzmieniu:
„W przypadku naliczenia przez Zamawiającego kary umownej z tytułu odstąpienia od Umowy lub jej części, na poczet wyżej wymienionej kary umownej podlega zaliczeniu zapłacona przez Wykonawcę kara umowna z tytułu nienależytego wykonania Umowy naliczona przez Zamawiającego w związku ze zdarzeniem stanowiącym bezpośrednią przyczynę odstąpienia, o którym mowa powyżej.”

Ponadto, w § 9 prosimy o dopisanie nowego ust. 6, ograniczającego odpowiedzialności Wykonawcy, w poniższym brzmieniu:

„Całkowita odpowiedzialność Wykonawcy za szkody spowodowane niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem zobowiązań wynikających z Umowy, które powstały w wyniku działania lub zaniechania Wykonawcy oraz osób, którym Wykonawca powierza wykonanie czynności, ograniczona jest każdorazowo do wartości wynagrodzenia brutto należnego

Wykonawcy z tytułu należytego wykonania Umowy. Odpowiedzialność Wykonawcy nie obejmuje utraconych korzyści w rozumieniu art. 361 Kodeksu cywilnego". Nadmieniamy, że powyższe propozycje zmian treści § 9 są standardowymi postanowieniami znajdującymi się w umowach zawieranych przez PIT-RADWAR S.A. i ich uwzględnienie będzie miało kluczowe znaczenie przy podejmowaniu decyzji o ewentualnym złożeniu oferty w przedmiotowym postępowaniu.

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia treść § 9 projektowanych postanowień umowy i otrzymuje on nowe brzmienie:

„1. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne w następujących przypadkach i wysokościach:

1) za odstąpienie od Umowy przez Zamawiającego lub Wykonawcę z przyczyn, za które ponosi odpowiedzialność Wykonawca, w wysokości 15% wartości całkowitego wynagrodzenia brutto określonego w § 7 ust. 1 Umowy;

2) za zwłokę w realizacji przedmiotu Umowy w stosunku do terminu, o którym mowa w § 2 ust. 1 Umowy, w wysokości 0,1% wartości całkowitego wynagrodzenia brutto określonego w § 7 ust. 1 Umowy, za każdy rozpoczęty dzień roboczy zwłoki;

3) za zwłokę w usunięciu wad stwierdzonych przy odbiorze przedmiotu Umowy, o których mowa w § 5 ust. 6 Umowy, w wysokości 0,1% wartości całkowitego wynagrodzenia brutto określonego w § 7 ust. 1 Umowy, za każdy rozpoczęty dzień roboczy zwłoki liczony od dnia wyznaczonego na usunięcie wad;

4) za niedotrzymanie zasad poufności, o których mowa w § 13 Umowy - w wysokości 2 000 zł za każdy taki przypadek;

5) w przypadku nieprzedłożenia przez Wykonawcę zgodnie z żądaniem Zamawiającego, o którym mowa w § 12 ust. 5, któregokolwiek z dokumentów tam określonych we wskazanym terminie, lub nieudzielenia wyjaśnień, o których mowa w § 12 ust. 4 pkt 2) lub uniemożliwienia Zamawiającemu przeprowadzenia kontroli, o której mowa w § 12 ust. 4 pkt 3) - w wysokości 1 000,00 zł za każdy taki przypadek naruszenia;

6) w przypadku określonym w § 12 ust. 7 Zamawiający uprawniony jest do obciążenia Wykonawcy karą umowną w wysokości 500 zł za każdy taki przypadek;

7) w razie niedopełnienia obowiązku, o którym mowa w § 2 ust. 3, w wysokości 1 000 zł za każdy dzień roboczy zwłoki.

2. Łączna, maksymalna wysokość kar umownych nie może przekroczyć 15% wynagrodzenia brutto określonego w § 7 ust 1.

3. Zamawiający jest uprawniony do potrącenia kwoty naliczonych kar umownych z należnym Wykonawcy wynagrodzeniem bez odrębnego wezwania Wykonawcy do zapłaty, o ile obowiązujące przepisy nie stanowią inaczej.

4. Zamawiający zastrzega sobie prawo do dochodzenia odszkodowania uzupełniającego przekraczającego wysokość kar umownych do wysokości rzeczywiście poniesionych szkód.

