



Warszawa, dnia 31.05.2022 r.

BZp.261.51.2022

Do Wykonawców

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na świadczenie usług dostępu do sieci Internetu w Składnicach Rządowej Agencji Rezerw Strategicznych
postępowanie nr: BZp.261.51.2022.

Działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11.09.2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129, z późn. zm.), Zamawiający przekazuje pytania i odpowiedzi:

Pytanie nr 1:

Wykonawca zwraca się z pytaniem czy możliwym jest modyfikacja treści postanowień § 5 ust.9 Umowy o treści: Łączna maksymalna wysokość kar umownych, których można dochodzić na podstawie Umowy nie może przekroczyć 50% kwoty wskazanej w § 3 ust. 1 Umowy o zapis, zgodnie z którym: „Łączna maksymalna wysokość kar umownych, których można dochodzić na podstawie Umowy nie może przekroczyć 30% kwoty wskazanej w § 3 ust. 1 Umowy”?

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 z tego względu wysokość ograniczenia kar umownych w proponowanej wysokości wydaje się zasadne.

Ponadto zwrócić należy uwagę, że z treścią art. 484 § 2K.C. „Jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej; to samo dotyczy wypadku, gdy kara umowna jest wygórowana”.

Odpowiedź na pyt. Nr 1:

Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w SWZ dot. § 5 ust. 9.

Pytanie nr 2:

Wykonawca zwraca się o modyfikację postanowień § 5 ust.9 Umowy o treści W przypadku, gdy suma kar umownych za zwłoki, o których mowa w ust. 1 i ust. 2 przekroczy 10% wartości brutto Umowy wskazanej w § 3 ust. 1 Umowy Zamawiający może w każdej chwili odstąpić od Umowy, poprzez zmianę i przyjęcie zapisu i przyjęcie zapisu o treści :

W przypadku, gdy suma kar umownych za zwłoki, o których mowa w ust. 1 i ust. 2 przekroczy 30% wartości brutto Umowy wskazanej w § 3 ust. 1 Umowy Zamawiający może w każdej chwili odstąpić od Umowy.

Odpowiedź na pyt. Nr 2:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści postanowień § 5 ust.4 załącznika nr 4 do SWZ i podtrzymuje zapisy zawarte w nim zawarte.

Pytanie nr 3:

Zgodnie z treścią § 5 ust.6 Umowy - Wykonawca wyraża zgodę na potrącenie przez Zamawiającego naliczonych kar umownych z przysługującego Wykonawcy wynagrodzenia za wykonanie Umowy. (,,)

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.

Odpowiedź na pyt. Nr 3:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści postanowień § 5 ust.6 załącznika nr 4 do SWZ i podtrzymuje zapisy zawarte w nim zawarte.

Pytanie nr 4:

Wykonawca zwraca się do Zamawiającego o uzupełnienie zapisu § 5 ust. 8 Umowy wskazującego, że: Zamawiający ma prawo do dochodzenia od Wykonawcy odszkodowania przenoszącego wysokość zastrzeżonych kar umownych w Umowie.

Wykonawca wskazuje, że przywołana regulacja stwarza Zamawiającemu prawo do dochodzenia należności w nieograniczonej wysokości. Z tego względu określenie maksymalnej wysokości odszkodowania umożliwia Wykonawcy ocenę 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 na pyt. Nr 4:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści postanowień § 5 ust.8 załącznika nr 4 do SWZ i podtrzymuje zapisy zawarte w nim zawarte.

Jednocześnie Zamawiający zaznacza iż prawidłowa treść § 5 ust.8 brzmi:

„Zamawiający ma prawo do dochodzenia od Wykonawcy odszkodowania przewyższającego wysokość zastrzeżonych kar umownych.”

Pytanie nr 5:

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 na pyt Nr 5:

Zamawiający informuje, że przy oznaczeniu strony umowy uwzględni takie dane jak nazwa firmy, formę prawną, adres, oznaczenie sądu rejestrowego, numer wpisu do Krajowego Rejestru Sądowego, NIP, REGON, imię i nazwisko osoby/osób upoważnionych do reprezentowania firmy, nr pełnomocnictwa lub innego dokumentu z którego wynika ich upoważnienie do reprezentowania firmy.

