

Sękocin Stary, 13-06-2024 r.

Zn. spr.: DZ.270.64.2024

### Wyjaśnienia i zmiana treści SWZ

**Dotyczy:** postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „**Wznowienie i przedłużenie serwisu licencji ArcGIS Enterprise**”

Zamawiający, działając na podstawie art.135 ust. 2 oraz art. 137 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo Zamówień Publicznych (t.j. Dz. U z 2023 r. poz. 1605 ze zm.), zwanej dalej Pzp, w związku ze złożonym wnioskiem Wykonawcy, przekazuje wyjaśnienia oraz zmianę treści SWZ.

#### Pytanie 1:

Załącznik nr 1 do SWZ - Opis przedmiotu zamówienia; wznowienie i przedłużenie serwisu licencji ArcGIS Enterprise pkt III pkt 4) oraz załącznik nr 2 do SWZ – Formularz ofertowy, część B tabela 4: „Wykonawca lub podwykonawca musi posiadać status producenta lub autoryzowanego przedstawiciela producenta na terytorium krajów wchodzących w skład Unii Europejskiej (UE) i Europejskiego Obszaru Gospodarczego (EOG)”.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację przedmiotowego zapisu poprzez postawienie wymagania, że wykonawca musi posiadać status producenta lub autoryzowanego przedstawiciela producenta na terytorium **jednego z** krajów wchodzących w skład Unii Europejskiej (UE) i Europejskiego Obszaru Gospodarczego (EOG), ewentualnie na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej?

Przedstawiciele producenta nie mają bowiem statusu autoryzowanego przedstawiciela na terytorium wszystkich krajów wchodzących w skład Unii Europejskiej (UE) i Europejskiego Obszaru Gospodarczego (EOG). Autoryzację taką posiadają przedstawiciele producenta w poszczególnych krajach a nie wszystkich.

#### Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę przedmiotowych zapisów.

Rozdział III pkt 4) Załącznika nr 1 do SWZ – Opis przedmiotu zamówienia oraz część B tabela 4 Załącznika nr 2 do SWZ do SWZ- Formularz przyjmują brzmienie: „Wykonawca lub podwykonawca musi posiadać status producenta lub autoryzowanego przedstawiciela producenta na terytorium **jednego z** krajów wchodzących w skład Unii Europejskiej (UE) i Europejskiego Obszaru Gospodarczego (EOG).”

#### Pytanie 2:

Załącznik nr 1 do SWZ - Opis przedmiotu zamówienia; wznowienie i przedłużenie serwisu licencji ArcGIS Enterprise pkt III pkt 1. Ppkt 6) „Czas naprawy błędu wynosi do 8 dni roboczych i będzie liczony od momentu wysłania zgłoszenia do momentu potwierdzenia jej usunięcia

przez uprawnionego przedstawiciela Zamawiającego (do czasu naprawy błędu nie wlicza się udzielania przez Zamawiającego niezbędnych wyjaśnień oraz odpowiedzi końcowych do rozwiązania zgłoszonego błędu)"

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację przedmiotowego zapisu poprzez jego uzupełnienie o dodatkowe zdanie na końcu akapitu: „W przypadku gdy naprawa błędu w oprogramowaniu wymaga modyfikacji kodu źródłowego oprogramowania, naprawa taka będzie dokonywana w terminach i na zasadach określonych w standardowych warunkach serwisu producenta oprogramowania”?

W przypadku gdy naprawa błędu związana jest z modyfikacjami kodu źródłowego jedynym podmiotem uprawnionym do dokonania takich modyfikacji jest producent tego oprogramowania, który w takich przypadkach nie gwarantuje terminów dokonania naprawy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę przedmiotowych zapisów.

W Rozdziale III pkt 1 pkt 6) Załącznika nr 1 do SWZ – Opis przedmiotu zamówienia zostaje dodane zdanie: „**W przypadku gdy naprawa błędu w oprogramowaniu wymaga modyfikacji kodu źródłowego oprogramowania, naprawa taka będzie dokonywana w terminach i na zasadach określonych w standardowych warunkach serwisu producenta oprogramowania.**”

**Pytanie 3:**

Załącznik nr 1 do SWZ - Opis przedmiotu zamówienia; wznowienie i przedłużenie serwisu licencji ArcGIS Enterprise pkt III pkt 1

Czy w związku z faktem, że Zamawiający w ramach przedmiotu postępowania oczekuje wznowienia i przedłużenia usługi wsparcia producenta dla licencji ArcGIS Enterprise i ArcGIS Desktop, Zamawiający akceptuje uzupełnienie warunków świadczenia wsparcia/pomocy technicznej przewidzianych umową o standardowe warunki ofertowane przed producenta? Warunki te dotyczą wszystkich użytkowników oprogramowania i dostępne są na stronie dystrybutora oprogramowania <https://www.esri.pl/pomoc-techniczna/baza-wiedzy/regulamin-wsparcia-technicznego/> ?

