



**GDDKiA**

**Robert Jurczak**

**Z-ca Dyrektora Oddziału**

GDDKiA O.Sz.D-3.2413.39.2019.2.ek

Szczecin, 03.10.2019 r.

**wg rozdzielnika**

**Dotyczy: Postępowania przetargowego na: Usługa dzierżawy medium światłowodowego dla realizacji komunikacji w relacji CZR-S6**

W związku ze zwróceniem się Wykonawców do Zamawiającego o wyjaśnienie treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (SIWZ) w przedmiotowym postępowaniu, działając w trybie art. 38 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych Generalna Dyrekcja Dróg Krajowych i Autostrad Oddział w Szczecinie przekazuje treść zapytań, które wpłynęły wraz z wyjaśnieniami:

**Pytanie nr 2**

Prosimy o potwierdzenie przez Zamawiającego, że w przypadku wyboru oferty Wykonawcy prowadzącego działalność w formie spółki akcyjnej, część komparacyjna Umów poświęcona Wykonawcy, będzie obejmować wszelkie dane wymagane przez art. 374 § 1 Ksh.

**Odpowiedź na pytanie nr 2:**

Odp. Zamawiający potwierdza iż w przypadku wyboru oferty Wykonawcy prowadzącego działalność w formie spółki akcyjnej, część komparacyjna Umów poświęcona Wykonawcy, będzie obejmować wszelkie dane wymagane przez art. 374 § 1 Ksh

**Pytanie nr 3**

Zgodnie z treścią § 3 ust. 9 Umowy – W przypadku, gdy Wykonawca realizuje Umowę z udziałem Podwykonawców, Wykonawca odpowiada za działania i zaniechania Podwykonawców, jak za swoje działania i zaniechania. Mając na uwadze postanowienie umowne zasadnym jest doprecyzowanie, poprzez dookreślenie, że Wykonawca odpowiada za działania podwykonawców za pomocą których realizuje zobowiązanie, chyba, że niewykonanie przedmiotu umowy zostało spowodowane działaniem Siły Wyższej, wyłączną winą Zamawiającego lub osoby trzeciej, za którą Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności

**Odpowiedź na pytanie nr 3:**

Zamawiający działając w trybie art. 38 ust. 4 ustawy Pzp dokonuje zmiany treści SIWZ. Zmiana dotyczy SIWZ TOM II – Istotne dla stron postanowienia umowy:

Istniejący zapis § 3 ust. 9 Umowy:

„W przypadku, gdy Wykonawca realizuje Umowę z udziałem Podwykonawców, Wykonawca odpowiada za działania i zaniechania Podwykonawców, jak za swoje działania i zaniechania.”

Zastępuje się następującym:

„W przypadku, gdy Wykonawca realizuje Umowę z udziałem Podwykonawców, Wykonawca odpowiada za działania i zaniechania Podwykonawców, jak za swoje działania i zaniechania. Wykonawca odpowiada za działania podwykonawców za pomocą których realizuje zobowiązanie, chyba, że niewykonanie przedmiotu umowy zostało spowodowane działaniem Siły Wyższej, wyłączną winą Zamawiającego lub osoby trzeciej, za którą Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności.”

**Pytanie nr 4**

Zgodnie z treścią § 3 ust. 11 Umowy W przypadku, gdy Urządzenie udostępnione i zainstalowane w ramach usługi dzierżawy przez Wykonawcę spowoduje uszkodzenie,

zniszczenie lub utracenie urządzeń będących własnością Zamawiającego, wówczas koszty naprawy tych urządzeń ponosi Wykonawca w pełnej wysokości.

Wobec treści ww. regulacji, Wykonawca zwraca się o doprecyzowanie ww. zapisu poprzez wskazanie, że odpowiedzialność Wykonawcy jest wyłączona w tym zakresie, jeżeli uszkodzenie, zniszczenie, bądź utrata urządzeń będących własnością Zamawiającego spowodowana została działaniem Siły Wyższej, wyłączną winą Zamawiającego lub osoby trzeciej, za którą Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności.

