

Znak sprawy: ZP.201.83.2022.4

WSZYSCY WYKONAWCY

2022-166641



Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na „Świadczenie usług transmisji danych, dostępu do Internetu oraz głosowych usług telekomunikacyjnych w technologii VOIP dla potrzeb Zarządu Komunalnych Zasobów Lokalowych w Poznaniu”

Zamawiający, Zarząd Komunalnych Zasobów Lokalowych Sp. z o.o., informuje, że w toku ww. postępowania wpłynął wniosek o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia. Działając na podstawie art. 284 w związku z art. 266 ustawy z dnia 11 września 2019r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm.), Zamawiający udziela wyjaśnień treści SWZ.

Pytanie 1:

Prosimy o wyjaśnienie oświadczenia par. 1 ust. 1 Umowy: „Strony zgodnie oświadczają, że do dnia podpisania umowy nie wystąpiły jakiegokolwiek zmiany w ich sytuacji prawnej, w tym zmiany ich reprezentacji, które mogłyby mieć wpływ na ważność zaciągniętych zobowiązań”. Postanowienie w szczególności nie stanowi w jakim okresie nie miały nastąpić zmiany (czy od dnia złożenia oferty?) oraz o jakie „sytuacje prawne” chodzi. Prosimy o uszczegółowienie lub ograniczenie postanowienia do oświadczenia, że ewentualnie złożone z ofertą pełnomocnictwa do zawarcia umowy, nie zostały odwołane. Obecnie postanowienie jest bardzo nieprecyzyjne.

Odpowiedź:

Uszczegóławiając:

- zmiany o których mowa w par. 1 ust. 1 Projektowanych Postanowień Umowy, to zmiany które nie nastąpią od dnia złożenia oferty do dnia podpisania umowy,
- mając na myśli „sytuacje prawne” chodzi o wszelkie zmiany sytuacji prawnej podmiotu ubiegającego się o udzielenie zamówienia.

Pytanie 2:

Prosimy o wyjaśnienie w jaki sposób zostanie uzupełniony par. 8 ust. 1 Umowy: „Za wykonanie przedmiotu Umowy Wykonawcy przysługuje od Zamawiającego wynagrodzenie wyliczone według cen jednostkowych, uwzględniających wszelkie koszty związane z wykonaniem Umowy, w tym w szczególności:

_____”. Wydaje się, że koszty „w szczególności” wymienia par. 8 ust. 2.

Odpowiedź:

Zamawiający ma tutaj na myśli inne koszty, które mogą się pojawić u Wykonawcy a które to nie zostały wprost nazwane w opisie przedmiotu zamówienia np. koszty instalacji łącza, koszty uruchomienia usługi, ewentualne koszty związane z przeniesieniem puli numerów od obecnego operatora do nowego podmiotu realizującego to zadanie.

Pytanie 3:

Prosimy o wyjaśnienie §8 ust. 4 lit d Umowy: „zakup oprogramowania, płatne w _____ częściach, stanowiących _____ % wynagrodzenia, o którym mowa w ust. 3”. Jak zostanie uzupełnione postanowienie odnośnie ilości części, czy wybór zostanie pozostawiony Wykonawcy? Podobnie par. 8 ust. 7: „Faktura za usługi wskazane w ust. 4 lit. d na podstawie faktury / faktur VAT wystawionej/wystawionych w _____.”

Odpowiedź:

Wypełnienie tej części Umowy zależy od oferty potencjalnego Wykonawcy, który może wybrać różny model rozliczania się z Zamawiającym za ten produkt. Pola zostaną uzupełnione zatem w sposób odpowiedni do oferty wybranego Wykonawcy.