**Odpowiedź:**

Zamawiający akceptuje uzupełnienie warunków świadczenia wsparcia/pomocy technicznej przewidzianych umową o standardowe warunki oferowane przez producenta poprzez dodanie go do Umowy w formie załącznika, pod warunkiem, że standardowe warunki producenta nie będą stały w sprzeczności z wymaganiami Zamawiającego i zapisy umowy będą miały pierwszeństwo przed warunkami producenta.

**Pytanie 4:**

Załącznik nr 1 do SWZ - Opis przedmiotu zamówienia; wznowienie i przedłużenie serwisu licencji ArcGIS Enterprise pkt III pkt 1. Ppkt 6) „Czas naprawy błędu wynosi do 8 dni roboczych i będzie liczony od momentu wysłania zgłoszenia do momentu potwierdzenia jej usunięcia przez uprawnionego przedstawiciela Zamawiającego (do czasu naprawy błędu nie wlicza się udzielania przez Zamawiającego niezbędnych wyjaśnień oraz odpowiedzi końcowych do rozwiązania zgłoszonego błędu)"

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację przedmiotowego zapisu poprzez jego uzupełnienie o określony fragment: „Czas naprawy błędu wynosi do 8 dni roboczych i będzie liczony od momentu wysłania zgłoszenia do momentu potwierdzenia jej usunięcia przez

uprawnionego przedstawiciela Zamawiającego, **przy czym potwierdzenie to winno nastąpić w dniu złożenia przez Wykonawcę faktu naprawy błędu.** (do czasu naprawy błędu nie wlicza się udzielania przez Zamawiającego niezbędnych wyjaśnień oraz odpowiedzi konicznych do rozwiązania zgłoszonego błędu)"

lub alternatywnie:

„Czas naprawy błędu wynosi do 8 dni roboczych i będzie liczony od momentu wysłania zgłoszenia do momentu **zgłoszenia jego usunięcia przez Wykonawcę, potwierdzonego przez** uprawnionego przedstawiciela Zamawiającego, **przy czym okresu potwierdzania usunięcia błędu przez przedstawiciela Zamawiającego nie wlicza się do czasu naprawy błędu.** (do czasu naprawy błędu nie wlicza się udzielania przez Zamawiającego niezbędnych wyjaśnień oraz odpowiedzi konicznych do rozwiązania zgłoszonego błędu)"

Przy braku określenia czasu na potwierdzenie usunięcia błędu przez przedstawiciela Zamawiającego, nawet cały czas naprawy błędu może zostać „wykorzystany” na potwierdzenie usunięcia błędu, przez co teoretycznie wykonawca może nie dotrzymać czasu naprawy mimo że w rzeczywistości usunie ten błąd w wymaganym terminie.

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę przedmiotowych zapisów.

Rozdział III pkt 1 pkt 6) Załącznika nr 1 do SWZ – Opis przedmiotu zamówienia przyjmuje brzmienie: „Czas naprawy błędu wynosi do 8 dni roboczych i będzie liczony od momentu wysłania zgłoszenia do momentu **zgłoszenia jego usunięcia przez Wykonawcę, potwierdzonego przez** uprawnionego przedstawiciela Zamawiającego, **przy czym okresu potwierdzania usunięcia błędu przez przedstawiciela Zamawiającego nie wlicza się do czasu naprawy błędu** (do czasu naprawy błędu nie wlicza się udzielania przez Zamawiającego niezbędnych wyjaśnień oraz odpowiedzi konicznych do rozwiązania zgłoszonego błędu).

W przypadku gdy naprawa błędu w oprogramowaniu wymaga modyfikacji kodu źródłowego oprogramowania, naprawa taka będzie dokonywana w terminach i na zasadach określonych w standardowych warunkach serwisu producenta oprogramowania.”

#### **Pytanie 5:**

Załącznik nr 7 do SWZ - projekt postanowień umownych, § 2 ust. 2 pkt 1) tir. 4: „wnioskowania do Kierownika Zamawiającego o potwierdzenie odbioru, naliczenie kar umownych, egzekucję roszczeń gwarancyjnych, etc. po otrzymaniu stosownej dyspozycji od Koordynatora ds. merytorycznych;”

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację przedmiotowego zapisu poprzez wykreślenie przekreślonego fragmentu: „wnioskowania do Kierownika Zamawiającego o potwierdzenie odbioru, naliczenie kar umownych, ~~egzekucję roszczeń gwarancyjnych~~, etc. po otrzymaniu stosownej dyspozycji od Koordynatora ds. merytorycznych;”? Projektowane postanowienia umowy ani SWZ nie przewidują bowiem gwarancji na przedmiot umowy.

