

### Uczestnicy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji na „Świadczenie usługi dostępu do sieci Internet dla Mazowieckiej Jednostki Wdrażania Programów Unijnych” (nr sprawy: WZP/WI/U-332-3/22)

W związku z wniesionymi zapytaniem do SWZ obowiązującej w przedmiotowym postępowaniu, działając na podstawie art. 284 ust. 2 w zw. z ust. 3 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r., poz. 1129, z późn. zm.; dalej ustawa P.z.p.) Zamawiający, Mazowiecka Jednostka Wdrażania Programów Unijnych (dalej Zamawiający) udziela poniższych odpowiedzi:

**Pytanie nr 4:** Wykonawca zwraca się do Zamawiającego o uzupełnienie zapisu § 10 ust.7 Umowy wskazującego, że Wykonawca wyraża również zgodę na potrącanie kar umownych z należnego mu wynagrodzenia. W celu uniknięcia w tym zakresie nieporozumień Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że ewentualne naliczenie i potrącenie kar umownych poprzedzone zostanie postępowaniem, które potwierdzi prawidłowość naliczania kar umownych. Powyższe wynika z okoliczności, że kara umowna powinna przysługiwać Zamawiającemu tylko i wyłącznie w przypadku, gdy niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania nastąpiło z winy Wykonawcy, co w praktyce oznacza konieczność istnienia procedury, w toku której Strony mają możliwość przedstawienia swojego stanowiska.

**Odpowiedz nr 4:** Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowane w treści pytania, zmiany w treści umowy. Ponadto Zamawiający informuje, iż nie może stać w pozycji dyskryminowanej, gdzie Wykonawca celowo może przedłużać postępowanie reklamacyjne, a tym samym utrudniać skuteczne egzekwowanie kar umownych.

**Pytanie nr 5:** Wykonawca mając na uwadze okoliczność, że określenie maksymalnej wysokości kar umownych daje możliwość oceny ryzyka związanego z realizacją umowy zwraca się z pytaniem czy Zamawiający dokona modyfikacji treści postanowień poprzez dodanie zapisu o treści łączna maksymalna wysokość kar umownych, naliczonych na podstawie § 10 ust.2, ust.3, ust.4 Umowy nie przekroczy 20 % całkowitej wartości umowy brutto. Wykonawca zwraca uwagę, że zgodnie z aktualnym brzmieniem art. 436 pkt 3 nowego P.z.p. umowa w sprawie zamówienia publicznego, będzie musiała określać łączną maksymalną wysokość kar umownych, których mogą dochodzić strony Art. 436. Ustawy Prawo zamówień publicznych Umowa zawiera postanowienia określające w szczególności: pkt 3 - łączną maksymalną wysokość kar umownych, których mogą dochodzić strony; Określenie wysokości kar umownych stwarza Wykonawcy możliwość oceny ryzyka kontraktowego związanego z realizacją umowy. Z uwagi na okoliczność, że funkcją kary umownej jest zabezpieczenie terminowego i należytego wykonania prac, a więc z tego względu kary umowne nie powinny być nadmiernym i nieuzasadnionym obciążeniem. Wykonawca proponuje zatem ograniczenie całkowitej wysokości kar umownych do 20 % wartości Umowy brutto. W sytuacji gdyby jednak Zamawiający nie podzielił stanowiska Wykonawcy i nie uwzględnił ograniczenia całkowitej wysokości kar umownych do proponowanej wysokości Wykonawca zwraca się o wskazanie i rozważenie innej wartości procentowej.

**Odpowiedz nr 5:** Zamawiający informuje, że łączna całkowita wysokość kar umownych, o której mowa w art. 436 pkt 3 ustawy P.z.p. została określona w § 10 ust. 5 Projektu umowy: „(...) Łączna wysokość samych kar umownych nie przekroczy całkowitej wartości umowy”. Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany umowy w powyższym zakresie. W ocenie Zamawiającego, kara umowna ma na celu zmotywowanie Wykonawcy do rzetelnego wykonania przedmiotu zamówienia. W ocenie Zamawiającego, wyrażenie zgody na to, aby wysokość naliczanych kar umownych w trakcie realizacji zamówienia nie przekroczyła 20% całkowitej wartości zamówienia, może mieć negatywne skutki dla Zamawiającego. W przypadku, gdy wartość kar umownych osiągnie maksymalną granicę 20% wartości umowy, Zamawiający nie będzie miał możliwości egzekwowania realizowania zamówienia z należytą starannością, w sposób zgodny z warunkami umowy. Wykonawcy może bardziej opłacać się świadczyć usługi w sposób nierzetelny, gdyż będzie miał świadomość, iż kolejne kary umowne nie mogą być naliczane.

**Pytanie nr 6:** *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.*

**Odpowiedz nr 6:** 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 nr 7:** *W związku z zapisem umowy §7 ust.3 : „ Wykonawca oświadcza, że zapoznał się z Polityką bezpieczeństwa informacji Mazowieckiej Jednostki Wdrażania Programów Unijnych przekazaną mu przez Zamawiającego oraz, że zobowiązuje się do jej przestrzegania”. Prosimy o załączenie do SWZ Polityki bezpieczeństwa MJWPU, aby Wykonawca mógł się zapoznać z tym dokumentem.*

**Odpowiedz nr 7:** Zamawiający dokonuje zmiany treści SWZ w powyższym zakresie. Zapis, o którym mowa w § 7 ust. 3 Projektu umowy zostaje usunięty.

