

**Rozbudowa Terminalu Naftoport i Nabrzeża Północnego Portu Gdańsk
– Generalny Wykonawca Inwestycji**

Odpowiedzi na pytania nr 6-9 oraz zmiana treści Zapytania

Zgodnie z punktem 1.4 ppkt a) Zapytania, Zleceniodawcy przekazują treść pytań wraz z odpowiedziami.

Pytanie nr 6:

Oferent wnosi o zdefiniowanie terminu „kwalifikowany podwykonawca” oraz sprecyzowanie, czy:

- a) „kwalifikowanym podwykonawcą” jest ten podwykonawca, na którego zasobach Wykonawca polega,
- b) „kwalifikowanym podwykonawcą” jest każdy podwykonawca, również ten, z którego zasobów Wykonawca nie będzie korzystał.

Odpowiedź na pytanie nr 6:

Zleceniodawcy wyjaśniają, że terminy „Podwykonawcy” i „Podwykonawcy kwalifikowanego” zostały zdefiniowane odpowiednio w § 2 pkt 15 i 16 Regulaminu zakupów dla inwestycji „Rozbudowa Terminalu Naftoport i Nabrzeża Północnego Portu Gdańsk” (dalej „Regulamin zakupów”).

Zgodnie z powyższym przez Podwykonawcę należy rozumieć podmiot, który zostanie zaangażowany do realizacji Przedmiotu Zakupu przez Wykonawcę.

Natomiast Podwykonawca Kwalifikowany to Podwykonawca na potencjale którego Wykonawca polega w celu spełnienia warunku udziału w Postępowaniu dotyczącego posiadania niezbędnej wiedzy i doświadczenia, dysponowania potencjałem technicznym lub zasobami ludzkimi zdolnymi do realizacji Przedmiotu Zakupu, niezależnie od charakteru prawnego łączących go z takim podmiotem stosunków, jak również podmiot, na potencjale którego Oferent polega w celu spełnienia Warunku udziału w Postępowaniu dotyczącego zdolności finansowych lub ekonomicznych, z zastrzeżeniem, że w takim przypadku podmiot ten jest Podmiotem Powiązany z Oferentem.

O spełnianiu warunków udziału w Postępowaniu zakupowym przy udziale potencjału Podwykonawcy Kwalifikowanego stanowią m.in. zapisy § 11 ust. 13 – 16 Regulaminu zakupów.

Ponadto, zgodnie z § 11 ust. 15 Regulaminu zakupów do treści Zapytania zostaje dodany pkt 5.3. o następującej treści:

„5.3. Zleceniodawcy wymagają aby Podwykonawca Kwalifikowany brał udział w wykonywaniu Przedmiotu Postępowania zakupowego jako Podwykonawca.”

Pytanie nr 7:

Oferent wnosi również o wyjaśnienie dotyczące rozbieżności pomiędzy treścią załącznika nr 2 do zapytania – wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu zakupowym a Zapytaniem. P. 4 Załącznika wskazuje „podwykonawców”, którym zamierza/nie zamierza powierzyć wykonania części Przedmiotu Zakupu, bez odwoływania się do podwykonawców kwalifikowanych. Czy owi „podwykonawcy” są „kwalifikowanymi podwykonawcami”, czy też zaliczają się do innej kategorii podwykonawców?

Odpowiedź na pytanie nr 7:

Zleceniodawcy wyjaśniają, że nie zachodzi rozbieżność pomiędzy treścią załącznika nr 2 do Zapytania, a Zapytaniem.

Pkt 4 załącznika nr 2 do Zapytania dotyczy Podwykonawców nie będących Podwykonawcami Kwalifikowanymi. Zgodnie natomiast m.in. z pkt 7 poz. 13 załącznika nr 2 do Zapytania, jeżeli występują Podwykonawcy Kwalifikowani, to ich wykaz należy złożyć zgodnie z załącznikiem nr 10 do Zapytania.

Pytanie nr 8:

Dotyczy ust. 4 i 9 ZOBOWIĄZANIA DO ZACHOWANIA POUFNOŚCI

Z uwagi na brak wyrażenia zgody przez Zleceniodawców na zaproponowane zmiany do ust. 4. (pytanie 2) oraz pozostawienie jego treści o brzmieniu:

„4. Naruszenie któregokolwiek z obowiązków wynikających z postanowień niniejszego Zobowiązania powoduje obowiązek zapłaty na rzecz każdego ze Zleceniodawców przez Zobowiązanego kary umownej w kwocie po 50 000,00 zł (słownie: pięćdziesiąt tysięcy złotych 00/100) za każdy przypadek naruszenia. Zleceniodawcy mogą dochodzić odszkodowania na zasadach ogólnych przewyższającego zastrzeżoną karę umowną, niezależnie od dochodzenia zapłaty kary umownej, o której mowa w niniejszym ustępie.”