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę przedmiotowych zapisów.

§ 2 ust. 2 pkt 1) tir. 4 Załącznika nr 7 do SWZ – IPU przyjmuje brzmienie: „wnioskowania do Kierownika Zamawiającego o potwierdzenie odbioru, naliczenie kar umownych, etc. po otrzymaniu stosownej dyspozycji od Koordynatora ds. merytorycznych;”

### Pytanie 6:

Załącznik nr 7 do SWZ - projekt postanowień umownych, § 3 ust. 2 pkt 2) „W terminie do 5 dni roboczych od dnia otrzymania ww. zgłoszenia do odbioru Zamawiający wykona czynności odbioru. Pozytywne zakończenie czynności odbioru zostanie potwierdzone protokołem odbioru uprawniającym Wykonawcę do wystawienia faktury. Procedurę odbioru oraz wzór protokołu odbioru zawiera Załącznik nr 3 do Umowy. Warunki wystawienia faktury i warunki płatności określa § 6.

Czy w związku z charakterem przedmiotu zamówienia – uruchomienie usługi wsparcia producenta – Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację przedmiotowego zapisu poprzez skrócenie terminu odbioru do 3 dni roboczych w przypadku, gdy świadczenie wykonawcy nie polega na realizacji rozwiązania równoważnego i na następujące brzmienie przedmiotowego postanowienia: „W terminie do **3 Dni Roboczych** od dnia otrzymania ww. zgłoszenia do odbioru **lub terminie do 5 Dni roboczych w przypadku gdy Wykonawca oferuje rozwiązanie równoważne**, Zamawiający wykona czynności odbioru. Pozytywne zakończenie czynności odbioru zostanie potwierdzone protokołem odbioru uprawniającym Wykonawcę do wystawienia faktury. Procedurę odbioru oraz wzór protokołu odbioru zawiera Załącznik nr 3 do Umowy. Warunki wystawienia faktury i warunki płatności określa § 6.”?

Wykonawca wskazuje, że w przypadku przedłużenia wsparcia dotychczasowego producenta oprogramowania, odbiór jest niezwykle prostą czynnością polegającą na sprawdzeniu odnowienia usługi w portalu internetowym producenta.

### Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę przedmiotowych zapisów.

§ 3 ust. 2 pkt 2) Załącznika nr 7 do SWZ – IPU przyjmuje brzmienie: „W terminie do **3 dni roboczych** od dnia otrzymania ww. zgłoszenia do odbioru **lub terminie do 5 dni roboczych w przypadku gdy Wykonawca oferuje rozwiązanie równoważne**, Zamawiający wykona czynności odbioru. Pozytywne zakończenie czynności odbioru zostanie potwierdzone protokołem odbioru uprawniającym Wykonawcę do wystawienia faktury. Procedurę odbioru oraz wzór protokołu odbioru zawiera Załącznik nr 3 do Umowy. Warunki wystawienia faktury i warunki płatności określa § 6.”

### Pytanie 7:

Załącznik nr 7 do SWZ - projekt postanowień umownych, § 3 ust. 2 pkt 2): „W terminie do 5 dni roboczych od dnia otrzymania ww. zgłoszenia do odbioru Zamawiający wykona czynności odbioru. Pozytywne zakończenie czynności odbioru zostanie potwierdzone protokołem odbioru uprawniającym Wykonawcę do wystawienia faktury. Procedurę odbioru oraz wzór protokołu odbioru zawiera Załącznik nr 3 do Umowy. Warunki wystawienia faktury i warunki płatności określa § 6.”, przy czym ust. 1 pkt 3 Załącznika nr 3 do umowy przewiduje aż 10 dniowy termin na przekazanie uwag do przedmiotu odbioru: „Jeżeli sprawdzenie, o którym mowa w pkt. 1) nie da pozytywnego wyniku Zamawiający przekaże Wykonawcy na piśmie odmowę podpisania protokołu odbioru oraz wykaz wad wraz z wezwaniem do ich usunięcia w terminie nie dłuższym niż **10 dni** od dnia przekazania Wykonawcy przedmiotowego wezwania.”

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację przedmiotowego zapisu poprzez skrócenie terminu odbioru także w przypadku negatywnego odbioru do 3 dni roboczych? Z uwagi na specyfikę przedmiotu zamówienia Wykonawca nie widzi uzasadnienia, dla którego negatywny odbiór wymagał aż 10 dni kalendarzowych.