Pytanie 4:

Prosimy o wyjaśnienie relacji §2 ust. 4, §8 ust. 16, §8 ust. 3. Wskazano w pewnych sytuacjach na możliwość wystawienia faktur uwzględniających opłaty jednorazowe/miesięczne dla faktycznej liczby usług (zmiana liczby lokalizacji, przepustowości i zastosowanych urządzeń), a jednocześnie wskazano wynagrodzenie maksymalne. Czy w przypadku zaistnienia sytuacji opisanej w §8 ust. 16 (opisane zmiany i faktury uwzględniające opłaty jednorazowe i miesięczne dla faktycznej liczby i rodzaju świadczonych usług), wynagrodzenie Wykonawcy może być wyższe niż wskazane w umowie wynagrodzenie maksymalne? Jeśli tak, prosimy o dodanie odpowiednich zastrzeżeń w umowie.

Odpowiedź:

Wynagrodzenie maksymalne nie może być wyższe niż określone w Umowie. Wynagrodzenie ulega zmianie na zasadach określonych w par. 9 Umowy.

Zamawiający w zakresie np. zmian lokalizacji ma na myśli możliwą w tak długim okresie sytuację, w której może być konieczność zmiany lokalizacji wybranego punktu świadczenia usługi np. zmiana adresu Punktu Obsługi Klienta lub np. jego likwidacja.

Pytanie 5:

Prosimy o wyjaśnienie czy jeśli liczba minut wykonanych w miesiącu w ramach połączeń będzie inna niż szacowana, Wykonawcy będzie przysługiwać dodatkowe wynagrodzenie i czy będzie przysługiwać także wówczas, gdy naliczenie dodatkowego wynagrodzenia będzie powodować przekroczenie wynagrodzenia maksymalnego? Jeśli tak, prosimy o dodanie odpowiednich postanowień.

Odpowiedź:

Podana liczba minut jest wartością szacunkową na podstawie historii połączeń z ostatniego półrocza. Podane wartości pełnią funkcję pomocniczą w celu ustalenia maksymalnej wartości tej usługi w ramach umowy. Maksymalna wartość umowy określa maksymalną kwotę jaką zamawiający przeznaczy na wszystkie usługi wymienione w umowie.

Wynagrodzenie ulega zmianie na zasadach określonych w par. 9 Projektowanych Postanowieniach Umowy.

Pytanie 6:

§9 ust. 17 pkt 3 stanowi: „za podstawę do żądania zmiany wynagrodzenia należnego Wykonawcy i określenia wysokości takiej zmiany, Strony umowy przyjmują wskaźnik zmiany ceny materiałów lub kosztów, ogłaszany w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego, informujący czy nastąpiły zmiany cen lub kosztów i w jakiej wysokości” – prosimy o wskazanie który dokładnie wskaźnik GUS będzie brany pod uwagę.

Odpowiedź:

Wprowadzono właściwe zapisy w PPU.

Pytanie 7:

W §9 ust. 18 Umowy zastosowano błędne odesłanie. Prosimy o poprawę, wydaje się, że zamiast „ust. 3 pkt 2 powyżej” powinno być „ust. 17 pkt 2 powyżej”.

Odpowiedź:

Wprowadzono właściwe zapisy w PPU.

Pytanie 8:

Zdaniem Wykonawcy, w Umowie nie powinno być określonego maksymalnego poziomu waloryzacji z powodów wskazanych w art. 436 pkt 4) lit. b) pzp, a §9 ust. 14 określa taki poziom. Prosimy o zmianę w tym zakresie.

Odpowiedź:

Art. 439 ust. 2 pkt. 4 ustawy PZP dopuszcza określenie maksymalnej wysokości zmiany wynagrodzenia. Jednocześnie Zamawiający usuwa §9 ust.20 Projektowanych Postanowień Umowy.

Pytanie 9:

Prosimy o modyfikację postanowień §11 ust. 2 pkt a)-c) tak, aby były one sprzeczne z art. 433 pkt 1) pzp, tj. wyraźne wskazanie, że kary dotyczą tylko takich przypadków opóźnienia, za które Wykonawca ponosi odpowiedzialność.

Odpowiedź:

Zapisy Projektowanych Postanowień Umowy nie są sprzeczne z PZP, bowiem mowa jest o opóźnieniu z winy Wykonawcy, a więc z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.

