Skarżysko-Kamienna, 09.05.2022 r.

**znak sprawy: ZP.271.15.2022**

**Wszyscy uczestnicy
postępowania o udzielenie zamówienia publicznego**

**Dotyczy: owania o udzielenie zamówienia publicznego pn.: *„Zakup i montaż systemu Bike & ride”* *w ramach zadania inwestycyjnego Budowa zintegrowanego systemu komunikacyjnego obejmującego wykonanie przebudowy istniejącego układu komunikacyjnego wraz z budową obiektu w celu przekroczenia linii kolejowej nr 8 Warszawa – Kraków i skomunikowania Osiedla Dolna Kamienna z Osiedlem Przydworcowym w Skarżysku – Kamiennej”.***

W związku z wnioskiem Wykonawcy dotyczącym wyjaśnienia treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ) – Zamawiający, na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy[[1]](#footnote-1), udziela poniższych wyjaśnień.

**Pytanie 1**

W związku z §4 ust. 2 pkt 5 PPU Wykonawca prosi o wskazanie jakie sytuacje mogą dotyczyć „przekazania Zamawiającemu dokumentów związanych z osobami zatrudnionymi (poza okazaniem dokumentów)”, a przede wszystkim o jaką umowę o przetwarzanie danych tych osób chodzi Zamawiającemu, a także między jakimi podmiotami miałaby być zawarta?

**Odp. zapis odnosi się do sytuacji gdy Zamawiający będzie wymagał przekazania kopii dokumentów osób zatrudnionych przez Wykonawcę bez anonimizacji, to w takich okolicznościach wymagana jest umowa o przetwarzaniu danych osobowych.**

**Pytanie 2**

Wykonawca prosi o wskazanie czy w związku z przedmiotem umowy (PPU) Zamawiający identyfikuje, że w toku jej realizacji będą przetwarzane dane osobowe np. użytkowników systemu Bike & Ride, osób objętych monitoringiem? A ponadto kto ma względem nich pełnić rolę administratora danych/podmiotu przetwarzającego (zgodnie z przepisami RODO), a także na jakich zasadach Strony mają te kwestie uregulować w umowie?

**Odp. Na obecnym etapie Zamawiający nie wyklucza udostępnienia Wykonawcy posiadania danych osobowych osób fizycznych w związku z realizacją Przedmiotu zamówienia dlatego też z Wykonawca będzie zawarta umowa o udostepnieniu danych osobowych lub Zamawiający będzie żądał złożenia oświadczam** (pod odpowiedzialnością karną za udostępnianie lub umożliwianie dostępu danych osobowych osobom do tego nieupoważnionym) **, iż znane są Wykonawcy przepisy pkt 32, pkt 42, pkt 43, pkt 171 preambuły, art. 4 pkt 11, art. 5 ust. 1 lit. b, art. 7 Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 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) oraz ustawy z dnia 10 maja 2018 r. wdrażającej RODO, informujemy, iż od dnia 25 maja 2018 r.**

**Z jednoczesnym zobowiązaniem Wykonawcy że w okresie związania umową realizacyjną, jak i po jej ustaniu do zachowania w tajemnicy wszelkich danych osobowych do których miał i będzie miał dostęp w związku z wykonywaniem umowy i po jej zakończeniu.**

**Pytanie 3**

Wykonawca wnosi aby do umowy dodać postanowienia o tzw. udostępnieniu danych osobowych personelu/przedstawicieli Stron. Oczywistym jest bowiem, że do takiego udostępnienia dojdzie, a w wyniku tego Strony staną się niezależnymi administratorami w/w danych osobowych. Poniżej propozycja zapisów, które mogą zostać zmienione poprzez dostosowanie ich do faktycznych relacji pomiędzy Stronami:

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 przekażą 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.

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

**Odp. Mając na uwadze wcześniejszą odpowiedzią i zapisy zawarte w SWZ temat RODO - temat udostępnienia danych osobowych uznaję za wyjaśniany – Zamawiający nie wyraża zgody do dodatkowe zapis na obecnym etapie.**

**Pytanie 4**

Projektowane postanowienia umowy, par. 1 ust. 4 pkt 1:

Czy Zamawiający zgodzi się na uzupełnienie postanowienia o następujące zdanie: „W przypadku braku odpowiedzi Zamawiającego w terminie określonym w niniejszym ustępie, przyjmuje się iż Zamawiający zaakceptował harmonogram bez zastrzeżeń”? Należy zwrócić uwagę iż Wykonawca musi mieć pewność co do zakresu przedmiotowego jaki ma wykonać w ramach realizacji zamówienia. Szczególnie jest to istotne w związku z koniecznością realizacji instalacji o których mowa w § 1 ust. 4 pkt 2) oraz ust. 6 Umowy.