### **Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę przedmiotowych zapisów.

Pkt 1 ppkt 3) Załącznika nr 3 do SWZ – Procedura odbioru przyjmuje brzmienie: „Jeżeli sprawdzenie, o którym mowa w pkt. 1) nie da pozytywnego wyniku Zamawiający przekaże Wykonawcy na piśmie odmowę podpisania protokołu odbioru oraz wykaz wad wraz z wezwaniem do ich usunięcia w terminie nie dłuższym niż **3 dni roboczych** od dnia przekazania Wykonawcy przedmiotowego wezwania.”

### **Pytanie 8:**

Załącznik nr 7 do SWZ - projekt postanowień umownych, § 5 ust. 6: „przestrzegania zasad bezpieczeństwa PGL LP w obszarze zbiorów danych, uprawnień licencyjnych, uprawnień gwarancyjnych, podczas i w związku z wykonywaniem Umowy, zgodnie z obowiązującymi w tym zakresie przepisami prawa, a także umowami wiążącymi Zamawiającego i DGLP z osobami i/lub podmiotami trzecimi;”

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację przedmiotowego zapisu poprzez uzupełnienie go o zaznaczony fragment: „przestrzegania zasad bezpieczeństwa PGL LP w obszarze zbiorów danych, uprawnień licencyjnych, uprawnień gwarancyjnych, podczas i w związku z wykonywaniem Umowy, zgodnie z obowiązującymi w tym zakresie przepisami prawa, a także umowami wiążącymi Zamawiającego i DGLP z osobami i/lub podmiotami trzecimi, **w zakresie w jakim o tych zasadach, przepisach i umowach Wykonawca zostanie poinformowany przez Zamawiającego i będzie miał możliwość zapoznania się z nimi**”;

Wykonawca wskazuje, że aktualny zapis powoduje zobowiązanie się wykonawcy do przestrzegania zasad i reguł, które nie są mu znane, a zatem skuteczność takiego zobowiązania może być podważana. Proponowany zapis usuwa wątpliwości, Wykonawca będzie związany zasadami i regułami, z którymi się zapoznał lub co najmniej miał taką możliwość.

### **Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że § 5 ust. 6 Załącznika nr 7 do SWZ - IPU przyjmuje brzmienie: „przestrzegania zasad bezpieczeństwa PGL LP w obszarze zbiorów danych, uprawnień licencyjnych, uprawnień gwarancyjnych, podczas i w związku z wykonywaniem Umowy, zgodnie z obowiązującymi w tym zakresie przepisami prawa, a także umowami wiążącymi Zamawiającego i DGLP z osobami i/lub podmiotami trzecimi (**dotyczy w przypadku zaferowania rozwiązania równoważnego**);”

### **Pytanie 9:**

Załącznik nr 7 do SWZ - projekt postanowień umownych, § 7 ust. 1: „Zamawiający ma prawo obciążyć Wykonawcę karą umowną w wysokości:” w związku z zapisem ust. 1 pkt 4) załącznika nr 4 do umowy - Procedura naliczania kar umownych: „Po pierwszej zakończonej negatywnie próbie odbioru etapu realizacji Umowy Zamawiający ma prawo naliczyć kary umowne w wymiarze 40% maksymalnego wymiaru kary przewidzianej w danym przypadku, po drugiej negatywnej próbie odbioru Zadania, Zamawiający ma prawo rozpocząć naliczanie Wykonawcy kary umownej w wymiarze 80% maksymalnego wymiaru kary przewidzianej w danym przypadku, a po trzeciej zakończonej negatywnie próbie odbioru, Zamawiający ma prawo rozpocząć naliczanie Wykonawcy kary umownej w wymiarze 100% maksymalnego wymiaru kary przewidzianej w danym przypadku. Oznacza to, iż kary naliczone w wysokości 40% maksymalnego wymiaru kary przewidzianej w danym przypadku pozostaną w mocy, a wymiar zwiększy się do 80% w dniu, w którym Zamawiający rozpocznie naliczanie kar po

drugiej zakończonej negatywnie próbie odbioru, analogicznie Zamawiający rozpocznie naliczanie kar w wymiarze 100% po zakończonej negatywnie trzeciej próbie odbioru."

Czy zawarty w ust. 1 pkt 4) załącznika nr 4 do umowy mechanizm naliczania kar w wysokości 40%/80%/100% stosuje się do wszystkich kar przewidzianych w § 7 ust. 1 pkt 1) – 5) umowy czy tylko do niektórych z nich? Jeśli do niektórych, to do jakich?

**Odpowiedź:**

Zapisy pkt 1 ppkt 4) Załącznika nr 4 do Umowy- Procedura naliczania kar umownych mają zastosowanie do wszystkich kar przewidzianych w § 7 ust. 1 Umowy.