W odpowiedzi do punktów b) (opis sposobu wyliczania kar z tytułu niewykonania usługi) i c) (opis dotyczący SLA) jest jasno opisane w pkt. 2, że dotyczą one „nienależytego wykonania Usługi przez Wykonawcę”.

Pytanie 10:

Prosimy o dodanie w par. 11 ust. 4 in fine, iż maksymalna kara nie może przewyższyć rocznej sumy miesięcznych opłat za usługi w danej lokalizacji przy czym zastosowanie ma jednocześnie także limit kar ustalony w §11 ust. 3 Umowy.

Odpowiedź:

Wprowadzono zmiany do PPU.

Pytanie 11:

Prosimy o wykreślenie z par. 11 ust. 8 Umowy: „Kary umowne stają się wymagalne z dniem wystąpienia zdarzenia aktualizującego uprawnienie ich naliczenia, bez konieczności kierowania odrębnego wezwania do ich zapłaty” – „W nowszym orzecznictwie Sądu Najwyższego zdecydowanie dominuje ogólne stanowisko, że zobowiązanie do zapłaty kary umownej jest zobowiązaniem bezterminowym, które staje się wymagalne dopiero niezwłocznie po wezwaniu dłużnika do jego wykonania (por. wyroki Sądu Najwyższego z dnia 30 czerwca 2011 r., III CSK 282/10, nie publ., z dnia 16 grudnia 2015 r., IV CSK 141/15, nie publ., z dnia 2 marca 2017 r., V CSK 395/16, nie publ. oraz uchwała Sądu Najwyższego z dnia 5 listopada 2014 r., III CZP 76/14,

OSNC 2015, nr 7-8, poz. 86), co odnoszone jest także do kary umownej za opóźnienie w spełnieniu świadczenia (por. wyrok Sądu Najwyższego z dnia 2 marca 2017 r., V CSK 395/16)” (vide: Postanowienie SN z 19.10.2018 r., I CSK 249/18, LEX nr 2565850).

Odpowiedź:

Zamawiający nie przewiduje zmian w tym zakresie.

Pytanie 12:

Prosimy o wyjaśnienie §14 ust. 5: „Zamawiający dopuszcza zmianę zawartej umowy w przypadku, gdy zmiana ta ma charakter nieistotny w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru Wykonawcy. W takim przypadku dokonanie zmiany wymaga jedynie pisemnego powiadomienia stron”. Co oznacza, że dokonanie zmiany wymaga jedynie pisemnego powiadomienia stron? Prosimy o potwierdzenie, że taka zmiana nie może się odbyć przez złożenie jednostronnego oświadczenia i konieczne będzie zawarcie aneksu do umowy.

Odpowiedź:

Pisemne powiadomienie stron oznacza, że nie będzie wymagane zawarcie aneksu do umowy.

Pytanie 13:

Dla zachowania równowagi stron, prosimy o wskazane w §15 ust. 7 Umowy, że również Zamawiający nie może wypowiedzieć umowy bez ważnego powodu.

Odpowiedź:

Wprowadzono zmiany do PPU w powyższym zakresie.

Pytanie 14:

Prosimy o dodanie postanowienia w umowie: „Zamawiający zobowiązany jest do wykonania w imieniu Wykonawcy obowiązku informacyjnego, o którym mowa w art. 14 ust. 1 i 2 Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z 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, „RODO”), wobec reprezentantów Zamawiającego wskazanych w Umowie, przy wsparciu Wykonawcy w niezbędnym zakresie, polegającym w szczególności na przedstawieniu Zamawiającemu informacji niezbędnych do wykonania obowiązku informacyjnego wynikającego z przepisów przywołanych na wstępie niniejszego zdania. Klauzula informacyjna Wykonawcy stanowi załącznik do Umowy, z tym, że zmiana informacji zawartych w klauzuli nie stanowi zmiany Umowy i nie wymaga zgody Zamawiającego.”

Odpowiedź:

Wprowadzono zmiany do PPU w powyższym zakresie.

