

Gdańsk, dnia 14.08.2023 r.

**Wykonawcy biorący udział w postępowaniu
o udzielenie zamówienia publicznego**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na: „Dostawa Systemu zgodnie z Szczegółowym Opiszem Przedmiotu Zamówienia i ustaleniami analizy, projekt, testowanie i wdrożenie na środowiskach deweloperskim, testowym oraz produkcyjnym, wdrożenie pracowników Zamawiającego do pracy w Systemie”, sprawa: ZP/27-6/PN/2023.

WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ

Zamawiający udziela wyjaśnień dotyczących treści SWZ w następującym zakresie:

Pytanie nr 1

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:

Treść komparycji umowy będzie uwzględniać aktualny stan prawny.

Pytanie nr 2

Wykonawca zwraca się o uzupełnienie zapisu w § 10 ust. 11 i modyfikację numeracji kolejnych ustępów.

Odpowiedź:

Treść przedmiotowej części umowy pozostaje bez zmian.

Pytanie nr 3

Zgodnie z treścią § 18 ust.13 Umowy – Kary umowne należne Zamawiającemu mogą być według uznania Zamawiającego: potrącone z wymagalnego wynagrodzenia Wykonawcy lub Wykonawca będzie zobowiązany do zapłaty kary umownej naliczonej przez Zamawiającego zgodnie z postanowieniami niniejszego paragrafu, w oparciu o wezwanie do zapłaty kary umownej w terminie 7 dni od jego doręczenia

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. 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:

Przywołany zapis umowy w sposób wyczerpujący reguluje przedmiotową materię.

Pytanie nr 4

W treści zapisu § 18 ust.14 Umowy - W przypadku, gdy wysokość szkody poniesionej przez Zamawiającego przewyższa wysokość zastrzeżonej kary umownej, Wykonawca zobowiązany jest do naprawienia szkody w pełnej wysokości, zaś Zamawiający ma prawo do żądania od Wykonawcy odszkodowania przewyższającego wysokość zastrzeżonej kary umownej na zasadach ogólnych.

Mając na uwadze postanowienie umowne Wykonawca zwraca się o doprecyzowanie, poprzez dookreślenie, że Wykonawca odpowiada za szkodę wyrządzoną Zamawiającemu z winy Wykonawcy, chyba, że szkoda została spowodowana działaniem Siły Wyższej, wyłączną winą Zamawiającego lub osoby trzeciej, za którą Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności

Wykonawca wskazuje, że przywołana regulacja stwarza Zamawiającemu prawo do dochodzenia należności w nieograniczonej wysokości. Z tego względu określenie maksymalnej wysokości odszkodowania umożliwi 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 umożliwi określenie ryzyka związanego z realizacją umowy.

Odpowiedź:

Treść przedmiotowej części umowy pozostaje bez zmian.

W zakresie: UMOWA PODSTAWOWA:

Pytanie nr 5

Wykonawca wnosi, aby na zasadzie wzajemności zapisy o „zachowaniu tajemnicy” wskazane w § 22 ust 1 i 2 miały charakter dwustronnie zobowiązujący, z uwzględnieniem przedmiotu umowy i adekwatnie do roli Stron, w związku z czym wnosimy o jego odpowiednią modyfikację.

Odpowiedź:

Treść przedmiotowej części umowy pozostaje bez zmian.

Pytanie nr 6

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:

Treść przedmiotowej części umowy pozostaje bez zmian.

W zakresie: UMOWA POWIERZENIA PRZETWARZANIA DANYCH OSOBOWYCH:

Pytanie nr 7

W związku ze wskazaniem w § 3 ust. 12 umowy powierzenia przetwarzania danych, że „Procesor zobowiązuje się do udzielenia na żądanie Administratora wszelkich informacji niezbędnych do wykazania wypełnienia obowiązków określonych w Umowie, a ponadto Procesor zobowiązuje się umożliwić Administratorowi przeprowadzenie audytów bezpieczeństwa powierzonych danych.”, Wykonawca wnosi, aby doprecyzować, że jakiegokolwiek audyty mogą zostać przeprowadzone po spełnieniu następujących warunków:

- a) Wykonawca zostanie uprzedzony o planowanym przeprowadzeniu audytu (na 10 dni przed);
- b) Zamawiający przekaze Wykonawcy datę, zakres i cel audytu;
- c) audyt będzie mógł być przeprowadzony wyłącznie po podpisaniu przez przedstawicieli Zamawiającego stosownych oświadczeń o zachowaniu poufności;
- d) audyt może być prowadzony wyłącznie przez podmioty, które nie prowadzą działalności konkurencyjnej w stosunku do działalności Wykonawcy
- e) audyt będzie prowadzony wyłącznie w obecności upoważnionego przedstawiciela Wykonawcy;
- f) audyt może być prowadzony wyłącznie w postaci kierowania do Wykonawcy zapytań;
- g) audyt może być prowadzony nie częściej niż raz w roku;
- h) audyt może być prowadzony wyłącznie w dniach roboczych i w godzinach zwykłego funkcjonowania Wykonawcy.

