



Gorzów Wielkopolski, dnia 05 lipca 2024 roku

BZP.271.24.2024

**Wykonawcy
uczestniczący w postępowaniu**

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn.

„Modernizacja oświetlenia ulicznego wraz z wykonaniem audytu i inwentaryzacji oświetlenia”.

Uprzejmie informuję, iż do Zamawiającego wpłynęły zapytania dotyczące przedmiotowego postępowania. Na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (*t.j. Dz. U. z 2023 r. poz. 1605 z późn. zm.*) Zamawiający udziela odpowiedzi na pytania do treści SWZ jak poniżej.

Pytanie 1

§ 6 ust. 1 – forma umowy podwykonawczej

Czy Zamawiający dopuszcza również możliwość zawarcia umów z podwykonawcami w formie elektronicznej certyfikowanymi podpisami? Co do zasady taka forma jest zgodnie z prawem zrównana z formą pisemną.

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza możliwość zawarcia umów z podwykonawcami w formie elektronicznej certyfikowanymi podpisami.

Pytanie 2

§ 6 ust. 1 pkt 3) i 6) – terminy

Czy Zamawiający dopuszcza skrócenie terminów określonych w ww. postanowieniach do 7 dni? Termin 30 dniowy jest zbyt długi na podjęcie stosownych decyzji odnośnie możliwości korzystania z podwykonawców, w szczególności, gdy realizacja całości przedmiotu Umowy ma trwać 5 miesięcy.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów umowy.

Pytanie 3

§ 6 ust. 8 i 9 – dopuszczenie podwykonawców niezależnie od zgody

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość posłużenia się podwykonawcą nie będącym podwykonawcą zweryfikowanym przez Zamawiającego w przypadku wystąpienia nagłych okoliczności, w ramach których działanie lub zaniechanie takiego podwykonawcy może zapobiec wystąpieniu szkody zarówno po stronie Wykonawcy jak i Zamawiającego?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów umowy.

Pytanie 4

§ 7 ust. 11 – płatność od dnia otrzymania faktury

Czy Zamawiający dokona modyfikacji postanowienia określonego w § 7 ust. 11 Umowy w taki sposób, aby termin płatności liczony był od daty wystawienia faktury VAT przez Wykonawcę, a nie od dnia jej otrzymania przez Zamawiającego? Dotychczasowy zapis nie pozwala na ustalenie właściwej daty powstania obowiązku podatkowego (data wystawienia faktury VAT, jest dla Wykonawcy datą pewną), co w konsekwencji może narazić Wykonawcę na sankcje skarbowe z tytułu nieterminowego odprowadzania podatku VAT oraz podatku dochodowego od osób prawnych.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów umowy.

Pytanie 5

§ 7 ust. 12 – obciążenie rachunku Zamawiającego

Zgodnie z ugruntowanym orzecznictwem 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 postanowienia określonego w § 7 ust. 12 Umowy, w taki sposób aby był zgodny z aktualnym orzecznictwem w tym zakresie, tj. aby za termin zapłaty przyjęty został dzień uznania na rachunku bankowym Wykonawcy, a nie dzień polecenia przelewu w banku Zamawiającego?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów umowy.

Pytanie 6

§ 7 ust. 24 umowy / par. 10 ust. 5 – potrącenie kar umownych/ wierzytelności

Zamawiający przewidział dla siebie prawo do potrącania zobowiązań finansowych, w tym kwoty kar umownych z należnego wynagrodzenia Wykonawcy. W związku z powyższym zauważyć należy, iż działanie Zamawiającego oparte na ww. prawie doprowadzić może nie tylko do poważnych nieporozumień pomiędzy Stronami Umowy, a także może wyrzucić negatywny skutek na przebieg realizacji zamówienia. Niejednokrotnie bowiem zarówno sam fakt wystąpienia zdarzenia, skutkującego powstaniem zobowiązania finansowego/ naliczeniem kar umownych, jak i ustalenie wysokości zobowiązania finansowego (kary umownej), może być

sporny. W takiej sytuacji niezbędne wydaje się podjęcie przez Strony Umowy działań zmierzających nie tylko, do ustalenia przesłanek skutkujących powstaniem roszczenia, ale także czynników wpływających na ich wysokość. Niczym nieograniczone jednostronne prawo do naliczenia zobowiązania finansowego/ kar umownych i potrącenia ich przez Zamawiającego z należnego wynagrodzenia, godzi nie tylko w interes Wykonawcy, ale także uniemożliwia mu podjęcie próby zbadania, czy potrącone zobowiązanie finansowe/ kary umowne zostały naliczone prawidłowo i w odpowiedniej wysokości. Czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację przedmiotowego postanowienia, tak, aby możliwość potrącenia zobowiązania finansowego/ kar umownych przez Zamawiającego, nie była jednostronną czynnością Zamawiającego, a wymagała zgody obu Stron, w tym Wykonawcy?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów umowy.