5. W przypadku naliczenia przez Zamawiającego kary umownej z tytułu odstąpienia od Umowy lub jej części, na poczet wyżej wymienionej kary umownej podlega zaliczeniu zapłacona przez Wykonawcę kara umowna z tytułu nienależytego wykonania Umowy naliczona przez Zamawiającego w związku ze zdarzeniem stanowiącym bezpośrednią przyczynę odstąpienia, o którym mowa powyżej."

Pytanie 17)

Prosimy także o uzupełnienie § 9 o poniższe postanowienie:

„Zamawiający zapłaci wykonawcy karę umowną w przypadku odstąpienia przez Zamawiającego z przyczyn za które ponosi odpowiedzialność Zamawiający, w wysokości 5% całkowitego wynagrodzenia brutto w określonego w § 7 ust. 1 Umowy.”

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na wprowadzenie powyższego zapisu do projektowanych postanowień umowy.

Pytanie 18)

W § 14 ust. 1 występuje omyłka pojęciowa, jest:

„Wykonawca przenosi na Zamawiającego autorskie prawa majątkowe i prawa pokrewne do nieograniczonego w czasie i przestrzeni korzystania w różnych formach i postaciach w zależności od potrzeb, z wykonanej w ramach realizacji Umowy Utworów (...)”,

a powinno być:

„Wykonawca przenosi na Zamawiającego autorskie prawa majątkowe i prawa pokrewne w zakresie nieograniczonego w czasie i przestrzeni korzystania w różnych formach i postaciach w zależności od potrzeb, do wykonanych w ramach realizacji Umowy Utworów (...)” – podmiotem czynności jest tutaj Utwór, a nie korzystanie – prawa przenoszone są do utworu a nie do korzystania (które jest zakresem czynności, sposobem eksploatacji Utworu).

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że § 14 ust. 1 projektowanych postanowień umowy otrzymuje nowe brzmienie:

„Wykonawca przenosi na Zamawiającego autorskie prawa majątkowe i prawa pokrewne w zakresie nieograniczonego w czasie i przestrzeni korzystania w różnych formach i postaciach w zależności od potrzeb, do wykonanych w ramach realizacji Umowy Utworów w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 4 lutego 1994 r. o prawie autorskim i prawach pokrewnych (tj. Dz.U. z 2022r., poz. 2509) (w tym do: raportów z badań wytworzonych w związku z realizacją Umowy. Przeniesienie ww. praw następuje z chwilą odbioru przedmiotu Umowy, w ramach którego dany Utwór powstał).”

Pytanie 19)

W § 14 ust. 1 został użyty zwrot w nawiasie „w tym do raportów z badań oraz innych dokumentów wytworzonych w związku z realizacją Umowy” – prosimy o wyjaśnienie o jakie „inne dokumenty wytworzone w związku z realizacją Umowy” może chodzić. Wnosimy o zmianę poprzez enumeratywne wyliczenie dokumentów do jakich mają być przeniesione autorskie prawa majątkowe i usunięcie zwrotu: „innych dokumentów wytworzonych w związku z realizacją Umowy”.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że zmienia § 14 ust. 1 projektowanych postanowień umowy w tym zakresie, zgodnie z odpowiedzią do Pytania 18).

Pytanie 20)

§ 15 – aktualne brzmienie paragrafu spełnia warunki obowiązku informacyjnego tylko jednej ze stron, w związku z czym, sugerujemy zmianę treści paragrafu na poniższą:

„§ 15 Ochrona danych osobowych

1. Strony zobowiązują się do ochrony danych osobowych udostępnionych wzajemnie w związku z wykonaniem Umowy, w tym do wdrożenia oraz stosowania środków technicznych i organizacyjnych zapewniających odpowiedni stopień bezpieczeństwa danych osobowych przetwarzanych w systemach informatycznych zgodnie z przepisami prawa, a w szczególności z ustawą z dnia 10 maja 2018 r. o ochronie danych osobowych (t.j.Dz.U.2019.1781 ze zm.) oraz Rozporządzeniem Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27.04.2016 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.
2. Strony oświadczają, że każda ze Stron jest administratorem danych osobowych swoich przedstawicieli i pracowników.
3. Każda ze Stron oświadcza, że dane podlegające udostępnieniu zostały przez nią pozyskane w sposób legalny oraz że jest uprawniona do ich udostępnienia na rzecz swoich kontrahentów.
4. Każda ze Stron przetwarza dane osobowe pracowników i przedstawicieli drugiej Strony w zakresie niezbędnym do realizacji Porozumienia oraz przez okres niezbędny do udokumentowania procesów związanych z jego wykonaniem.
5. Zamawiający zobowiązuje się poinformować osoby, których dane przekazuje Wykonawcy w trakcie obowiązywania Porozumienia, o treści klauzuli stanowiącej Załącznik nr 1 do Umowy.
6. Dostawca zobowiązuje się zapoznać swoich pracowników oraz wszystkie osoby, które będą wykonywały Porozumienie z klauzulą informacyjną stanowiącą Załącznik nr 2 do Umowy.
7. Jeśli w związku z zawarciem i wykonywaniem Porozumienia będzie konieczne przekazanie Dostawcy przez Zamawiającego innych danych osobowych niż dane przedstawicieli

i pracowników Zamawiającego określonych powyżej zastosowanie znajdą zasady określone w odrębnej umowie powierzenia danych osobowych.”

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że § 15 projektowanych postanowień umowy zostaje zmieniony i otrzymuje nowe brzmienie:

- „1. Strony oświadczają, że każda ze Stron jest administratorem danych osobowych swoich przedstawicieli i pracowników.
2. Każda ze Stron oświadcza, że dane podlegające udostępnieniu zostały przez nią pozyskane w sposób legalny oraz że jest uprawniona do ich udostępnienia na rzecz swoich kontrahentów.
3. Każda ze Stron przetwarza dane osobowe pracowników i przedstawicieli drugiej Strony w zakresie niezbędnym do realizacji Umowy oraz przez okres niezbędny do udokumentowania procesów związanych z jego wykonaniem.
4. Zamawiający zobowiązuje się poinformować osoby, których dane przekazuje Wykonawcy w trakcie obowiązywania Umowy, o treści klauzuli stanowiącej Załącznik nr 4 do Umowy.
5. Wykonawca zobowiązuje się zapoznać swoich pracowników oraz wszystkie osoby, które będą wykonywały Umowę z klauzulą informacyjną stanowiącą Załącznik nr 5 do Umowy.
6. Jeśli w związku z zawarciem i wykonywaniem Umowy będzie konieczne przekazanie Wykonawcy przez Zamawiającego innych danych osobowych niż dane przedstawicieli i pracowników Zamawiającego określonych powyżej, zastosowanie znajdą zasady określone w odrębnej umowie powierzenia danych osobowych.”

Pytanie 21)

§ 16 ust. 5 - dla zachowania równości stron, proponujemy zmianę właściwości miejscowej na sąd właściwy miejscowo dla siedziby Pozwanego.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na zmianę we wnioskowanym zakresie zapisów § 16 ust. 5 projektowanych postanowień umowy.

Pytanie 22)

Proponujemy również w § 16 dopisanie ustępów o poniższym brzmieniu:

„6. Umowa wchodzi w życie z chwilą jej podpisania przez Strony.”,

„7. Wszelkie zmiany Umowy wymagają formy pisemnej pod rygorem nieważności.”

Numeracja pozostałych ustępów ulegnie wówczas zmianie.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że w § 16 projektowanych postanowień umowy dodaje dwa ustępy i jednocześnie zmienia format numeracji. Ust. 7 otrzymuje brzmienie: „Umowa wchodzi

w życie z chwilą jej podpisania przez Strony.” Ust. 8 otrzymuje brzmienie: „Wszelkie zmiany Umowy wymagają formy pisemnej pod rygorem nieważności.”. Ust. 7 przed zmianą zostaje zmieniony na ust. 9.

W załączeniu Zamawiający przekazuje zmienione projektowane postanowienia umowy.

Załączniki:

1) Załącznik nr 4 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy.

**Zastępca Dyrektora ds. Badawczych
i Komerccjalizacji
dr inż. Karol Zielonka**