#### **Odpowiedź na pytanie nr 4:**

Zamawiający działając w trybie art. 38 ust. 4 ustawy Pzp dokonuje zmiany treści SIWZ. Zmiana dotyczy SIWZ TOM II – Istotne dla stron postanowienia umowy:

Istniejący zapis: § 3 ust. 11 Umowy:

„W przypadku, gdy Urządzenie udostępnione i zainstalowane w ramach usługi dzierżawy przez Wykonawcę spowoduje uszkodzenie, zniszczenie lub utracenie urządzeń będących własnością Zamawiającego, wówczas koszty naprawy tych urządzeń ponosi Wykonawca w pełnej wysokości.”

Zastępuje się następującym:

„W przypadku, gdy Urządzenie udostępnione i zainstalowane w ramach usługi dzierżawy przez Wykonawcę spowoduje uszkodzenie, zniszczenie lub utracenie urządzeń będących własnością Zamawiającego, wówczas koszty naprawy tych urządzeń ponosi Wykonawca w pełnej wysokości. Odpowiedzialność Wykonawcy jest wyłączona w tym zakresie, jeżeli uszkodzenie, zniszczenie, bądź utrata urządzeń będących własnością Zamawiającego spowodowana została działaniem Siły Wyższej, wyłączną winą Zamawiającego lub osoby trzeciej, za którą Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności.”

#### **Pytanie nr 5**

Zgodnie z treścią § 3 ust. 13 Umowy - W razie powstania w trakcie wykonywania Umowy lub po jej wykonaniu jakichkolwiek roszczeń osób trzecich, Wykonawca bierze na siebie wyłączną odpowiedzialność za roszczenia osób trzecich z tytułu szkód materialnych oraz na osobie w związku z wykonaniem Umowy przez Wykonawcę, jego podwykonawców lub ich pracowników. Wobec treści ww. regulacji, Wykonawca zwraca się o doprecyzowanie ww. zapisu poprzez wskazanie, że odpowiedzialność Wykonawcy ze wskazanych powodów jest wyłączona jeżeli zdarzenia te są wynikiem działania Siły Wyższej, lub wynikają z wyłącznej winy Zamawiającego lub osoby trzeciej, za którą Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności.

#### **Odpowiedź na pytanie nr 5:**

Zamawiający działając w trybie art. 38 ust. 4 ustawy Pzp dokonuje zmiany treści SIWZ. Zmiana dotyczy SIWZ TOM II – Istotne dla stron postanowienia umowy:

Istniejący zapis: § 3 ust. 13 Umowy:

„W razie powstania w trakcie wykonywania Umowy lub po jej wykonaniu jakichkolwiek roszczeń osób trzecich, Wykonawca bierze na siebie wyłączną odpowiedzialność za roszczenia osób trzecich z tytułu szkód materialnych oraz na osobie w związku z wykonaniem Umowy przez Wykonawcę, jego podwykonawców lub ich pracowników.”

Zastępuje się następującym:

„W razie powstania w trakcie wykonywania Umowy lub po jej wykonaniu jakichkolwiek roszczeń osób trzecich, Wykonawca bierze na siebie wyłączną odpowiedzialność za roszczenia osób trzecich z tytułu szkód materialnych oraz na osobie w związku z wykonaniem Umowy przez Wykonawcę, jego podwykonawców lub ich pracowników. Odpowiedzialność Wykonawcy ze wskazanych powodów jest wyłączona jeżeli zdarzenia te są wynikiem działania Siły Wyższej, lub wynikają z wyłącznej winy Zamawiającego lub osoby trzeciej, za którą Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności.”

#### **Pytanie nr 6**

W § 6 ust. 1 Umowy powtórzony pkt g g.

