



POLSKI  
ŁĄD



Jarostaw, dnia 6 marca 2023 r.

znak sprawy: UG.271.2.2023

Gmina Jarostaw  
ul. Piekarska 5  
37-500 Jarostaw

**Do  
wszystkich WYKONAWCÓW**

### **ODPOWIEDZI NA PYTANIA**

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego zgodnie z art. 275 pkt 1 w trybie podstawowym pn.: „Kompleksowe modernizację ulicznego oświetlenia hybrydowego na terenie Gminy Jarostaw”.

#### **PYTANIA**

1) Komparycja:

Wykonawca zwraca się z prośbą o potwierdzenie, że w przypadku wyboru oferty Wykonawcy prowadzącego działalność w formie spółki akcyjnej, część komparycji umowy poświęcona Wykonawcy, będzie obejmować wszelkie dane wymagane przez art. 374 KSH?

2) Data od której liczony jest termin płatności:

Czy Zamawiający dokona modyfikacji postanowienia określonego w § 11 ust. 4 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;

3) Potrącanie kar umownych z wynagrodzenia (§ 16 ust. 5 umowy):

Zamawiający przewidział dla siebie prawo do potrącania 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 naliczeniem kar umownych, jak i ustalenie wysokości 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 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 kary umowne zostały naliczone prawidłowo i w odpowiedniej wysokości. Czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację przedmiotowego postanowienia, tak, aby możliwość potrącania kar umownych przez Zamawiającego, nie

była jednostronną czynnością Zamawiającego, a wymagała zgody obu Stron, w tym Wykonawcy?

4) Wyłączenie rękojmi:

Czy Zamawiający dopuszcza wyłączenie odpowiedzialności Wykonawcy z tytułu rękojmi za wady fizyczne i prawne przedmiotu umowy? Wykonawca zwraca uwagę, że przedmiot umowy jest objęty gwarancją jakości, co zabezpiecza interes Zamawiającego.

5) Obniżenie kar (§ 16 umowy):

Czy Zamawiający dokona modyfikacji i obniży wysokość zastrzeżonych kar umownych, ponieważ te zastrzeżone przez Zamawiającego są rażąco wygórowane i nie współmierne do wartości przedmiotu Umowy;

Z uwagi na specyfikę umów w sprawie zamówienia publicznego, Zamawiający jest podmiotem, który ma możliwość jednostronnego kształtowania stosunku zobowiązaniowego, jednakże podkreślić należy, że z tego faktu nie wynika uprawnienie do nadużywania przez Zamawiającego jego praw podmiotowych. Przeciwnie, kształtując postanowienia umowy, Zamawiający zobowiązany jest uwzględniać przepisy art. 353 (1) k.c. oraz art. 5 k.c., zgodnie z którym nie można czynić ze swego prawa użytku, który byłby sprzeczny ze społeczno-gospodarczym przeznaczeniem tego prawa lub zasadami współzycia społecznego. Przyznane Zamawiającemu uprawnienie do określenia zasad na jakich ma być zawarta umowa nie ma charakteru absolutnego. Tym samym Zamawiający nie może tego prawa nadużywać, określając wysokość kar umownych i sposób ich naliczenia, na tak wysokim poziomie, że tracą charakter stymulujący wykonanie zamówienia i kompensacyjny, a prowadzą do nieuzasadnionego wzbogacenia Zamawiającego.

6) Zamawiający definiuje jednoznacznie architekturę rozwiązania i sposób komunikacji z lampami i aplikacją. W naszej ocenie jest to działanie wpływające na konkurencyjność oferowanych przez Wykonawców rozwiązań, ponieważ sterowanie można zrealizować w dowolny sposób, a oczekiwaniem Zamawiającego powinna być funkcjonalność sterowania i zarządzania oświetleniem a nie definiowanie architektury rozwiązania. Również z perspektywy kosztów patrząc, czy utrzymania, to kryterium najlepszego rozwiązania powinna być cena a nie sposób realizacji funkcjonalności, a już na pewno nie definiowanie technologii transmisji czy też urządzeń tą funkcjonalność realizujących. Wnosimy zatem o dopuszczenie rozwiązań pracujących w paśmie licencjonowanym, w tym rozwiązań GSM, gwarantujących brak dodatkowych kosztów i ich niezmiennosc w okresie świadczenia usługi, t. j.: 10 lat. Czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację wymagań we wskazanym poniżej zakresie?