Pytanie 7

§ 10 ust. 2 pkt 1) lit. n) umowy – kara za opóźnienie

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację postanowień § 10 ust. 2 pkt 1) lit. n) Umowy w taki sposób, iż kary umowne będą mogły być naliczane w przypadku wystąpienia zwłoki?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów umowy.

Pytanie 8

§ 10 ust. 2 pkt 1) lit. p) i q) umowy – kara za odstąpienie

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację postanowienia w taki sposób, iż kara umowna będzie możliwa do naliczenia tylko i wyłącznie w przypadku wystąpienia zawinionych okoliczności po stronie Wykonawcy? Należy zwrócić uwagę iż tylko i wyłącznie w przypadku wystąpienia winy po stronie Wykonawcy kara umowna miałaby swoje uzasadnienie w zakresie zaspokojenia roszczeń odszkodowawczych przez Zamawiającego.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów umowy.

Pytanie 9

§ 10 ust. 2 pkt 1) lit. p) i q) umowy w zw. z par. 10 ust. 2 pkt 2) Umowy – kara za odstąpienie (nierówność)

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację postanowień w taki sposób aby okoliczności umożliwiające jej naliczenie były równe dla obu stron? Należy zwrócić uwagę iż orzecznictwo i poglądy doktryny nakazują równość stron w zakresie podstaw do naliczania kar umownych za odstąpienie.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów umowy.

Pytanie 10

§ 10 ust. 4 umowy – pełna odpowiedzialność bez ograniczeń za szkody rzeczywiste / ograniczenie kar umownych

- Czy Zamawiający potwierdzi, iż jest uprawniony do dochodzenia odszkodowania wyłącznie do wysokości poniesionej rzeczywistej szkody, a z wyłączeniem utraconych korzyści? Wykonawca zwraca uwagę iż udowodnienie utraconych korzyści w postępowaniu sądowym jest niezwykle trudne niemniej jednak na bardzo szeroki zakres żądań jakich może żądać w związku z nimi Zamawiający koniecznym będzie wliczenie takiego ryzyka w kalkulację cenową oferty
- Czy Zamawiający potwierdzi, iż maksymalna odpowiedzialność odszkodowawcza Wykonawcy z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy jest ograniczona maksymalnie do wysokości należnego wynagrodzenia określonego w Umowie?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów umowy.

Pytanie 11

W związku z zamieszczeniem w projekcie umowy §16, który de facto stanowi obowiązek informacyjny Zamawiającego (jako realizacja przepisów RODO), Wykonawca wnosi aby w umowie uregulować także kwestię wzajemnego udostępniania pomiędzy Stronami danych osobowych ich personelu (zaangażowanego w zawarcie i realizację umowy) – zgodnie z zasadą rozliczalności wyrażoną w RODO. Tym samym Wykonawca wnosi, aby do umowy dodać postanowienia o poniższej treści, które mogą zostać zmienione poprzez dostosowanie ich do faktycznych relacji pomiędzy Stronami:

Poniżej propozycja zapisów. Wykonawca wnosi o dopisanie:

- 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 w przypadku żądania Wykonawcy zmodyfikuje zapisy § 16 Ochrona danych osobowych Projektu Umowy dodając ust. 2 w brzmieniu:

2. Wymiana danych pracowników.

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 przekażą 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).

Pytanie 12

Wykonawca wnosi, aby w Umowie wskazać, że treść obowiązku informacyjnego Wykonawcy dostępna jest na stronie [www.....](#) bądź w załącznikach do umowy (Wykonawca dostarczy jego treść na etapie zawierania umowy).