**Pytanie 10:**

Załącznik nr 7 do SWZ - projekt postanowień umownych, § 7 ust. 1 pkt 1), 3), 4): „Zamawiający ma prawo obciążyć Wykonawcę karą umowną w wysokości:

1) 1 000 zł za każdy rozpoczęty dzień roboczy zwłoki w należyтым wykonaniu i zgłoszeniu do odbioru przedmiotu Umowy, w stosunku do terminu określonego w § 3 ust. 2 pkt 1) Umowy, (...)

3) 2000 zł za każdy rozpoczęty dzień roboczy zwłoki w należyтым wykonaniu i zgłoszeniu do odbioru przedmiotu Umowy, w stosunku do terminu określonego przez Zamawiającego w wezwaniu do usunięcia wad i ponownego zgłoszenia do odbioru.

4) 200 zł za każdy rozpoczęty dzień roboczy zwłoki w realizacji zgłoszeń naprawy błędu, w stosunku do terminu określonego w Rozdziale III pkt 1 ppkt 6) Załącznika nr 1 do Umowy "

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wysokości kar odpowiednio dla pkt 1) na kwotę 600 zł, dla pkt 3) na kwotę 1200 zł, dla pkt 4) na kwotę 120 zł.? Przedmiotowe kary są bowiem wysokie w stosunku do wartości przedmiotu zamówienia oraz do skutków naruszenia.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę przedmiotowych zapisów.

§ 7 ust. 1 pkt 1), 3), 4) Załącznika nr 7 do SWZ – IPU przyjmują brzmienie:

„ 1) **600 zł** za każdy rozpoczęty dzień roboczy zwłoki w należyтым wykonaniu i zgłoszeniu do odbioru przedmiotu Umowy, w stosunku do terminu określonego w § 3 ust. 2 pkt 1) Umowy,”

„ 3) **1 200 zł** za każdy rozpoczęty dzień roboczy zwłoki w należyтым wykonaniu i zgłoszeniu do odbioru przedmiotu Umowy, w stosunku do terminu określonego przez Zamawiającego w wezwaniu do usunięcia wad i ponownego zgłoszenia do odbioru.”

„ 4) **120 zł** za każdy rozpoczęty dzień roboczy zwłoki w realizacji zgłoszeń naprawy błędu, w stosunku do terminu określonego w Rozdziale III pkt 1 ppkt 6) Załącznika nr 1 do Umowy”

**Pytanie 11**

Załącznik nr 7 do SWZ - projekt postanowień umownych, § 7 ust. 1 pkt 5): „Zamawiający ma prawo obciążyć Wykonawcę karą umowną w wysokości: (...) 5) 500 zł za każdy rozpoczęty dzień roboczy zwłoki w stosunku do innych terminów określonych w Umowie oraz Załączniku nr 1 do Umowy"

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie § 7 ust. 1 pkt 5)? Zapis w tym kształcie nie określa precyzyjnie i konkretnie działań i zaniechań Wykonawcy objętych karą umowną,

stanowiąc blankietowe uprawnienie do jej naliczenia za niemal dowolne zdarzenie. Kara umowna winna obejmować sprecyzowane okoliczności.

W przypadku odpowiedzi negatywnej wykonawca prosi o wskazanie, których konkretnie terminów wynikających z umowy i załącznika nr 1 do umowy dotyczy kara przewidziana w § 7 ust. 1 pkt 5) ?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wskazanych zapisów.

Przedmiotowy zapis nie dotyczy dowolnych zdarzeń. Zapis ten będzie miał zastosowanie gdy dany termin wynika z Umowy, a nie został wyszczególniony w karach w § 7 ust. 1 pkt 1)-4).

**Pytanie 12:**

Załącznik nr 7 do SWZ - projekt postanowień umownych, § 7 ust. 5: „Kary umowne zostaną naliczone zgodnie z procedurą stanowiącą Załącznik nr 4 do Umowy.” w związku z ust. 1 pkt 2) załącznika nr 4 do umowy - Procedura naliczania kar umownych: „Wykonawca w terminie do 5 dni kalendarzowych od dnia otrzymania zawiadomienia określonego w pkt 1) ma prawo złożyć pisemny wniosek do Zamawiającego o odstąpienie od naliczenia i egzekwowania kar umownych wraz z uzasadnieniem. Zamawiający zastrzega, że po przekroczeniu ww. 5 dniowego terminu Wykonawca poprzez „milczącą zgodę” akceptuje zarzuty Zamawiającego i poddaje się nałożonej karze.”