**Odp. Zamawiający jest świadomy zapisów zawartych w umowie i ciążącym na nim obowiązków, dlatego nie wyraża zgodny na proponowany zapis.**

**Pytanie 5**

Projektowane postanowienia umowy, par. 1 ust. 4 pkt 2:

Czy Zamawiający zgodzi się na modyfikację postanowienia w taki sposób, iż termin 7 dni liczony będzie od dnia akceptacji harmonogramu, o którym mowa w § 1 ust. 4 pkt 1) Umowy? Należy zwrócić uwagę iż Wykonawca nie może podjąć jakichkolwiek działań bez uzgodnienia harmonogramu

**Odp. Patrz odpowiedz na pytanie 4**

**Pytanie 6**

Projektowane postanowienia umowy, par. 1 ust. 8:

Czy Zamawiający dopuści również formę elektroniczną do uzgodnień zmiany harmonogramu?

**Odp. Tak - zgodnie z umową tylko wprowadzone zmiany wymagaj zachowania formy pisemnej**

**Pytanie 7**

Projektowane postanowienia umowy, par. 5 ust. 2:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację postanowienia w taki sposób, iż każdorazowo, w przypadku konieczności posługiwania się podwykonawcami, Wykonawca poinformuje o takim fakcie Zamawiającego, jednakże bez konieczności pozyskiwania zgody? Specyfika przedmiotu zamówienia może wymagać pilnego działania osób trzecich. Należy zwrócić uwagę, iż w takim wypadku Wykonawca będzie odpowiadać za taki podmiot na zasadach określonych w § 5 ust. 1 Umowy.

**Odp. Tak jeżeli będzie to dotyczyło podwykonawców usług lub dostaw.**

**Pytanie 8**

Projektowane postanowienia umowy, par. 9 ust. 3:

Czy Zamawiający zgodzi się na modyfikację postanowienia w taki sposób, iż Wykonawca ma prawo dokonania weryfikacji celowości przeprowadzenia takiego badania i w uzasadnionych przypadkach odmowy jego przeprowadzenia? Należy zwrócić uwagę iż każdorazowo takie badanie będzie kosztowo obciążać Wykonawcę,
a więc również wpływać na opłacalność realizacji inwestycji, co na etapie ofertowania jest istotne.

**Odp. W cytowanym zapisie umowy jest wskazanie żądania badań będzie możliwe tylko w uzasadnionych przypadkach, a nie we wszystkich okolicznościach więc zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację.**

**Pytanie 9**

Projektowane postanowienia umowy, par. 11 ust. 3 pkt 2 lit. b:

Czy Zamawiający dokona modyfikacji postanowienia poprzez wskazanie iż rachunek na jaki będzie dokonywać płatności może być tzw. rachunkiem wirtualnym, tj. subrachunkiem przypisanym przez Wykonawcę do danego klienta w celu usprawnienia księgowania wpłat (w tym przypadku Zamawiającego). Wykonawca wskazuje, iż wirtualny rachunek rozliczeniowy jest powiązany z rachunkiem znajdującym się w wykazie prowadzonym przez Szefa Krajowej Administracji Skarbowej, obejmującym podmioty zarejestrowane jako podatnicy VAT prowadzone na podstawie ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz. U. z 2018 r. poz. 2174, z późniejszymi zmianami) - przy rachunek wirtualny nie stanowi rachunku bankowego w rozumieniu prawa bankowego i dlatego jako taki nie jest ujawniony na tzw. białej liście. W przypadku gdyby Wykonawca nie mógł przypisywać subrachunków do poszczególnych klientów doprowadziłoby to do sytuacji w której rozliczenia Wykonawcy z klientami oraz księgowanie wpłat byłyby w zasadzie niemożliwe prosimy o dodanie po § 13 ust. 24 Umowy następującego punktu (zdania):

„Zamawiający potwierdza, iż rachunek na który Zamawiający będzie dokonywać płatności wynagrodzenia z tytułu Umowy będzie tzw. rachunkiem wirtualnym (powiązanym z rachunkiem Wykonawcy znajdującym się w wykazie prowadzonym przez Szefa Krajowej Administracji Skarbowej, obejmującym wykaz podmiotów zarejestrowanych jako podatnicy VAT prowadzonych na podstawie ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz. U. z 2018 r. poz. 2174, z późniejszymi zmianami)”.