Dopuszczalna jest wyłącznie dwukierunkowa, bezprzewodowa komunikacja. Komunikacja pomiędzy serwerem a oprawami poprzez stacje bazową, punkt zbiorczy w układzie gwiazdowym lub w układzie kratowym zwanym także mesh lub komunikacja typu oprawa do oprawy. Stacje bazowe, punkty zbiorcze muszą zapewniać redundancję systemu poprzez nakładanie się zasięgów komunikacji. Komunikacja pomiędzy sterownikami opraw a punktami zbiorczymi systemu musi odbywać się zgodnie z normą EN 300 220 lub jej krajowymi odpowiednikami lub w standardzie komunikacji 4G, 5G. System ma być odporny na ewentualny brak możliwości komunikacji w ramach sieci 2G/3G obecnie lub w przyszłości. Pod pojęciem odporny rozumie się, że utrata komunikacji w ramach sieci 2G/3G na terenie Gminy nie może powodować żadnych dodatkowych kosztów przez Zamawiającego. Nie dopuszcza się komunikacji za pomocą sieci WiFi.

7) Zamawiający dopuszcza sterowniki opraw uniwersalne sterujące zarówno sygnałem analogowym 0-10V/1-10V jak i cyfrowym DALI - dotyczy wersji sterownika NEMA kod ANSI C136. Z punktu widzenia sterowania oprawą będzie wykorzystywane sterowanie związane zastosowanym w oprawie zasilaczem: analogowe 0-10V/1-10V lub cyfrowe DALI. Tym samym sterowniki powinny być dopasowane do jednego rodzaju sterowania. Tym samym czy Zamawiający dopuszcza aby w ramach postępowania dostarczyć sterowniki opraw NEMA kod ANSI C136 pracujące w standardzie 0-10V/1-10V lub DALI co jest wystarczające dla działania systemu sterowania oświetleniem?

- 8) Czy Zamawiający dopuszcza, aby istniejący system używany obecnie został zastąpiony przez nowy system w całości co z punktu widzenia kosztów może być rozwiązaniem tańszym i mniej czasochłonnym niż integracja ze starym systemem.
- 9) W PFU Zamawiający opisuje wymaganie „Przyjęty system równoważny należy zintegrować z systemem zabudowanym w ramach dobudowy oświetlenia w Gminie Jarosław.”. Prosimy o informację, jakim obecnie systemem sterowania oświetleniem Zamawiający dysponuje? Czy Zamawiający zapewni wsparcie Dostawcy istniejącego systemu podczas integracji systemu?
- 10) Wykonawca wnosi, aby do umowy dodać postanowienia o tzw. udostępnieniu danych osobowych personelu/przedstawicieli Stron. Oczywiście jest bowiem, że do takiego udostępnienia dojdzie (Komparycja stron – reprezentacja stron), a w wyniku tego Strony staną się niezależnymi administratorami w/w danych osobowych. Pomiędzy Stronami umowy dojdzie do wymiany danych osobowych personelu Stron, co na gruncie zasad ochrony danych osobowych określane jest ich „udostępnieniem” (pomiędzy dwoma niezależnymi administratorami).

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.\\_\\_\\_\\_\\_](http://www._____) (wersja Wykonawcy), [www.\\_\\_\\_\\_\\_](http://www._____) (wersja Zamawiającego).
- 11) Wykonawca wnosi, aby w umowie wskazać, że treść obowiązku informacyjnego Wykonawcy dostępna jest na stronie [www.\\_\\_\\_\\_\\_](http://www._____) bądź w załącznikach do umowy (Wykonawca dostarczy jego treść na etapie zawierania umowy).
  - 12) W związku ze wskazaniem w § 2 ust. 10 umowy, Wykonawca wnosi, aby doprecyzować, że jakiegokolwiek kontrole mogą zostać przeprowadzone po spełnieniu następujących warunków:
    - a) Wykonawca zostanie uprzedzony o planowanym przeprowadzeniu kontroli (na 10 dni przed);
    - b) Zamawiający przekaże Wykonawcy zakres i cel kontroli;
    - c) kontrola będzie mogła być przeprowadzona wyłącznie po podpisaniu przez przedstawicieli Zamawiającego stosownych oświadczeń o zachowaniu poufności;
    - d) kontrola będzie prowadzona wyłącznie w obecności upoważnionego przedstawiciela Wykonawcy;
    - e) kontrola może być prowadzona nie częściej niż raz w roku;