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie ostatniego zdania tego postanowienia: „Wykonawca w terminie do 5 dni kalendarzowych od dnia otrzymania zawiadomienia określonego w pkt 1) ma prawo złożyć pisemny wniosek do Zamawiającego o odstąpienie od naliczenia i egzekwowania kar umownych wraz z uzasadnieniem. ~~Zamawiający zastrzega, że po przekroczeniu ww. 5 dniowego terminu Wykonawca poprzez „milczącą zgodę” akceptuje zarzuty Zamawiającego i poddaje się nałożonej karze.”?~~”

Jak wskazuje się w literaturze, „Dokonanie czynności prawnej wymaga określenia treści tej czynności; milczenie – czyli biernie zachowanie podmiotu prawa – nie pozwala zrekonstruować treści czynności prawnej. W piśmiennictwie przytaczane są dwa argumenty przeciwko uznaniu milczenia za oświadczenie woli: "psychologiczny" i aksjologiczny (zob. Wolter, Ignatowicz, Stefaniuk, Prawo cywilne, 2001, s. 276 i n.). Z perspektywy psychologii trudno orzec, czy milczenie stanowi wyraz zgody, sprzeciwu, czy obojętności. Argumentacja aksjologiczna odwołuje się do wolności: wolność polega na braku obowiązku działania w celu zapobieżenia powstaniu skutków prawnych.” (tak P. Sobolewski w: Kodeks cywilny z komentarzem, wyd. Legalis). Podobnie w uzasadnieniu wyroku Sądu Najwyższego z 26.6.2008 r., II CSK 80/08, stwierdzono, że milczenie stanowi oświadczenie woli jedynie wówczas, gdy tak stanowi ustawa. W efekcie uznanie milczenia za uznanie kar uznać należy za zapis sprzeczny z art. 58 k.c.

Jednocześnie Wykonawca zwraca uwagę, że analogiczny mechanizm milczącego uznania określonych faktów względem siebie Zamawiający wyłączył wprost w § 17 ust. 8 umowy: „Opóźnienie w czynnościach decyzyjnych określonych w Umowie dla Zamawiającego nie może być traktowane jako dorozumiana odpowiedź lub decyzja pozytywna Zamawiającego.”

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę przedmiotowych zapisów.

Pkt 1 ppkt 2) Załącznika nr 4 do Umowy – Procedura naliczania kar umownych przyjmuje brzmienie: „2) Wykonawca w terminie do 5 dni kalendarzowych od dnia otrzymania

zawiadomienia określonego w pkt 1) ma prawo złożyć pisemny wniosek do Zamawiającego o odstąpienie od naliczenia i egzekwowania kar umownych wraz z uzasadnieniem.

Zamawiający zastrzega, że Wykonawcy przysługuje prawo do wystąpienia z wnioskiem o odstąpienie od naliczania kar umownych tylko raz w odniesieniu do konkretnego przypadku, co oznacza, że powtórny wniosek w tej samej sprawie nie zostanie rozpoznany przez Wykonawcę i automatycznie odrzucony."

**Pytanie 13:**

Załącznik nr 7 do SWZ - projekt postanowień umownych, § 7

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na uzupełnienie § 7 o ust. 7 w brzmieniu: „7. Łączna odpowiedzialność kontraktowa i deliktowa Wykonawcy wynikająca z Umowy, w tym odszkodowania uzupełniającego oraz po jej ustaniu / rozwiązaniu bez względu na podstawę prawną, sposób oraz przyczynę, nie przekroczy 80% wartości brutto Umowy określonej w § 6 ust. 1.”

Ograniczenie wysokości odpowiedzialności, podobnie jak ma to miejsce w przypadku kar umownych, stanowi standardowy zapis kontraktowy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wskazanych zapisów.

**Pytanie 14:**

Załącznik nr 7 do SWZ - projekt postanowień umownych, § 9 ust. 1: „W przypadku, gdy w toku realizacji Umowy określone świadczenie stanie się niemożliwe do wykonania, bądź jedna ze Stron wypowie Umowę, bądź też Umowa zostanie rozwiązana, Strony zobowiązane są niezwłocznie, nie później jednak niż w terminie 14 dni od daty wystąpienia przyczyny lub zdarzenia powodującego, że Umowa stanie się niemożliwa do realizacji, sporządzić protokół stanu zaawansowania wykonanych prac.”

Czy przedmiotowy mechanizm znajduje zastosowanie do wszystkich sposobów i przyczyn rozwiązania umowy, a więc Odstąpienia, Wypowiedzenia i Rozwiązania, o których mowa w § 8 ust. 6 umowy?

**Odpowiedź:**

Zapisy § 9 ust. 1 Załącznika nr 7 do SWZ – IPU, znajdują zastosowanie do wszystkich sposobów i przyczyn rozwiązania umowy, a więc Odstąpienia, Wypowiedzenia i Rozwiązania, o których mowa w § 8 ust. 6 umowy.