Odpowiedź:

Treść przedmiotowej części umowy pozostaje bez zmian.

Pytanie nr 8

W zakresie § 4 ust 1 zdanie drugie umowy powierzenia przetwarzania danych („Administrator jest uprawniony do wstępu do pomieszczeń, w którym są przetwarzane dane ...”) Wykonawca rekomenduje o usunięcie tego postanowienia z uwagi na fakt, że Wykonawca może przetwarzać nie tylko dane powierzone przez NNM w Gdańsku, a ponadto część innych klientów nie wyraża zgody na wstęp do takich pomieszczeń innych osób niż pracownicy Procesora.

Odpowiedź:

Treść przedmiotowej części umowy pozostaje bez zmian.

Pytanie nr 9

Dotyczy: SWZ, zał. nr 1 do SWZ (formularz ofertowy) oraz cz. III SWZ Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia (SOPZ)

SWZ: rozdział IV. Termin wykonania zamówienia, pkt 4:

„Wykonawca na podstawie odrębnego zlecenia Zamawiającego będzie świadczył usługi stanowiące prace rozwojowe w wymiarze nie większym niż 100 godzin roboczych, w okresie 12 miesięcy od dnia podpisania umowy.”

- tabela dot. zamówienia podstawowego z zał. nr 1 do SWZ:

Lp	Przedmiot zamówienia	Cena jednostkowa netto	Maksymalna liczba godzin	Wartość pozycji netto
1	Zamówienie podstawowe – część ryczałtowa wynagrodzenia			
2	Zamówienie podstawowe – prace rozwojowe		100	
RAZEM NETTO				
PODATEK VAT				
RAZEM BRUTTO				

SOPZ: rozdział 4. Zakres zamówienia:

„4.7 Świadczenie usługi w zakresie realizacji prac rozwojowych w wymiarze 100 godzin.

4.7.1 Wykonawca na podstawie odrębnego zlecenia Zamawiającego będzie świadczył usługi stanowiące prace rozwojowe w wymiarze nie większym niż 100 godzin roboczych, w okresie 12 miesięcy od dnia podpisania umowy.”

Pytanie:

Co Zamawiający rozumie pod pojęciem "odrębnego zlecenia"? Czy ten zakres (godziny rozwojowe) stanowi składową zamówienia podstawowego, na co wskazywałaby tabela z zał. nr 1 do SWZ?

Zamawiający wprowadzeniem sformułowania „nie większym niż” dopuszcza możliwość zmniejszenia zamówienia podstawowego. Tym samym, zrealizowanie nawet 1 godziny rozwojowej bądź żadnej, spełniłoby warunki Zamawiającego.

Zamawiający powinien:

- a) określić minimum gwarantowanych godzin rozwojowych dla Wykonawcy, który w takim przypadku byłby w stanie określić ryzyko związane z ewentualnym umniejszeniem zamówienia,
- b) lub skorzystać z prawa opcji - w przypadku godzin rozwojowych.

Powyższe zapisy, ujęte w dokumentacji przez Zamawiającego, mogą naruszać zasady uczciwej konkurencji i nie wyczerpują obowiązku Zamawiającego w kwestii precyzyjnego opisu przedmiotu zamówienia.

Odpowiedź:

Prace rozwojowe stanowią część zamówienia podstawowego. Zgodnie z treścią SWZ zakres prac rozwojowych będzie się kształtował od 0 godzin jeśli nie będą konieczne do maksymalnie 100 godzin. Wzmianka dotycząca możliwości naruszenia zasady konkurencyjności jest bezzasadna.

Pytanie nr 10

Dotyczy: zał. nr 1 do SWZ oraz rozdział XX SWZ, pkt 5 i 6.

Pytanie:

Prosimy o uzupełnienie formularza oferty o stosowne, zdaniem Zamawiającego zapisy w zakresie obowiązku podatkowego, o którym Zamawiający informuje w SWZ, rozdział XX, pkt 5 i 6.