#### **Patrz Zmiana nr 1 do SWZ**

**Pytanie nr 8:** *Wykonawca wnosi, aby do umowy dodać postanowienie 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. 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 prześlą 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 emailowej, 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).

**Odpowiedz nr 8:** Zamawiający informuje że postanowienia dotyczące przetwarzania danych osobowych osób zaangażowanych w realizację umowy, są zawarte w § 12 ust 1 Projektu umowy. W ocenie Zamawiającego, powyższe propozycje zapisów są tożsame z zapisami zawartymi w Projekcie umowy i Zamawiający nie widzi potrzeby ich zmiany. Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany w umowie w powyższym zakresie.

**Pytanie nr 9:** Prosimy o wyrażenie zgody na dodanie do umowy klauzuli Wykonawcy dot. przetwarzania danych osobowych, która jest dostępna pod adresem: [Link usunięty przez Zamawiającego]

**Odpowiedz nr 9:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany w Projekcie umowy polegające na dodaniu zapisów dotyczących przetwarzania danych osobowych zawartych w powyższym adresie internetowym. Zgodnie z wiedzą Zamawiającego różni Wykonawcy mogą mieć różne zapisy dotyczące omawianej kwestii. Wskazanie w Projekcie umowy zapisów przygotowanych przez jednego Wykonawcę mogłoby zostać uznane za nieuzasadnione ograniczenie konkurencji. Jednocześnie Zamawiający informuje iż klauzula informacyjna Wykonawcy dotycząca przetwarzania danych osobowych może być dostarczona wraz z Regulaminem świadczenia usługi i jako jego część stanowić obowiązujący załącznik do Umowy.

#### **Patrz Zmiana nr 2 do SWZ**

Niniejsze odpowiedzi zostaną niezwłocznie doręczone Wykonawcom, którzy otrzymali SWZ w formie elektronicznej oraz zamieszczone na stronie internetowej Zamawiającego. Udzielone wyjaśnienia zostaną dołączone do SWZ i będą stanowiły jej integralną część.

Zgodnie z art. 286 ust. 1 w związku z ust. 3 ustawy P.z.p., Zamawiający zmienia zapisy SWZ w poniższy sposób:

**Zmiana nr 1 do SWZ** Zamawiający usuwa treść § 7 ust. 3 Załącznika nr 3 do SWZ – Projektu umowy:

~~3. „Wykonawca oświadcza, że zapoznał się z Polityką bezpieczeństwa informacji Mazowieckiej Jednostki Wdrażania Programów Unijnych przekazaną mu przez Zamawiającego oraz, że zobowiązuje się do jej przestrzegania”~~

**Zmiana nr 2 do SWZ** Zmianie ulega treść pkt 34.7 SWZ, który otrzymuje następujące brzmienie:

34.7 „Przed zawarciem umowy, Wykonawca zobowiązany jest dostarczyć Zamawiającemu regulamin świadczenia usług lub inny dokument o którym mowa w ustawie Prawo telekomunikacyjne, wraz z niezbędnymi załącznikami, w tym np. klauzulą informacyjną Wykonawcy dotyczącą przetwarzania danych osobowych”

**Zmiana nr 3 do SWZ** Zmianie ulega treść pkt 24.1 SWZ, który otrzymuje następujące brzmienie:

24.1 „Ustala się, że składający ofertę pozostaje nią związany przez okres 30 dni, tj. do dnia **05.05.2022 r.** Pierwszym dniem terminu związania ofertą jest dzień, w którym upływa termin składania ofert”

**Zmiana nr 4 do SWZ**

Zmianie ulega treść pkt 27.4 SWZ, który otrzymuje następujące brzmienie:

27.4 „Termin składania ofert upływa w dniu **06.04.2022 r., o godz. 10:00**”

**Zmiana nr 5 do SWZ**

Zmianie ulega treść pkt 30.1 SWZ, który otrzymuje następujące brzmienie:

30.1 „Otwarcie ofert nastąpi za pośrednictwem miniPortalu, w dniu **06.04.2022 r., o godz. 10:30** za pomocą funkcjonalności „deszyfruj” dostępnej dla Zamawiającego pod adresem <https://miniportal.uzp.gov.pl/>”

Pozostałe zapisy SWZ pozostają bez zmian.

Dokonane modyfikacje (w zakresie wskazanym w Ogłoszeniu o zamówieniu) zostaną opublikowane na stronie internetowej prowadzonego postępowania: <https://bip.mazowia.eu/zamowienia-publiczne/> oraz <https://miniportal.uzp.gov.pl/Postepowania/> w formie Ogłoszenia o zmianie ogłoszenia, wszystkie modyfikacje zostaną również przekazane niezwłocznie wszystkim Wykonawcom, którzy do dnia udzielenia niniejszych wyjaśnień wyrazili zainteresowanie przedmiotowym postępowaniem.

Z upoważnienia p.o. Dyrektora  
Mazowieckiej Jednostki Wdrażania Programów Unijnych  
Michał Kosior  
Kierownik Wydziału Zamówień Publicznych  
/- podpisano kwalifikowanym podpisem elektronicznym/

Sprawę prowadzi:  
Anna Pogorzelska  
tel. 22 542 27 43  
fax. 22 698 31 44/57  
email: a.pogorzelska@mazowia.eu