#### **Odpowiedź na pytanie nr 6:**

Zamawiający działając w trybie art. 38 ust. 4 ustawy Pzp dokonuje zmiany treści SIWZ. Zmiana dotyczy SIWZ TOM II – Istotne dla stron postanowienia umowy:

Istniejący zapis § 6 ust. 1 pkt. c) Umowy:

„przekroczenia liczby awarii w danej lokalizacji – zgodnie z poniższą tabelą:

Liczba awarii w okresie jednego miesiąca dla lokalizacji, w której dostarczana jest usługa	Kara umowna: % miesięcznego wynagrodzenia brutto za realizację umowy w danej
1	-
2 – 4	15
5 – 7	25
8 -9	50
10 i więcej	75

Zastępuje się następującym:

„wystąpienia co najmniej dwóch awarii w danym okresie rozliczeniowym – zgodnie z poniższą tabelą:

Liczba awarii w okresie jednego miesiąca	Kara umowna: % miesięcznego
2 – 4	15
5 – 7	25
8 -9	50
10 i więcej	75

W § 6 ust. 1 Umowy powtórzony pkt e) oznaczony zostaje jako f)

#### Pytanie nr 7

Zgodnie z treścią § 4 ust. 3 Umowy - Wynagrodzenie będzie płatne z dołu za każdy miesiąc kalendarzowy świadczenia Usługi, w wysokości 1/30 przysługującego Wykonawcy wynagrodzenia określonego w ust. 1 z tytułu realizacji Umowy, w terminie do 21 dni od daty otrzymania przez Zamawiającego prawidłowo wystawionej faktury VAT i dokumentów, o których mowa w ust. 5.

Wykonawca zwraca się o rozważenie i zastąpienie wyrazu „otrzymania” wyrazem „wystawienia”, a dodatkowo Wykonawca zwraca uwagę na możliwość dodania zapisu, o treści, że Wykonawca jest zobowiązany doręczyć fakturę w terminie 7 dni od daty wystawienia.

#### Odpowiedź na pytanie nr 7:

Zamawiający pozostawia dotychczasowe zapisy § 4 ust. 3 Umowy bez zmian.

#### Pytanie nr 8

Zgodnie z treścią § 12 ust. 2 Umowy Zamawiający wskazuje - Przeniesienie praw i obowiązków z niniejszej umowy wymaga zgody Zamawiającego.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację zapisu poprzez wskazanie, że powyższy zakaz nie dotyczy wymagalnych wierzytelności ?

#### Odpowiedź na pytanie nr 8:

Zamawiający pozostawia dotychczasowe zapisy § 12 ust. 2 Umowy bez zmian.

#### Pytanie nr 9

Zamawiający w treści postanowień § 6 Umowy przewidział kary umowne. Czy wyrazi zgodę na jego uzupełnienie poprzez dodanie „Całkowita suma kar umownych naliczonych

na podstawie postanowień § 6 ust. 1 pkt a,c, d, e umowy nie przekroczy 20 % wartości łącznego wynagrodzenia brutto określonego w Umowie, ”?

Biorąc pod uwagę, że Zamawiający przewidział liczny katalog kar umownych, w ocenie Wykonawcy wskazanie maksymalnej wysokości kar umownych umożliwia pełne rozeznanie i oszacowanie ryzyka kontraktowego związanego z realizacją umowy. Gdyby Zamawiający nie uwzględnił i w konsekwencji nie ograniczył całkowitej wysokości kar umownych do proponowanej wysokości 20 % wartości Umowy brutto, Wykonawca wskazuje, że zasadnym będzie rozważenie innej wartości procentowej. W ocenie Wykonawcy kary powinny bowiem służyć zabezpieczeniu terminowego i należytego wykonania prac, jednak nie powinny być nadmiernym i nieuzasadnionym obciążeniem dla wykonawcy.

**Odpowiedź na pytanie nr 9:**

Zamawiający nie wyraża zgody na uzupełnienie treści postanowień § 6 Umowy poprzez dodanie „Całkowita suma kar umownych naliczonych na podstawie postanowień § 6 ust. 1 pkt a,c, d, e umowy nie przekroczy 20 % wartości łącznego wynagrodzenia brutto określonego w Umowie .