Pytanie nr 6:

W związku ze wskazaniem w §7 ust. 2 pkt 3 – 5 umowy Wykonawca w celu uniknięcia wątpliwości wnosi o dodanie postanowień o tzw. wzajemnym udostępnieniu danych osobowych

personelu/przedstawicieli Stron. Oczywistym 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 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 na pyt. Nr 6:

Po ustaleniach z Inspektorem Ochrony Danych RARS, Zamawiający zmodyfikował zapisy § 7 Umowy:

§ 7

Poufności

1. Wykonawca zobowiązuje się do zachowania w tajemnicy wszelkich informacji, dotyczących Zamawiającego, uzyskanych w związku z realizacją niniejszej Umowy – zarówno w czasie jej obowiązywania, jak też w późniejszym czasie, wyjąwszy przypadki przewidziane prawem.
2. Wykonawca zobowiązuje się do:
 - 1) przestrzegania wewnętrznych procedur oraz regulaminów obowiązujących osoby przebywające w siedzibie Zamawiającego, o których Wykonawca zostanie poinformowany. Wykonawca zobowiązuje się do poinformowania swoich pracowników (współpracowników) o wewnętrznych procedurach oraz regulaminach obowiązujących u Zamawiającego. Zamawiający zastrzega sobie prawo do ograniczenia dostępu do pomieszczeń Zamawiającego dla osób, które nie przestrzegają wewnętrznych procedur oraz regulaminów obowiązujących u Zamawiającego. Zamawiający nie ponosi negatywnych skutków ograniczenia dostępności dla takich osób;
 - 2) zobowiązania swoich pracowników lub podwykonawców (imię, nazwisko, **nr dokumentu ze zdjęciem**) do okazania dokumentów w celu potwierdzenia tożsamości, w przypadku, gdy

będzie istniała konieczność wejścia pracowników firmy Wykonawcy na obszary chronione Rządowej Agencji Rezerw Strategicznych; wymóg ten będzie miał zastosowanie również w przypadkach podwykonawców;

- 3) przestrzegania Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 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 (ogólne rozporządzenie o ochronie danych);
 - 4) przestrzegania ustawy z dnia 10 maja 2018 r. o ochronie danych osobowych (Dz. U. z 2018 r. poz. 1000) i przepisów wykonawczych do tej ustawy, w tym do stosowania wszelkich środków technicznych i organizacyjnych koniecznych dla zapewnienia przetwarzania danych osobowych zgodnego z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa;
 - 5) realizacji Umowy zgodnie ze swoim doświadczeniem branżowym oraz zasadami wiedzy fachowej i z jak największym poszanowaniem oraz dbałością o interesy Zamawiającego, tak by nie wpływało to niekorzystnie na bezpieczeństwo Zamawiającego i jego działalność operacyjną.
3. Umowa nie uprawnia Wykonawcy do posiadania zbiorów danych, przetwarzanych przez Zamawiającego z zastrzeżeniem, że jeżeli okaże się to niezbędne do prawidłowego wykonania Umowy, zgodę w tym zakresie wyda Zamawiający. W takim przypadku nastąpi zawarcie odrębnej Umowy o powierzeniu przetwarzania danych osobowych.
4. W celu wykonania Umowy, Strony wzajemnie udostępniają sobie dane osobowe:
- 1) swoich pracowników i współpracowników zaangażowanych w wykonywanie Umowy w celu umożliwienia utrzymywania bieżącego kontaktu przy wykonywaniu Umowy.
 - 2) osób reprezentujących Strony, w tym pełnomocników lub członków organów w celu umożliwienia kontaktu między Stronami jak i weryfikacji umocowania przedstawicieli Stron.