Pytanie 15:

W zakresie § 4 - prosimy o wyjaśnienie jakie okoliczności przemawiają za zastosowaniem wymagań opisanych w art. 95 ust. 1 i ust. 2 w niniejszym postępowaniu? Czy Zamawiający kwalifikuje usługi objęte postępowaniem o udzielenie zamówienia jako usługi budowlane?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że obowiązek wprowadzenia zapisu w par. 4 wynika z art. 438 PZP, bowiem przedmiotem umowy jest świadczenie usług.

Pytanie 16:

Prosimy o zmianę treści § 4 ust. 5 poprzez wykreślenie występującej w nim wzmianki o ustawie o ochronie danych osobowych i wpisanie w jej miejsce Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679

z 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).

Odpowiedź:

Wprowadzono właściwy zapis do treści PPU.

Pytanie 17:

Prosimy o doprecyzowanie, w jaki sposób (jakim kanałem) odbędzie się przekazanie dokumentów wymienionych w § 4 ust. 5.

Odpowiedź:

Przekazanie powyższych dokumentów nastąpi w formie elektronicznej – po wezwaniu przez Zamawiającego na adres obskli@zkzl.poznan.pl

Pytanie 18:

Czy Zamawiający dopuszcza rezygnację z zapisu dotyczącego zobowiązania Wykonawcy do uzyskiwania pisemnej zgody pracowników na przetwarzanie danych osobowych, o której mowa § 4 ust. 2? Weryfikacja prawdziwości oświadczeń Wykonawcy w zakresie zatrudniania osób w oparciu o stosunek pracy odbywa się na podstawie art. 438 PZP, zatem podstawą prawną przetwarzania danych osobowych pracowników jest w tym obszarze art. 6 ust. 1 lit. c. RODO. Pobieranie zgody pracownika w tych okolicznościach będzie zbędne.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na rezygnację z tego zapisu. Wprowadzono zmiany do PPU w powyższym zakresie.

Pytanie 19:

Prosimy o doprecyzowanie § 6 ust. 2 lit. d Umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych w następujący sposób: „nie stosuje się do ostatecznej decyzji organu nadzorczego albo prawomocnego orzeczenia sądowego dotyczących jego obowiązków wynikających z Umowy.”

Odpowiedź:

Zapis zgodny z obowiązującymi w EOG klauzulami umownymi z Decyzji KE 2021/915 z 4 czerwca 2021 roku. Klauzula nr 10. Więcej informacji można uzyskać pod adresem: <https://eur-lex.europa.eu/legal-content/PL/TXT/?uri=uriserv%3AOJ.L.2021.199.01.0018.01.POL&toc=OJ%3AL%3A2021%3A199%3ATOC>

Pytanie 20:

Prosimy o doprecyzowanie § 5 ust. 5 Umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych w następujący sposób: „Podmiot przetwarzający powiadamia Administratora danych o każdym przypadku niewywiązywania się przez podmiot podprzetwarzający z jego zobowiązań umownych, mających wpływ na bezpieczeństwo powierzonych danych osobowych.”

Odpowiedź:

Zapis zgodny z obowiązującymi w EOG klauzulami umownymi z Decyzji KE 2021/915 z 4 czerwca 2021 roku. Klauzula nr 7 (pkt. 7.7). Więcej informacji można uzyskać pod adresem: <https://eur-lex.europa.eu/legal-content/PL/TXT/?uri=uriserv%3AOJ.L.2021.199.01.0018.01.POL&toc=OJ%3AL%3A2021%3A199%3ATOC>

Pytanie 21:

Prosimy o zmianę lub wykreślenie § 1 ust. 2 Umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych. Obecne brzmienie wymienionego ustępu, w szczególności stwierdzenie, iż umowa nie obejmuje danych osobowych, wobec których Spółka pełni funkcję Administratora danych osobowych, jest sprzeczne z istotną umową powierzenia (Spółka powierza w ramach tej umowy dane, wobec których pełni rolę Administratora).

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na rezygnację z tego zapisu. Wprowadzono zmiany do PPU w powyższym zakresie.