**Pytanie nr 10**

W § 6 ust. 2 umowy zawarto zapis - Zamawiający może dochodzić odszkodowania na zasadach ogólnych w przypadku, gdy poniesiona przez niego szkoda przekracza wysokość ustalonych kar umownych.

Wykonawca zwraca się o uzupełnienie ww. postanowień poprzez wskazanie, że łączna wysokość odszkodowania wraz z naliczonymi karami nie przekroczy całkowitej wartości umowy.

**Odpowiedź na pytanie nr 10:**

Zamawiający pozostawia dotychczasowe zapisy § 6 ust. 2 Umowy bez zmian.

**Pytanie nr 11**

W związku z treścią § 6 ust. 3 umowy -Kary umowne będą potrącane z wynagrodzenia należnego Wykonawcy na co Wykonawca wyraża zgodę i do czego upoważnia Zamawiającego. Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że naliczenie i potrącenie kar umownych poprzedzone będzie postępowaniem, które potwierdzi odpowiedzialność Wykonawcy. Jednocześnie, Wykonawca podnosi, że utrzymanie postanowień umownych umożliwiających potrącenie kar z wynagrodzenia Wykonawcy nie daje możliwości weryfikacji zasadności i poprawności naliczenia tych kar.

**Odpowiedź na pytanie nr 11:**

Zamawiający pozostawia dotychczasowe zapisy § 6 ust. 3 Umowy bez zmian. Zgodnie z treścią § 4 ust. 5 Umowy, wraz z fakturą VAT Wykonawca obowiązany jest złożyć miesięczny raport na temat monitorowanego ruchu oraz protokół wykonania Usługi za okres danego miesiąca podpisany przez obie Strony z wynikiem pozytywnym - bez uwag, co może być poprzedzone dwustronnym postępowaniem wyjaśniającym.

**Pytanie nr 12**

Czy dane wskazane w umowie powierzenia przetwarzania danych osobowych w zakresie pracowników i współpracowników będą przekazywane do wykonawcy w zakresie wykonania umowy zawartej pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą i będą to dane do kontaktów dot. realizacji zawartej umowy? Jeżeli tak to w takim przypadku dochodzi do udostępnienia danych kontaktowych. Przekazanie takich danych następuje zarówno od Zamawiającego do Wykonawcy, jak również Wykonawca przekazuje dane osób kontaktowych pełnomocników będących pracownikami lub współpracownikami Wykonawcy. W takiej sytuacji wzajemnie oba podmioty stają się administratorami takich danych a nie procesorami. Proponujemy zastosowanie zapisów udostępnienia danych osobowych w celu wykonania i realizacji umowy.

**Odpowiedź na pytanie nr 12:**

Zapisy § 1 ust. 1 Umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych wskazują cel jakim jest wykonanie Umowy. Zamawiający pozostawia umowę powierzenia przetwarzania danych osobowych bez zmian.

**Pytanie nr 13**

Dane przetwarzane przez Wykonawcę mogą być powierzane poza EOG, czy kontrahent dopuszcza takie dalsze powierzanie na podstawie obowiązujących przepisów prawa, szczególnie wskazujących na zawarte standardowe klauzule umowne?

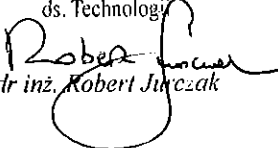
**Odpowiedź na pytanie nr 13:**

Zapisy § 1 ust. 6 wykluczają przetwarzanie powierzonych danych poza EOG.

**Termin składania i otwarcia ofert ulega zmianie. Oferty w przedmiotowym postępowaniu należy składać w terminie do dnia 09.10.2019 r. do godziny 10:50. Otwarcie ofert nastąpi tego samego dnia o godzinie 11:00.**

ZASTĘPCA DYREKTORA ODDZIAŁU

ds. Technologii

  
dr inż. Robert Jurczak