

Wrocław, 14 września 2023 r.

Postępowanie nr: KZ-ZO-24/2023

### WYJAŚNIENIE TREŚCI ZAPYTANIA OFERTOWEGO

Dotyczy postępowania na: **Usługi telekomunikacyjne w sieci telefonii stacjonarnej na rzecz Akademii Wychowania Fizycznego im. Polskich Olimpijczyków we Wrocławiu.**

Zamawiający przekazuje poniżej treść zapytań, które wpłynęły do Zamawiającego wraz z wyjaśnieniami:

#### 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?”*

#### Wyjaśnienie w odpowiedzi na pytanie nr 1:

Zamawiający potwierdza, że w przypadku wyboru ofert Wykonawcy prowadzącego działalność gospodarczą w formie spółki akcyjnej, część komparacyjna umowy poświęcona Wykonawcy zostanie dostosowana i będzie obejmować wszelkie dane wymagane przez art. 374 § 1 ustawy z dnia 15 września 2000 r. – Kodeks spółek handlowych (t.j. Dz.U. 2022 poz. 1467).

#### Pytanie nr 2

*„Zgodnie z treścią postanowień § 9 ust.3 Umowy: „Limit kar umownych naliczonych jakich Zamawiający może żądać od Wykonawcy z wszystkich tytułów przewidzianych w niniejszej umowie, wynosi 50% wynagrodzenia brutto , (...) .”*

*Wykonawca zwraca się z pytaniem, czy Zamawiający dopuszcza modyfikację powyższego na zapis, zgodnie z którym: „Limit kar umownych naliczonych jakich Zamawiający może żądać od Wykonawcy z wszystkich tytułów przewidzianych w niniejszej umowie, wynosi 25% wynagrodzenia brutto (...)”?*

*Maksymalna wysokość kar umownych nie powinna prowadzić do de facto zarobkowania zamawiającego na realizacji danego kontraktu. Kary umowne są rażąco wysokie w porównaniu do wartości zamówienia oraz spowodowanych ewentualnych strat u Zamawiającego. Zmniejszenie kar spowoduje wyrównanie pozycji Zamawiającego i Wykonawcy. W związku z powyższym wnosimy o zmniejszenie do 25 % łącznego wynagrodzenia umownego brutto.*

*Wskazanie maksymalnej wysokości kar umownych daje możliwość oceny ryzyka związanego z realizacją umowy. Jednak podkreślenia wymaga, że kary umowne powinny służyć zabezpieczeniu terminowego i należytego wykonania prac, a nie być nadmiernym i nieuzasadnionym obciążeniem dla wykonawcy z tego względu wysokość ograniczenia kar umownych w proponowanej wysokości wydaje się zasadne.*

Ponadto zwrócić należy uwagę, że z treścią art. 484 § 2K.C. „Jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej; to samo dotyczy wypadku, gdy kara umowna jest wygórowana”.

**Wyjaśnienie w odpowiedzi na pytanie nr 2:**

Zamawiający informuje, że dokonuje zmiany treści § 9 ust.3 Wzoru umowy stanowiącego zał. nr 3 do Zapytania ofertowego w sposób wskazany poniżej.

**Pytanie nr 3**

„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. Pomiędzy Stronami umowy dojdzie do wymiany danych osobowych personelu Stron, co na gruncie zasad ochrony danych osobowych określone jest ich „udostępnieniem” (pomiędzy dwoma niezależnymi administratorami).

Poniżej propozycja zapisów, które mogą zostać zmienione poprzez dostosowanie ich do faktycznych relacji pomiędzy 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 przeکاżą 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.\\_\\_\\_\\_\\_](#) (wersja Wykonawcy), [www.\\_\\_\\_\\_\\_](#) (wersja Zamawiającego).”

**Wyjaśnienie w odpowiedzi na pytanie nr 3:**

Zamawiający informuje, że zapis umowy w tym zakresie pozostaje bez zmian.

**Pytanie nr 4**

„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).”

**Wyjaśnienie w odpowiedzi na pytanie nr 4:**

Zamawiający informuje, że zmienia § 1 ust. 2 Wzoru umowy stanowiącego zał. nr 3 do Zapytania ofertowego dodając pkt. 4.

**Pytanie nr 5**

„W związku z zapisami § 4 ust. 1 i 2 Umowy, prosimy o potwierdzenie, iż to Zamawiający jest podmiotem odpowiedzialnym za kontrolowanie, czy kwota brutto tego zadania jest wyczerpana i powiadomi Wykonawcę o ryzyku wykorzystania ww. kwoty z wyprzedzeniem obejmującym co najmniej 1 okres rozliczeniowy?

Ponadto, czy z chwilą wyczerpania kwoty określone w Umowie (również w trakcie trwania okresu rozliczeniowego) Wykonawca ma zaprzestać świadczenia usług?”

**Wyjaśnienie w odpowiedzi na pytanie nr 5:**

Zamawiający informuje, że zgodnie z § 5 ust. 4 wzoru umowy „Strony Umowy zobowiązane są do monitorowania wartości zobowiązań, tym samym do monitorowania wartości Umowy pozostającej do wykorzystania.” W związku z powyższym Zamawiający nie będzie powiadamiał Wykonawcę o ryzyku wykorzystania ww. kwoty z wyprzedzeniem obejmującym co najmniej 1 okres rozliczeniowy, a ponadto zgodnie z § 4 ust. 2 okres realizacji zamówienia wygasa w przypadku wyczerpania łącznej wartości umowy.

**Pytanie nr 6**

„W związku z zapisami § 5 ust. 4 Umowy, prosimy o potwierdzenie, że Wykonawca nie jest zobowiązany do monitorowania wartości Umowy pozostającej do wykorzystania.”