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. W przypadku, w którym dla prawidłowego wykonania Umowy, zaistnieje konieczność przetwarzania danych osobowych przez Wykonawcę, Wykonawca zobowiązany jest należycie chronić dane osobowe, które uzyskał w związku z realizacją Umowy, w szczególności podjąć wszelkie środki zabezpieczające zbiór danych, o których mowa w przepisach o ochronie danych osobowych oraz w rozporządzeniach wykonawczych do tej ustawy, pod rygorem odpowiedzialności materialnej za wyrządzoną szkodę oraz odpowiedzialności karnej wynikającej z wyżej wymienionych przepisów. Po rozwiązaniu Umowy Wykonawca jest bezwzględnie zobowiązany do zaprzestania przetwarzania danych osobowych, o których mowa i usunięcia ich z prowadzonej przez siebie ewidencji natychmiast po ustaniu przesłanek przetwarzania tych danych.~~
5. Wykonawca jest uprawniony do przetwarzania danych osobowych wyłącznie dla celów związanych z prawidłową realizacją Umowy. W szczególności Wykonawca nie jest uprawniony do udostępniania danych osobowych innym podmiotom niż uprawnionym na podstawie przepisów prawa.
6. Strony zobowiązują się do rzetelnego wypełnienia ciążącego na nich obowiązku informacyjnego wynikającego z art. 13 lub 14 RODO.
7. Jeśli Koordynator Umowy Strony nie wskaże inaczej w formie pisemnej, elektronicznej lub e-mailowej, druga Strona, w wykonaniu obowiązku z pkt 6), powinna użyć treści Informacji o danych osobowych dotyczącej pracowników i współpracowników drugiej Strony, dostępnej na stronie www._____ (wersja Wykonawcy), www.rars.gov.pl (zasady

przetwarzania danych osobowych) i na stronie BIP w zakładce zamówienia publiczne (wersja Zamawiającego).”

Pytanie nr 7:

Wykonawca zwraca się z prośbą o wyjaśnienie, czy zgodnie z par 10 pkt 1 ppkt 1, Zamawiający poinformuje Wykonawcę o nowym adresie lokalizacji w przypadku relokacji oraz zostanie zawarty aneks określający warunki techniczne oraz cenowe przedmiotowych zmian.

Odpowiedź na pyt. Nr 7:

Zamawiający poinformuje Wykonawcę o nowym adresie lokalizacji w przypadku relokacji oraz zostanie zawarty aneks określający warunki techniczne jednak bez możliwości zmiany zaoferowanej ceny.

Pytanie nr 8:

Wykonawca zwraca się z prośbą o przedłużenie terminu dostarczenia usług do maksymalnie 120 dni od daty podpisania umowy. Obecne terminy dotyczące pozyskania u producentów sprzętu niezbędnego do realizacji umowy znacznie przekraczają termin podany jako wymagany do oddania usług. Dodatkowym argumentem jest konieczność dokonania uzgodnień i pozyskania niezbędnych pozwoleń na dzierżawę odcinków kanalizacji z uwagi na to, że żaden z Operatorów nie dysponuje infrastrukturą w każdej lokalizacji. Uwzględniając powyższe, podany czas na realizację usług może prowadzić do faworyzowania niektórych wykonawców posiadających już gotową infrastrukturę i tym samym utrudnić złożenie oferty innym wykonawcom

Odpowiedź na pyt. Nr 8:

Zamawiający przedłuża termin dostarczenia usług do maksymalnie 120 dni od daty podpisania umowy

Pytanie nr 9:

W ocenie Wykonawcy aktualnie obowiązujący termin składania ofert przypadający na dzień 02 czerwca 2022 roku jest niewystarczający na przygotowanie rzetelnej i konkurencyjnej oferty. Wykonawca pragnie dołożyć wszelkich starań by oferta, którą przygotowuje w postępowaniu spełniła wszystkie wymagania Zamawiającego oraz by była ona dla Zamawiającego maksymalnie korzystna. Wykonawca w celu należytego przygotowania oferty w przedmiotowym postępowaniu przeprowadzić musi analizę techniczną dotyczącą możliwości realizacji wymogów Zamawiającego, w tym wywiady techniczne dotyczące świadczenia usług objętych przedmiotem niniejszego postępowania. Istotne dla przygotowania oferty będzie również przeanalizowanie odpowiedzi udzielonych przez Zamawiającego na zapytania Wykonawców.

Czy w związku z powyższym Zamawiający wyrazi zgodę na przedłużenie terminu składania o dwa tygodnie tj. do dnia **17 czerwca 2022 roku**?

Odpowiedź na pyt. Nr 9:

Zamawiający informuję, że ulega zmianie termin składania i otwarcia ofert oraz związania ofertą:

Termin składania ofert 17.06.2022 r. godz. 10:00

Termin otwarcia ofert: 17.06.2022r. godz. 10:05

Termin związania ofertą: do dnia 16.07.2022r.

Koordynator Działu
Zamówień Publicznych
/-/ Maciej Jankowski