

Mikołów, 21.02.2023 r.

Nr postępowania TP/2/2023/UM  
CUW.DZP.2630.TP.2.1.2023.UM

**Do wszystkich uczestników postępowania**

***Dotyczy: wyjaśnienie treści SWZ w postępowaniu o sygnaturze TP/2/2023/UM.***

W związku z pytaniami Wykonawców o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ) w postępowaniu pn. Zakup i dostawa laptopów dla uczniów w ramach realizacji projektu pn.: „Wsparcie dla uczniów z Ukrainy – GMINA MIKOŁÓW” w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Śląskiego na lata 2014-2020, działając na podstawie art. 284 ust. 2 Ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 11 września 2019 r. (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 z późn. zm.), Zamawiający wyjaśnia, co następuje:

**Pytanie 1:**

Znając budżety w projektach na granty PPRG gdzie cena jednostkowa za zakup laptopa wynosi 2,500zł brutto jest niemożliwa do wycenienia i zrealizowania analizując Państwa specyfikację komputera. Dodatkowo do zamówienia dochodzi koszt licencji, który znacząco utrudnia przygotowanie dobrej i konkurencyjnej oferty, dlatego zwracam się z prośbą o dopuszczenie laptopów z matrycą TN.

**Odpowiedź 1:**

Zgodnie z SWZ.

**Pytanie 2:**

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 2:**

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.

**Pytanie 3:**

8, ust 4 Umowy: „Jeżeli kara umowna nie pokrywa poniesionej szkody, Strony mogą dochodzić odszkodowania uzupełniającego” - 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”.  
Czy Zamawiający doprecyzuje zapis umowy?

**Odpowiedź 3:**

Zamawiający wyjaśnia, iż postanowienie § 8 ust. 4 wzoru umowy jest zgodne z przepisami kodeksu cywilnego, w szczególności art. 484 § 1 kc oraz dopuszczalne na podstawie przepisów Pzp. Zamawiający nie zmienia wzoru umowy w zakresie wskazanym we wniosku Wykonawcy.

**Pytanie 4:**

Zgodnie z treścią § 8, ust 2 Umowy: „Strony uzgadniają, że w razie naliczenia przez Zamawiającego kar umownych, Zamawiający może potrącić z wynagrodzenia kwotę stanowiącą równowartość tych kar i tak pomniejszone wynagrodzenie wypłaci Wykonawcy. W przypadku braku możliwości dokonania potrącenia kary umownej z fakturą ustala się, że zapłata nastąpi przelewem na konto Zamawiającego podane w rozliczeniu do 30 dni od daty doręczenia Wykonawcy noty obciążeniowej wystawionej z tego tytułu przez Zamawiającego” - 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. Czy Zamawiający doprecyzuje zapis umowy?

**Odpowiedź 4:**

Zamawiający wyjaśnia, iż zgodnie ze wzorem umowy naliczenie i potrącenie kar umownych nie jest poprzedzone postępowaniem wyjaśniającym. Zamawiający nie wyklucza skorzystania z takiej możliwości w toku realizacji umowy o zamówienie, jednakże działanie takie traktować należy jako uprawnienie a nie obowiązek Zamawiającego, a brak wezwania Wykonawcy do wyjaśnień w zakresie kar umownych pozostaje bez wpływu na skuteczność ich naliczenia. Zamawiający nie zmienia wzoru umowy w zakresie wskazanym we wniosku Wykonawcy.

**Pytanie 5:**

Wykonawca wnosi, aby do Umowy dodać postanowienia o tzw. udostępnieniu danych osobowych personelu/przedstawicieli Stron. Oczywiście jest bowiem, że do takiego udostępnienia dojdzie, a w wyniku tego Strony staną się niezależnymi administratorami w/w danych osobowych. Pomędzy Stronami umowy dojdzie do wymiany danych osobowych personelu Stron, co na gruncie zasad ochrony danych osobowych określane jest ich „udostępnieniem” (pomędzy dwoma niezależnymi administratorami). Poniżej propozycja zapisów, które mogą zostać zmienione poprzez dostosowanie ich do faktycznych relacji pomędzy Stronami. Wykonawca wnosi o dopisanie: „Wzajemne udostępnienie danych osobowych pracowników i współpracowników Stron.