A także wprowadzenie przez Zleceniodawców wyłącznie zmiany językowej ust. 9, nie skutkujących realną zmianą skutków treści bądź znaczenia o jakie wnioskowano w treści pytania. zmiany ustępu (pytanie 4), gdzie dotychczasowa treść:

9. „Postanowienia Zobowiązania wiążą od daty jego złożenia przez czas nieokreślony.”

zostaje zmieniona na:

9. „Postanowienia Zobowiązania wiążą od daty jego złożenia bezterminowo.”

Informujemy, że taka struktura pozostawienia treści zobowiązania (w szczególności ust. 4, 9) wiąże się *de facto* z tym, że ewentualna potencjalna odpowiedzialność Zobowiązanego będzie utrzymywała

się bezterminowo, a każde ewentualne naruszenie niezależnie od wagi, przyczyn, czy skutków wiązałoby się z karą w wysokości: 100 000 zł (2x po 50 000 dla każdego Zlecającego) w nieoznaczonym okresie czasu.

Jest to naszym zdaniem zobowiązanie zbyt daleko idące i nieadekwatne z uwagi również na pewność obrotu. Utrzymywanie zabezpieczeń od potencjalnego ryzyka kar na tak wysokim poziomie przez nieograniczony okres czasu wiąże się również z znacznymi kosztami.

Dlatego wnosimy o zmniejszenie wysokości kary wskazanej w ustępie 4 zobowiązania do łącznej kwoty 25 tysięcy, oraz dodania do ust.9 zapisu wskazującego na możliwość ograniczenia odpowiedzialności Zobowiązanego po zakończeniu jego udziału w postępowaniu pod dochowaniem aktów należytej staranności.

Zatem proponujemy zmianę treści zapisu ust. 4 na treść:

„4. Naruszenie któregokolwiek z obowiązków wynikających z postanowień niniejszego Zobowiązania powoduje obowiązek zapłaty na rzecz każdego ze Zleceniodawców przez Zobowiązanego kary umownej w kwocie 25 000,00 zł (słownie: dwadzieścia pięć tysięcy złotych 00/100) za każdy przypadek naruszenia. Zleceniodawcy mogą dochodzić odszkodowania na zasadach ogólnych przewyższającego zastrzeżoną karę umowną, niezależnie od dochodzenia zapłaty kary umownej, o której mowa w niniejszym ustępie.”

Oraz zmianę ust. 9 na treść:

„Postanowienia Zobowiązania wiążą od daty jego złożenia bezterminowo, z tym zastrzeżeniem, że w przypadku gdy Zobowiązany/Oferent wycofa się z udziału w postępowaniu, bądź zakończy się jego udział w postępowaniu, nie będzie on zobowiązany do zapłaty kary umownej o której mowa w ust. 4 jeżeli usunie/zniszczy Informacje Chronione będące w jego posiadaniu i złoży pisemne oświadczenie o tym fakcie Zlecającym.”

Odpowiedź na pytanie nr 8:

Restrykcyjne zapisy postanowienia o zachowaniu poufności, zarówno co do okresu obowiązywania, jak i wysokości kar umownych znajdują uzasadnienie z uwagi na treść przekazywanej Oferentowi na potrzeby prowadzenia postępowania zakupowego dokumentacji, w szczególności dokumentacji budowlanej zawierającej informacje dotyczące terminala przeładunkowego Naftoportu, który pełni strategiczną rolę w zapewnieniu bezpieczeństwa energetycznego państwa. Ujawnienie osobom do tego nieupoważnionym, informacji przekazanych w toku postępowania zakupowego mogłoby narazić infrastrukturę Naftoportu na potencjalne sytuacje stwarzające zagrożenia w jego funkcjonowaniu. Wysokość kary umownej ustalona przez Zleceniodawców pozostaje adekwatna do stopnia ryzyka związanego z ujawnieniem informacji poufnych, a przede wszystkim spełnia funkcję prewencyjną zmuszając Oferenta do stosowania podwyższonych standardów ochrony tych informacji. Przekazana w toku postępowania zakupowego dokumentacja zachowuje swoją aktualność przez cały okres dalszego użytkowania przez Naftoport dotyczącej niej infrastruktury. Dlatego też obowiązek zachowania poufności nie może ograniczać się do okresu udziału Oferenta w postępowaniu zakupowym lub z góry określonej liczby lat.

W związku z powyższym treść ust. 9 Zobowiązania do zachowania poufności pozostaje bez zmian, tj.: „*Postanowienia Zobowiązania wiążą od daty jego złożenia bezterminowo.*”

Pytanie nr 9:

W nawiązaniu do ZOBOWIĄZANIA DO ZACHOWANIA POUFNOŚCI, uprzejmie proszę o zmniejszenie okresu obowiązywania postanowień ZOBOWIĄZANIA DO ZACHOWANIA POUFNOŚCI do 10 lat.

Odpowiedź na pytanie nr 9:

Mając na uwadze argumentację przywołaną powyżej, tj. dotyczącą odpowiedzi na pytanie nr 8, Zleceniodawcy nie wyrażają zgody na zaproponowaną zmianę.

Termin składania Wniosków pozostaje bez zmian.

*W zastępstwie
Przewodniczącej Komisji
Sekretarz Komisji
Marta Piątek*