**Odp. Zamawiający jako odpowiedzialny za prawidłowość przypływu środków finansowych nie wyraża zgody**

Uwaga: Wykonawca zauważa brak paragrafu 13.

**Odp. Jest to omyka pisarska w związku z uporządkowaniem umowy po** **§ 12 dodaje się § 13 z zapisem (usunięto)**

**Pytanie 10**

Projektowane postanowienia umowy, par. 14 ust. 2:

Czy Zamawiający dokona modyfikacji postanowienia 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 tytuły nieterminowego odprowadzania podatku VAT oraz podatku dochodowego od osób prawnych.

**Odp. Nie**

**Pytanie 11**

Projektowane postanowienia umowy, par. 14 ust. 4:

Zgodnie z ugruntowanym orzecznictwem Sądu Najwyższego, m.in. wyrok Sądu Najwyższego z dnia 12.07.1996 r. (sygn. akt II CRN 79/96) „w rozliczeniach bezgotówkowych za chwilę otrzymania zapłaty przez wierzyciela uważać trzeba chwilę uznania jego rachunku bankowego”. W związku z powyższym, czy Zamawiający dokona modyfikacji postanowienia w taki sposób aby był zgodny z aktualnym orzecznictwem w tym zakresie, tj. aby za termin zapłaty przyjęty został dzień uznania na rachunku bankowym Wykonawcy, a nie dzień polecenia przelewu w banku Zamawiającego?

**Odp. Nie**

**Pytanie 12**

Projektowane postanowienia umowy, par. 16 ust. 7:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację postanowienia w taki sposób, iż odpowiedzialność Wykonawcy za niewykonanie zobowiązania wskazanego w postanowieniu będzie tylko i wyłącznie w przypadku wystąpienia okoliczności zawinionych?

**Odp. Nie**

**Pytanie 13**

Projektowane postanowienia umowy, par. 21 ust. 1 pkt 2:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację postanowienia w taki sposób, iż Zamawiający będzie uprawniony do naliczenia kary umownej za każdy dzień zwłoki?

**Odp. Tak zapis w umowie zmodyfikowano**

**Pytanie 14**

Projektowane postanowienia umowy, par. 21 ust. 1 pkt 9:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację postanowienia w taki sposób, iż Zamawiający będzie uprawniony do naliczenia kary umownej z winy Wykonawcy?

**Odp. Pytanie jest nie zrozumiałe, gdyż tak jak Pytający wskazał w pytaniu tak jest zapisane w umowie.**

**Pytanie 15**

Projektowane postanowienia umowy, par. 21 ust. 4:

Czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację wysokości odpowiedzialności Wykonawcy z tytułu naliczonych kar umownych do wysokości 20 % wynagrodzenia (brutto), określonego w § 11 ust. 1 Umowy?

**Odp. Nie**

**Pytanie 16**

Projektowane postanowienia umowy, par. 21 ust. 5:

Czy Zamawiający potwierdzi, iż maksymalna odpowiedzialność odszkodowawcza Wykonawcy z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy jest ograniczona maksymalnie do wysokości należnego wynagrodzenia, określonego w Umowie?

**Odp. Nie potwierdzam gdyż przedmiot zamówienia jest częścią realizowanego projektu z środków UE i na przykład nie zrealizowanie umowy może doprowadzić do utraty dofinansowania o większej wartości niż wartość umowy realizowanej.**

**Pytanie 17**

Projektowane postanowienia umowy, par. 21 ust. 5:

Czy Zamawiający zgodzi się na ograniczenie odpowiedzialności Wykonawcy tylko i wyłącznie do szkody rzeczywistej, z wyłączeniem utraconych korzyści?

**Odp. Nie**

**Sprostowanie odpowiedzi na pyt. 9 z dnia 02.05.2022 r, dodatkowo informuję, że w cytowanym w pytaniu zapisie jest użyty spójnik „lub” wskazuje on na możliwość - zastosowania elementów roweru niestandardowych, a w przypadku zastosowania elementów standardowych muszą mieć specjalne oznaczenie.**

**Powyższe oznacza że Zamawiający nie określił bezwzględnego stosowania elementów niestandardowych w dostarczanych rowerach.**

**PREZYDENT MIASTA**

 **/-/ Konrad Krönig**

Otrzymują:

1. Adresat
2. a/a
1. Ustawa z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 ze zm.). [↑](#footnote-ref-1)