**Pytanie 15:**

Załącznik nr 7 do SWZ - projekt postanowień umownych, § 12 ust. 2: „Wykonawca w trakcie realizacji Umowy może powierzyć część jej wykonania nowemu podwykonawcy lub podwykonawcom w tym podwykonawcy, na którego zasoby się powołał na podstawie art. 118 ustawy PZP. Zmiana ta może nastąpić wyłącznie po pisemnym zawiadomieniu Zamawiającego i uzyskaniu jego akceptacji.”

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie ostatniego zdania tego postanowienia: „Wykonawca w trakcie realizacji Umowy może powierzyć część jej wykonania nowemu podwykonawcy lub podwykonawcom w tym podwykonawcy, na którego zasoby się powołał na podstawie art. 118 ustawy PZP. Zmiana ta może nastąpić wyłącznie po pisemnym zawiadomieniu Zamawiającego i uzyskaniu jego akceptacji.”



Wykonawca wskazuje, że przepis art. 426 ust. 1 ustawy – Prawo zamówień publicznych stanowi, że „Wykonawca może powierzyć wykonanie części zamówienia podwykonawcy”. Jak wskazuje niekwestionowany pogląd doktryny – „Możliwość zlecenia podwykonawstwa wręcz jest uznawana za odrębną samodzielną zasadę. Artykuł 462 ust. 1 PZP ustanawia bowiem prawo dla wykonawcy do powierzenia części zamówienia podwykonawcy, a zatem wykonawca może korzystać z tego uprawnienia w sposób dowolny – chyba że zamawiający ograniczy taką możliwość na podstawie art. 121 PZP.” (Komentarz do art. 462 PZP red. Jaworska 2023, wyd. 5/D. Grześkowiak-Stojek, Legalis.) W dokumentacji niniejszego postępowania Zamawiający nie wprowadził żadnych ograniczeń w zakresie podwykonawstwa, tym samym brak jest uzasadnienia do wprowadzania wymogu akceptacji podwykonawcy przez Zamawiającego.

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że § 12 ust. 2 przyjmuje brzmienie: „2. Wykonawca w trakcie realizacji Umowy może powierzyć część jej wykonania nowemu podwykonawcy lub podwykonawcom w tym podwykonawcy, na którego zasoby się powołał na podstawie art. 118 ustawy PZP. Zmiana ta może nastąpić wyłącznie po pisemnym zawiadomieniu Zamawiającego i **przedstawieniu mu dokumentów, że Wykonawca na zasoby którego się powołuje, spełnia warunki które były wymagane w postępowaniu.**”

**Pytanie 16:**

Załącznik nr 7 do SWZ - projekt postanowień umownych, § 15 ust. 3:” Wykonawca nie będzie miał dostępu do danych, których poufność Zamawiający jest zobowiązany zapewnić zgodnie z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa w szczególności Wykonawca nie będzie miał dostępu do części danych stanowiących dane osobowe w rozumieniu RODO. Wykonawca niniejszym potwierdza, że zawierając Umowę ma świadomość, iż na Zamawiającym ciąży obowiązek ścisłej reglamentacji dostępu do danych, o których mowa w zdaniu poprzedzającym a zatem brak dostępu do takich danych nie stanowi przeszkody w wykonaniu zobowiązań Wykonawcy wynikających z jej treści.”

Jednocześnie Zamawiający załączył do dokumentów przetargowych wzór umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych (Załącznik nr 7 do umowy).

Czy zatem wykonawca będzie przetwarzał dane osobowe w wykonaniu przedmiotowej umowy czy też nie?

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że Załącznik nr 7 do Umowy – Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych, obowiązywał w przypadku zaoferowania przez Wykonawcę rozwiązania równoważnego.

Jednocześnie Zamawiający informuje, że § 17 ust. 11 pkt 7) Załącznika nr 7 do SWZ przyjmuje brzmienie „7) Załącznik nr 7 Umowa powierzenia danych osobowych (**dotyczy w przypadku zaoferowania rozwiązania równoważnego**)

W związku z powyższym dane osobowe będą przetwarzane tylko w przypadku zaoferowania rozwiązania równoważnego z realizacją przeprowadzenia szkolenia dla pracowników.