**Wyjaśnienie w odpowiedzi na pytanie nr 6:**

Zamawiający informuje, że zgodnie z § 5 ust. 4 wzoru umowy Strony umowy są zobowiązane do monitorowania wartości Umowy.

**Pytanie nr 7**

„Odnośnie zapisów § 5 ust. 11 Umowy, czy Zamawiający wyraża zgodę, aby regulowanie należności następowało na konto bankowe Wykonawcy w terminie 30 dni od daty wystawienia przez Wykonawcę faktury VAT, przy czym Wykonawca zobowiązuje się do dostarczenia faktury w ciągu 7 dni od daty jej wystawienia?

Tylko data wystawienia faktury VAT jest datą pewną dla Wykonawcy. Uzależnienie początku biegu terminu płatności od nieznannej Wykonawcy daty doręczenia faktury do Zamawiającego uniemożliwia prawidłowe ustalenie daty powstania obowiązku podatkowego, a ponadto ze

względu na właściwości systemu rozliczeniowego Wykonawcy, poważnie utrudnia prawidłowe wystawienie faktury VAT.

**Wyjaśnienie w odpowiedzi na pytanie nr 7:**

Zamawiający wyjaśnia, że nie określił w Zapytaniu ofertowym, w jaki sposób Wykonawca musi dostarczać faktury. Zamawiający dopuszcza, aby Wykonawca np. wysłał na adres e-mail osoby wymienionej w § 8 ust. 1 fakturę z ustawionym potwierdzeniem daty otrzymania.

**Pytanie nr 8**

*„Odnośnie zapisów § 7 Umowy, czy Zamawiający zgodzi się zgłaszać uszkodzenia i awarie telefonicznie tylko na wskazaną przez Wykonawcę Infolinię?*

*Wykonawca informuje, że w kanale telefonicznym może zapewnić najkrótszy czas reakcji na zgłoszenie, a ponadto Doradca telefoniczny może już przez telefon załatwić sprawę Zamawiającego, co w przekonaniu Wykonawcy zwiększy zadowolenie Zamawiającego z obsługi. Ponadto Wykonawca tylko w tym kanale kontaktu może zagwarantować bezzwłoczne potwierdzenie przyjęcia zgłoszenia SMS-em. Wszystkie rozmowy z Doradcami są nagrywane i w razie reklamacji odsłuchiwane, dlatego Zamawiający może mieć pewność prawidłowego przyjęcia jego zgłoszenia.*

*Zwracamy się z prośbą o rezygnację z przesyłania zgłoszeń awarii e-mailem.*

**Wyjaśnienie w odpowiedzi na pytanie nr 8:**

Zamawiający informuje, że zmienia treść § 7 ust. 1 Wzoru umowy stanowiącego zał. nr 3 do Zapytania ofertowego w sposób wskazany poniżej.

Ponadto Zamawiający informuje, że zmienia następujące zapisy Zapytania ofertowego:

**Zmiana nr 1 (zmiana samodzielnie dokonana przez Zamawiającego):**

**W § 9 ust.3 Wzoru umowy o treści:**

*„3. Limit kar umownych naliczonych jakich Zamawiający może żądać od Wykonawcy z wszystkich tytułów przewidzianych w niniejszej umowie, wynosi 50% wynagrodzenia brutto określonego w § 5 ust. 1.”*

**Zastępuje się następującym:**

*„3. Limit kar umownych naliczonych jakich Zamawiający może żądać od Wykonawcy z wszystkich tytułów przewidzianych w niniejszej umowie, wynosi **do 30%** wynagrodzenia brutto określonego w § 5 ust. 1.”*

**Zmiana nr 2 (zmiana samodzielnie dokonana przez Zamawiającego):**

**We wzorze umowy w § 9 Zamawiający dodaje ust. 8 o treści:**

*„8. Zamawiający ma prawo rozwiązać Umowę w trybie natychmiastowym, gdy suma możliwych do naliczenia kar umownych przekroczy 30 % wynagrodzenia umownego brutto.”*

**Zmiana nr 3 (zmiana samodzielnie dokonana przez Zamawiającego):**

**We wzorze umowy w § 1 ust. 2 Zamawiający dodaje pkt. 4 o treści:**

„ 4) Obowiązki informacyjne Wykonawcy stanowiący Załącznik nr 4 do Umowy, (Wykonawca dostarczy jego treść na etapie zawierania umowy)”

**W § 7 ust.1 Wzoru umowy o treści:**

„1. W przypadku wystąpienia awarii, Wykonawca zobowiązany będzie do usunięcia awarii niezwłocznie po zgłoszeniu zastrzeżeń przez Zamawiającego, ale nie później niż w ciągu 24 godzin od chwili zgłoszenia, przy czym czas ten będzie liczony w czasie, w którym Wykonawca zapewnia gotowość służb technicznych do usunięcia awarii, tj. co najmniej od poniedziałku do piątku, z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy, w godzinach od 8.00 do 16.00. Zgłaszanie awarii może odbywać się drogą telefoniczną lub mailową.”

**Zastępuje się następującym:**

„1. W przypadku wystąpienia awarii, Wykonawca zobowiązany będzie do usunięcia awarii niezwłocznie po zgłoszeniu zastrzeżeń przez Zamawiającego, ale nie później niż w ciągu 24 godzin od chwili zgłoszenia, przy czym czas ten będzie liczony w czasie, w którym Wykonawca zapewnia gotowość służb technicznych do usunięcia awarii, tj. co najmniej od poniedziałku do piątku, z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy, w godzinach od 8.00 do 16.00. Zgłaszanie awarii może odbywać się drogą telefoniczną (tj. na infolinię Wykonawcy pod nr telefonu ..... ) lub mailową..”