



Kielce, dnia 2024-07-08



UNP: KL-24-13878

Znak pisma: KL-POR-A.213.155.2024.7

## WYKONAWCY

**dotyczy:** Postępowania prowadzonego pn. Dostawa 51 szt. telefonów komórkowych oraz tabletu dla Państwowej Inspekcji Pracy Okręgowego Inspektoratu Pracy w Kielcach

Zamieszczam skierowane zapytania dotyczące ww. postępowania wraz z udzielonymi odpowiedziami:

### **Pytanie 1:**

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę parametrów aparatów telefonicznych i rezygnację IP67 na rzecz np. IPX4?

### **Odpowiedź na pytanie 1:**

Zapisy Opisu przedmiotu zamówienia pozostają bez zmian.

### **Pytanie 2:**

Czy Zamawiający dopuszcza zmianę parametrów tak aby Tablet nie posiadał wejścia na kartę SIM?

### **Odpowiedź na pytanie 2:**

Zapisy Opisu przedmiotu zamówienia pozostają bez zmian.

### **Pytanie 3:**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do OPZ w specyfikacji tabletów dodatkowego systemu operacyjnego IOS oraz wyrazi zgodę na zmniejszenie pojemności baterii?

### **Odpowiedź na pytanie 3:**

Zamawiający wyraża zgodę na dodatkowe systemy operacyjne. Zamawiający wyraża zgodę na pojemność baterii min. 9000 mAh

**Pytanie 4:**

Czy Zamawiający dopuści zaakceptowanie oferty z jednym modelem tabletu (nie dwóch jak pierwotnie jest w zapytaniu)?

**Odpowiedź na pytanie 4:**

Zamawiający zaakceptuje oferty z jednym modelem tabletu.

**Pytanie 5:**

§ 4, ust 4 umowy - zgodnie z ugruntowanym orzecnictwem Sądu Najwyższego, m.in. wyrok Sądu Najwyższego z dnia 12.07.1996r. (sygn. akt II CRN 79/96) „w rozliczeniach bezgotówkowych za chwilę otrzymania zapłaty przez wierzyciela uważać trzeba chwilę uznania jego rachunku bankowego”. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów umowy w powyższym zakresie i dostosowanie go do obowiązującego orzecnictwa w tym zakresie?

**Odpowiedź na pytanie 5:**

Stanowisko wskazane w pytaniu odnosi się do sytuacji, gdy miejsce lub chwila spełnienia świadczenia nie zostały uregulowane w umowie. Wówczas znajduje zastosowanie art. 454 § 1 kodeksu cywilnego, na gruncie którego zapadł przywołany wyrok.

Wbrew zatem sugestii wpisanej w treść pytania, podane w nim rozwiązanie jest jednym, lecz nie jedynym dopuszczalnym i powszechnie akceptowanym w ramach zasady swobody umów wyrażonej w art. 3531 kodeksu cywilnego. Powyższe nie stoi zatem na przeszkodzie ukształtowaniu ww. kwestii w taki sposób, jak przyjęty w Umowie. Wskazuje się na to zresztą w orzecnictwie Sądu Najwyższego (np. uchwale Sądu Najwyższego z dnia 4 stycznia 1995 r. III CZP 164/94).

Ze względu na uwarunkowania finansów publicznych, w tym konsekwencje opóźnienia w płatności, Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę § 4 ust. 4 Umowy.

**Pytanie 6:**

§ 5, ust 3 umowy - zwracamy się z prośbą o modyfikację zapisów, że całkowita suma kar umownych naliczonych na podstawie Umowy nie przekroczy 30 % wartości łącznego wynagrodzenia brutto określonego w Umowie? Czy Zamawiający zmodyfikuje zapisy umowy w podanym zakresie?

Wskazanie maksymalnej wysokości kar umownych daje możliwość oceny ryzyka związanego z realizacją umowy. Podkreślenia wymaga, że kary umowne powinny służyć zabezpieczeniu terminowego i należytego wykonania prac, a nie być nadmiernym i nieuzasadnionym obciążeniem dla wykonawcy. Kary umowne są narzędziem w zabezpieczaniu interesów stron umowy. Wysokość kary umownej doznaje ograniczenia w sytuacji, gdy obwarowane nią zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, a także, gdy kara umowna została rażąco wygórowana. Charakter kar umownych wskazuje, że nie powinno się naliczać kar umownych w celach zarobkowych, a jedynie kompensacyjnych.

Mając powyższe na uwadze Wykonawca zwraca się o zmniejszenie ich max wysokości do 30 % wynagrodzenia brutto.

**Odpowiedź na pytanie 6:**

Zamawiający zgadza się na określenie w Umowie, że całkowita suma kar umownych naliczonych na podstawie Umowy nie przekroczy 30% wartości łącznego wynagrodzenia brutto określonego w Umowie.

**Pytanie 7:**

§ 5, ust 4 umowy – wnosimy o doprecyzowanie zapisu, że naliczenie przez Zamawiającego kar umownych zostanie poprzedzone przeprowadzeniem stosownego postępowania reklamacyjnego mającego na celu umożliwienie Wykonawcy niezwłoczne usunięcie uchybień w wykonaniu Umowy oraz ustalenie istnienia przesłanek naliczenia kary umownej.

Postępowanie reklamacyjne wynikłe w toku realizacji niniejszej umowy będzie prowadzone zgodnie z przepisami Rozporządzeniu Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 24 lutego 2014 r. w sprawie reklamacji usługi telekomunikacyjnej (Dz. U. 2014, poz. 284). Czy Zamawiający zmodyfikuje zapisy umowy w podanym zakresie?