Odpowiedź:

Treść formularza oferty pozostaje bez zmian.

Pytanie nr 11

Dotyczy: SWZ oraz zał. nr 2 i 3 do SWZ

Rozdział XI. Opis sposobu przygotowania oferty

pkt 4:

„Do oferty należy dołączyć oświadczenie o niepodleganiu wykluczeniu w postaci lub w formie elektronicznej opatrzone kwalifikowanym podpisem elektronicznym, podpisem zaufanym lub podpisem osobistym.”

pkt 6 ppkt 6.3:

„Oświadczenie Wykonawcy o niepodleganiu wykluczeniu z postępowania – wzór oświadczenia o niepodleganiu wykluczeniu stanowi Załącznik nr 2 do SWZ. W przypadku wspólnego ubiegania się o zamówienie przez Wykonawców, oświadczenie o niepodleganiu wykluczeniu składa każdy z Wykonawców.”

pkt 7:

„Oferta oraz oświadczenie o niepodleganiu wykluczeniu muszą być złożone w oryginale.”

Rozdział XVI. Podmiotowe i przedmiotowe środki dowodowe, pkt 1:

„Wykonawca zobowiązany jest dołączyć do oferty oświadczenie o niepodleganiu wykluczeniu oraz spełnieniu warunków udziału w postępowaniu.”

Pytanie:

Z uwagi na rozbieżności zapisów zawartych w SWZ, prosimy o potwierdzenie, że Wykonawca zobowiązany jest do złożenia razem z ofertą dwóch oświadczeń tzn. w postaci zał. nr 2 oraz zał. nr 3, dotyczących odpowiednio tematyki wykluczenia Wykonawcy z postępowania, jak również spełniania warunków udziału w postępowaniu.

Odpowiedź:

Przywołane fragmenty SWZ nie zawierają rozbieżności. Poszczególne zapisy SWZ uzupełniają się, tworząc spójną całość.

Pytanie nr 12

Dotyczy: SWZ oraz cz. III SWZ Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia (SOPZ)

SWZ, rozdział VI. Termin wykonania zamówienia, punkt 1

*„Część podstawowa w ciągu 100 dni od podpisania umowy, nie później niż do dnia 22 grudnia 2023 r.”
SOPZ, rozdział 4. Zakres zamówienia, punkt 4.6, ppkt 4.6.1:*

„10) Nadrzędnym terminem końcowym nad powyższymi terminami częściowymi jest obligatoryjna realizacja zamówienia w części podstawowej do dnia 22 grudnia 2023 r.”

Pytanie:

Powołując się na art. 436 ustawy Pzp,:

„Umowa zawiera postanowienia określające w szczególności:

1) planowany termin zakończenia usługi, dostawy lub robót budowlanych, oraz, w razie potrzeby, planowane terminy wykonania poszczególnych części usługi, dostawy lub roboty budowlanej, określone w dniach, tygodniach, miesiącach lub latach, chyba że wskazanie daty wykonania umowy

jest uzasadnione obiektywną przyczyną” - prosimy o wskazanie obiektywnej przyczyny podania konkretnego terminu wykonania zamówienia. Ponadto, ustawa Pzp nie dopuszcza podania dualnego terminu wykonania zamówienia.

W przypadku przedłużenia procesu wyboru najkorzystniejszej oferty (np. Wykonawca z ofertą najkorzystniejszą ofertą nie składa skutecznie dokumentów na wezwanie i należy zweryfikować ofertę kolejnego Wykonawcy, wystąpienie procesu odwoławczego itp.) wskazane terminy mogą stanowić zaprzeczenie.

Odpowiedź:

Zamawiający nie ma obowiązku podawania w treści SWZ informacji na temat obiektywnej przyczyny podania danego terminu realizacji, wobec czego wniosek o wyjaśnienie treści SWZ w tym zakresie należy uznać za nieskuteczny.

ZMIANA TREŚCI SWZ

Zamawiający modyfikuje treść SWZ w następującym zakresie:

- Zmianie ulega Rozdział XII ust. 2 części I SWZ, który otrzymuje następujące brzmienie:

*Ofertę wraz z wymaganymi załącznikami należy złożyć w terminie do dnia **18.08.2023 r., do godziny 12:00.***

- Zmianie ulega Rozdział XIII ust. 1 części I SWZ, który otrzymuje następujące brzmienie:

*Otwarcie ofert nastąpi **18.08.2023 r., o godzinie 12:10.***