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 Wykonawcy), www.\_\_\_\_\_ (wersja Zamawiającego).”

Czy Zamawiający doprecyzuje zapis umowy?

#### **Odpowiedź 5:**

Zamawiający wyjaśnia, iż nie zawsze udostępnianie będzie powierzeniem danych do przetwarzania w rozumieniu art. 28 RODO. Powierzenie danych osobowych do przetwarzania ma miejsce, gdy przetwarzanie danych udostępnionych „ma być dokonywane w imieniu administratora”. Tak wyraźnie stanowi zdanie pierwsze art. 28 ust. 1 RODO. Z udostępnieniem danych osobowych niebędącym powierzeniem, mamy do czynienia, gdy podmiot (firma), który otrzymuje dane osobowe, przetwarza je w celach, które samodzielnie kształtuje – nie w celach własnych udostępniającego. W przypadku przedmiotowego postępowania Wykonawca otrzymuje od Zamawiającego dane osobowe, aby móc świadczyć dostawę. Wykonawca sam kształtuje cele przetwarzania danych osobowych. Dane przetwarzane są bowiem w celu zawarcia i realizacji umowy dostawy. Taki cel przetwarzania nie jest celem Zamawiającego. Zamawiający zatem nie może powierzać danych do przetwarzania w tym celu.

W świetle powyższego, wbrew twierdzeniom Wykonawcy, w przypadku przedmiotowego zamówienia nie dochodzi do powierzenia przetwarzania w rozumieniu RODO, zatem Zamawiający nie zmienia wzoru umowy w tym zakresie.

#### **Pytanie 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). Czy Zamawiający doprecyzuje zapis umowy?

#### **Odpowiedź 6:**

Zamawiający nie zmienia wzoru umowy w zakresie wskazanym we wniosku Wykonawcy.

#### **Pytanie 7:**

Zwracamy się z wnioskiem o wydłużenie terminu składania ofert co najmniej do dnia 01.03.2023r. Wniosek Wykonawcy podyktowany jest należyтым przygotowaniem oferty w przedmiotowym postępowaniu, Wykonawca musi przeprowadzić analizę wymagań opisanych w postępowaniu, w zakresie wymagań opisanych w SWZ oraz potwierdzić ilość wymaganego sprzętu na magazynie. Wymagania określone w postępowaniu przez Zamawiającego potrzebują dłuższego czasu na opracowanie oferty, niż został pierwotnie wyznaczony. Zamawiający jako podmiot określony w ustawie zobowiązany jest do prowadzenia takich postępowań znacznie częściej i ma świadomość jakie działania Wykonawcy muszą podjąć na etapie składania ofert aby prawidłowo przygotować oferty i oszacować wartość zamówienia.

#### **Odpowiedź 7:**

Zamawiający nie przychyliła się do wniosku Wykonawcy i nie zmienia terminu składania ofert.

#### **Pytanie 8:**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby Wykonawca, na własny koszt i ryzyko, dostarczył przedmiot zamówienia kurierem (dostawa do pierwszego punktu w siedzibie Zamawiającego)? Jest to powszechnie stosowana praktyka – osobisty przyjazd Wykonawcy znacznie podwyższa koszty realizacji zamówienia. Podpisanie protokołu nastąpiłoby zdalnie, po weryfikacji przez Zamawiającego zgodności dostarczonego sprzętu z wymaganiami i ofertą Wykonawcy.

#### **Odpowiedź 8:**

Zamawiający wyraża zgodę, aby Wykonawca, na własny koszt i ryzyko, dostarczył przedmiot zamówienia kurierem.

**Pytanie 9:**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie kar umownych za zwłokę w dostawie oraz usunięciu wad?  
Kara w wysokości 5% wynagrodzenia za każdy dzień zwłoki jest rażąco wysoka. Zazwyczaj kary umowne za zwłokę w wykonaniu przedmiotu umowy i za zwłokę w usunięciu wad są tej samej wysokości i wynoszą od 0,1 do 1%.

**Odpowiedź 9:**

Zamawiający nie zmienia wzoru umowy w zakresie wskazanym we wniosku Wykonawcy.

Otrzymują:

1. Adresat
2. CUW a/a

Wykonał: A.K.