**Odpowiedź na pytanie 7:**

Przedmiotem zamówienia nie jest świadczenie usług telekomunikacyjnych, lecz sprzedaż i dostawa do siedziby Zamawiającego telefonów komórkowych i tabletu. Do zamówienia tego nie znajdują zatem zastosowania przepisy rozporządzenia wskazanego w pytaniu. Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

**Pytanie 8:**

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 na pytanie 8:**

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 9:**

Wnosimy o uzupełnienie zapisu § 5, ust 2 umowy wskazującego, że: „Jeśli Zamawiający na skutek opóźnienia Wykonawcy dozna szkody przekraczającej wartość kary umownej, ma prawo domagać się od Wykonawcy pokrycia pełnej szkody na zasadach ogólnych określonych w Kodeksie cywilnym” - Wykonawca wskazuje, że przywołana regulacja stwarza Zamawiającemu prawo do dochodzenia należności w nieograniczonej wysokości. Z tego względu określenie maksymalnej wysokości odszkodowania umożliwia 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 się o doprecyzowanie zapisu poprzez wskazanie, 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. Czy Zamawiający zmodyfikuje zapisy umowy w podanym zakresie?

**Odpowiedź na pytanie 9:**

Obecny zapis § 5 ust. 2 Umowy odwołuje się do zasad ogólnych, a zatem do przepisów prawa, które określają podstawy i zasady odpowiedzialności odszkodowawczej, limitując w ten sposób wysokość odszkodowania. To wyklucza zagrożenia, które wskazuje pytający. Jednocześnie, brak jest uzasadnienia dla ograniczenia odpowiedzialności Wykonawcy za szkodę, którą wyrządzi.

Z przedstawionych względów Zamawiający nie wprowadzi wnioskowanych zmian w § 5 ust. 2 Umowy, z wyjątkiem zapisu zwalniającego Wykonawcę z odpowiedzialności za szkodę spowodowaną działaniem siły wyższej, wyłączną winą Zamawiającego lub osoby trzeciej, za którą Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności. Jednocześnie w Umowie wprowadzony zostanie zapis, który określi, że Wykonawca za działania i zaniechania podmiotów przy pomocy których będzie wykonywał przedmiot Umowy, ponosi odpowiedzialność taką, jak za własne działania i zaniechania Wykonawcy.

**Pytanie 10:**

Wykonawca wnosi, aby na zasadzie wzajemności zapisy o „poufności” § 9, ust.1-4 miały charakter dwustronnie zobowiązujący, z uwzględnieniem przedmiotu umowy i adekwatnie do roli Stron, w związku z czym wnosimy o jego odpowiednią modyfikację. Czy Zamawiający zmodyfikuje zapisy umowy w podanym zakresie?

**Odpowiedź na pytanie 10:**

Zamawiający zmodyfikuje § 9 ust. 1 – 4 Umowy zapewniając wnioskowaną dwustronność tych postanowień, uwzględniając przy tym potrzebę ich adekwatności.

**Pytanie 11:**

Wykonawca wnosi, aby § 9, ust.5 wzoru umowy (dla obu części) miał charakter dwustronnie zobowiązujący (symetryczny). Należy wskazać, że w ramach zawarcia i realizacji umowy także Wykonawca stanie się administratorem danych osobowych personelu Zamawiającego, a zatem nie widzimy uzasadnienia aby zgodnie z zasadą rozliczalności wyrażoną w RODO tej kwestii w umowie nie regulować (tak jak ma to miejsce w odniesieniu do roli Zamawiającego). Prosimy zatem o dodanie do umowy powyższej kwestii, a także o wskazanie, że „Zamawiający oświadcza, że przekazał lub zobowiązuje się – w ramach wykonywania Umowy – przekazać wszystkim osobom, których dane osobowe udostępnił Wykonawcy, treść klauzuli informacyjnej stanowiącej kolejny załącznik do niniejszej Umowy” (stosowny załącznik zostanie dostarczony

przez Wykonawcę na etapie zawierania umowy). Czy Zamawiający zmodyfikuje zapisy umowy w podanym zakresie?

**Odpowiedź na pytanie 11:**

Zamawiający wyraża zgodę na przyjęcie na siebie zobowiązań o treści wskazanej w § 9 ust. 5 umowy oraz na dodanie do umowy zapisu o brzmieniu „Strony oświadczają, że przekazały lub zobowiązują się – w ramach wykonywania Umowy – przekazać wszystkim osobom, których dane osobowe udostępnią drugiej ze Stron, klauzulę informacyjną dotyczącą tej ze Stron, która uzyska w ten sposób dostęp do tych danych, o treści określonej w załącznikach niniejszej Umowy”.

**Pytanie 12:**

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 zmodyfikuje zapisy umowy w podanym zakresie?

**Odpowiedź na pytanie 12:**

Zamawiający zgadza się na zawarcie w umowie postanowienia, że obowiązek informacyjny określony przepisami o ochronie danych osobowych Wykonawca realizuje oświadczeniem, które stanowi załącznik do Umowy.

**Pytanie 13:**

Zwracamy się z wnioskiem o wydłużenie terminu składania ofert co najmniej do dnia 16.07.2024r. Wniosek Wykonawcy podyktowany jest należyтым przygotowaniem oferty w przedmiotowym postępowaniu, Wykonawca musi przeprowadzić analizę wymagań opisanych w postępowaniu, w zakresie wymagań opisanych w zapytaniu. 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 na pytanie 13:**

Ze względu na potrzebę zmiany Umowy i wynikające z tego konsekwencje, Zamawiający przedłuży termin składania ofert, o czym poinformuje odrębnym pismem.