**Pytanie 17:**

Załącznik nr 7 do umowy - Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych, § 3 ust. 10: „Administrator danych nie wyraża zgody na użycie narzędzi firm trzecich, z których na co dzień korzysta Podmiot przetwarzający, w szczególności w zakresie korespondencji realizowanej za pomocą e-maila i rozwiązań chmurowych. Tym samym nie wyraża zgody na incydentalne przetwarzanie danych osobowych przez te firmy i ich przedstawicieli. Dane osobowe będą

przechowywane na serwerach zlokalizowanych w Unii Europejskiej i nie mogą być przekazane - na podstawie standardowych klauzul ochrony danych - do państwa trzeciego." Jednocześnie zgodnie z Załącznikiem nr 1 do SWZ – Opis przedmiotu zamówienia, pkt III pkt 3) Zamawiający przewidział: „Zgłoszenia będą przyjmowane za pośrednictwem poczty elektronicznej (e-mail) lub przez dedykowany do tego kanał zgłoszeń w formie wiadomości e-mail oraz portal samoobsługowy Producenta rozwiązania.” Oznacza to, że dane osobowe będą przekazywane za pośrednictwem e’mail, jak np. dane zgłaszającego błąd.

Czy w związku z tym Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie części zapisu § 3 ust. 10 załącznika nr 7 do umowy w następujący sposób: ~~„Administrator danych nie wyraża zgody na użycie narzędzi firm trzecich, z których na co dzień korzysta Podmiot przetwarzający, w szczególności w zakresie korespondencji realizowanej za pomocą e-maila i rozwiązań chmurowych. Tym samym nie wyraża zgody na incydentalne przetwarzanie danych osobowych przez te firmy i ich przedstawicieli. Dane osobowe będą przechowywane na serwerach zlokalizowanych w Unii Europejskiej i nie mogą być przekazane - na podstawie standardowych klauzul ochrony danych - do państwa trzeciego.”?~~

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wskazanych zapisów.

**Pytanie 18:**

Załącznik nr 7 do umowy - Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych, § 4 ust. 3: „Podmiot przetwarzający zobowiązuje się do usunięcia uchybień stwierdzonych podczas kontroli w terminie wskazanym przez Administratora danych nie dłuższym niż 7 dni.”

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na następującą modyfikację tego postanowienia: „Podmiot przetwarzający zobowiązuje się do usunięcia uchybień stwierdzonych podczas kontroli w terminie wskazanym przez Administratora danych, **adekwatnym do rodzaju uchybienia i czasu niezbędnego na jego usunięcie**, ~~nie dłuższym niż 7 dni.”?~~

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wskazanych zapisów.

**Pytanie 19:**

Załącznik nr 7 do umowy - Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych, § 6.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na uzupełnienie § 6 o ust. 3 w brzmieniu: „3. Łączna odpowiedzialność kontraktowa i deliktowa Wykonawcy wynikająca z niniejszej umowy, w tym po jej ustaniu / rozwiązaniu bez względu na podstawę prawną, sposób oraz przyczynę, nie przekroczy 80% wartości brutto Umowy Głównej określonej w § 6 ust. 1 tejże Umowy.”?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wskazanych zapisów.

Jednocześnie Zamawiający informuje, że § 6 ust. 2 Załącznika nr 7 do Umowy – Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych przyjmuje brzmienie: „Podmiot przetwarzający zobowiązuje się do niezwłocznego poinformowania Administratora danych o jakimkolwiek postępowaniu, w szczególności administracyjnym lub sądowym, dotyczącym przetwarzania przez Podmiot przetwarzający danych osobowych określonych w umowie, o jakiegokolwiek decyzji administracyjnej lub orzeczeniu dotyczącym przetwarzania tych danych, skierowanych do Podmiotu przetwarzającego, a także o wszelkich planowanych, o ile są wiadome, lub realizowanych kontrolach i inspekcjach dotyczących przetwarzania w Podmiocie

przetwarzającym tych danych osobowych, w szczególności prowadzonych przez inspektorów upoważnionych przez **Urząd Ochrony Danych Osobowych**. Niniejszy ustęp dotyczy wyłącznie danych osobowych powierzonych przez Administratora danych.”

Zamawiający działając zgodnie z art.137 ust.6 Pzp przedłuża termin składania ofert oraz związania ofertą:

1) Zapisy Rozdziału XV Sposób oraz termin składania ofert przyjmuje brzmienie:

„Ofertę należy złożyć przy użyciu środków komunikacji elektronicznej tzn. za pośrednictwem platformazakupowa.pl. strony dedykowanej dla niniejszego postępowania <https://platformazakupowa.pl/transakcja/931159> do dnia **26 czerwca 2024 r. do godz. 10:00**”

2) Zapisy Rozdziału XII Termin związania ofertą przyjmuje brzmienie:

„**23 września 2024 r.** przy czym pierwszym dniem terminu związania ofertą jest dzień, w którym upływa termin składania ofert”

Z poważaniem  
Dariusz Gąsiorowski  
Dyrektor Zakładu Informatyki  
Lasów Państwowych

W załączeniu:

Załączniki do SWZ po zmianie