Odpowiedź:

Zamawiający w przypadku żądania Wykonawcy zmodyfikuje zapisy § 16 Ochrona danych osobowych Projektu Umowy dodając ust. 3 w brzmieniu:

3. Treść obowiązku informacyjnego Wykonawcy dostępna jest na stronie [www.....](#) bądź w załącznikach do umowy.

Pytanie 13

Wykonawca wnosi o potwierdzenie czy Zamawiający w związku z przedmiotem umowy identyfikuje konieczność zawarcia z Wykonawcą umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych (w rozumieniu i na zasadach wskazanych w art. 28 RODO), a zatem czy w toku realizacji umowy Zamawiający zamierza powierzać dane osobowe, których jest administratorem (dane znajdujące się w dokumentacji i systemach, która będzie diagnozowana)? Czy Wykonawca w ogóle będzie miał dostęp do takich danych, a jeżeli tak, to na jakich zasadach jak nie na podstawie właśnie powierzenia.

Odpowiedź:

Wykonawca w przypadku modernizacji oświetlenia ulicznego nie przetwarza danych osobowych. W przypadku materii, w której nie dochodzi do powierzenia danych osobowych odchodzi się od zawierania umowy powierzenia.

Pytanie 14

Zamawiający podaje w SWZ roz.VI ust.1 pkt 1.4 ppkt 13, że przez cały okres gwarancji nie może być obciążany dodatkowymi kosztami za funkcjonowanie systemu sterowania, transmisję danych oraz dostęp użytkowników do oprogramowania, określając jednocześnie długość gwarancji na 60 miesięcy. Równoległe w SWZ roz.VI „Krótki opis przedmiotu zamówienia” Zamawiający wymaga aby oferta uwzględniała wszystkie koszty związane z komunikacją z Bezprzewodową Automatyką Sterującą Oświetleniem na okres 10 lat. Prosimy o wyjaśnienie tej rozbieżności i doprecyzowanie na jaki okres czasu funkcjonowania systemu sterowania, Wykonawca ma uwzględnić koszty w cenie oferty.

Odpowiedź:

Zamawiający wymaga gwarancji na 60 miesięcy i braku opłat (kosztów) związanych z komunikacją na okres 10 lat.

Pytanie 15

Zamawiający podaje, że Bezprzewodowa Automatyka Sterująca Oświetleniem może działać w trybie częściowego zasilania w ciągu doby. Czy Wykonawca dobrze rozumie, że w związku z tym system sterowania oświetleniem ma posiadać w ramach tej samej aplikacji funkcjonalność zdalnego sterowania zegarami astronomicznymi w szafach zasilających?

Odpowiedź:

System sterowania oświetleniem nie ma posiadać w ramach tej samej aplikacji funkcjonalności zdalnego sterowania zegarami astronomicznymi w szafach zasilających.

Pytanie 16

Zamawiający wymaga dla opraw m.in. certyfikatu ENEC. Czy dla doprecyzowania Zamawiający potwierdza, że oferowane przez Wykonawców sterowniki do opraw też mają posiadać certyfikat ENEC potwierdzony stosownym dokumentem?

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza, że oferowane przez Wykonawców sterowniki do opraw też mają posiadać certyfikat ENEC potwierdzony stosownym dokumentem.

Pytanie 17

Zamawiający wymaga aby Bezprzewodowa Automatyka Sterująca Oświetleniem była tzw. "otwarta" i umożliwiała współpracę z różnymi typami i modelami opraw. Aby spełnić ten warunek, oprawy powinny m.in. komunikować się bezpośrednio z systemem sterowania bez konieczności montowania dodatkowych urządzeń pośredniczących oraz nie mogą występować żadne ograniczenia w odległościach pomiędzy poszczególnymi punktami oświetleniowymi w kontekście uniwersalności komunikacji. Sterownik montowany na oprawie powinien samodzielnie zapewnić komunikację oprawy z systemem sterowania. Wpływa to również na ograniczenie zużycia energii ze względu na mniejszą ilość urządzeń. Czy w związku z tym Zamawiający potwierdzi i poprawi zapisy wskazując, że sterowniki na oprawach nie mogą pośredniczyć w przekazywaniu danych do innych urządzeń sterujących?

Odpowiedź:

Zamawiający nie potwierdzi i nie poprawi tego zapisu. Tym samym, Zamawiający potwierdza, że sterowniki na oprawach mogą pośredniczyć w przekazywaniu danych do innych urządzeń sterujących.

Powyższa odpowiedź jest obowiązująca dla wszystkich Wykonawców.

Jednocześnie Zamawiający przesuwą termin składania ofert na dzień 11.07.2024 r. godz. 10:00.

Otwarcie ofert odbędzie się dnia 11.07.2024 r. o godz. 10:30.

Termin związania ofertą przesuwą się na dzień 09.08.2024 r.

Z poważaniem

Prezydent Miasta

/podpisano elektronicznie/

Jacek Wójcicki