- f) kontrola może być prowadzona wyłącznie w dniach roboczych i w godzinach zwykłego funkcjonowania Wykonawcy
- 13) Wykonawca wnosi, aby na zasadzie wzajemności postanowienia dotyczące zasad poufności par. 21 miały charakter dwustronnie-zobowiązujący.

## **ODPOWIEDZI**

Ad. 1.

Minimalna treść komparycji umowy poświęcona Wykonawcy określona jest w projektowanych postanowieniach umownych.

Ad. 2.

Zamawiający NIE dokona modyfikacji postanowienia określonego w § 11 ust. 4 projektowanych postanowień umownych. Termin płatności liczony będzie od daty otrzymania przez Zamawiającego faktury VAT. Zamawiający nie wyraża zgody na wniosek Wykonawcy i podtrzymuje treść projektowanych postanowień umownych.

Ad. 3.

Zamawiający NIE wyraża zgody na modyfikację postanowienia projektowanych postanowień umownych. Zamawiający nie wyraża zgody na wniosek Wykonawcy i podtrzymuje treść projektowanych postanowień umownych. Możliwość potrącania kar umownych przez Zamawiającego, będzie jednostronną czynnością Zamawiającego.

Ad. 4.

Zamawiający NIE dopuszcza wyłączenie odpowiedzialności Wykonawcy z tytułu rękojmi za wady fizyczne i prawne przedmiotu umowy. Tym samym Zamawiający podtrzymuje treść dokumentów zamówienia. Zamawiający nie wyraża zgody na wniosek Wykonawcy i podtrzymuje treść projektowanych postanowień umownych.

Ad. 5.

Zamawiający NIE dokona modyfikacji i NIE obniży wysokość zastrzeżonych kar umownych przewidzianych w projektowanych postanowieniach umownych. Zamawiający nie wyraża zgody na wniosek Wykonawcy i podtrzymuje treść projektowanych postanowień umownych.

Ad. 6.

Zamawiający dopuszcza komunikację za pomocą sieci WiFi.  
Zamawiający NIE dopuszcza rozwiązań pracujących w paśmie licencjonowanym.

Ad. 7.

Zamawiający NIE dopuszcza przedmiotowej zmiany. Zamawiający wymaga uniwersalności sterowników systemu sterowania, co zapewnia Zamawiającemu elastyczność w przyszłej zmianie oprawy bez konieczności dopasowania sterownika.

Ad. 8.

Zamawiający NIE dopuszcza wymiany obecnie eksploatowanego systemu ze względu na trwałość projektu.

Ad. 9.

Zamawiający eksploatuje system Telensa Planet. Zamawiający nie posiada kompetencji umożliwiający wsparcie Wykonawców w trakcie integracji systemów, ewentualna integracja innego systemu niż posiadany na terenie Gminy leży po stronie Wykonawcy.

Ad. 10.

Klauzula informacyjna dotycząca przetwarzania danych osobowych stanowi rozdział 30 Specyfikacji warunków zamówienia. Oświadczenie stron dotyczące przetwarzania danych osobowych stanowi postanowienie § 20 ust. 2 projektowanych postanowień umownych.

W związku z powyższym Zamawiający podtrzymuje treść dokumentów zamówienia, nie widząc potrzeby uzupełniania treści.

Ad. 11.

Odpowiedź zawarta w pkt 10.

Ad. 12.

Zamawiający nie wyraża zgody na wniosek Wykonawcy i podtrzymuje treść projektowanych postanowień umownych.

Ad. 13.

Zamawiający nie wyraża zgody na wniosek Wykonawcy i podtrzymuje treść projektowanych postanowień umownych.