

Nr: NZ/PZP/9/2018/4

Zawada, 07.11.2018 r.

**Dotyczy: Wyjaśnień udzielanych przez Zamawiającego dotyczących treści dokumentacji przetargowej na „Utrzymanie i wykonanie remontów urządzeń ciepłno-mechanicznych w Enea Połaniec S.A. w okresie od 01.07.2019 do 30.06.2023” (numer postępowania przetargowego NZ/PZP/9/2018).**

Działając zgodnie z zasadą przejrzystego i obiektywnego podejścia do przetargu i jawności przetargu, udzielamy następujących wyjaśnień dotyczących dokumentacji przetargowej na „Utrzymanie i wykonanie remontów urządzeń ciepłno-mechanicznych w Enea Połaniec S.A. w okresie od 01.07.2019 do 30.06.2023” (numer postępowania przetargowego NZ/PZP/9/2018) (fragmenty wytłuszczone w pytaniach, zaznaczył Wykonawca, który je zadał):

**Pytanie 59:**

Wnioskujemy o zmodyfikowanie wzoru umowy w następujący sposób:

W pkt. 1.19.2 Przedmiot Umowy wnosimy o zmianę tego zapisu, ponieważ jest to żądanie sprzeczne z art.4 ust. 1 RODO:

„ „dane osobowe” oznaczają informacje o zidentyfikowanej lub możliwej do zidentyfikowania osobie fizycznej („osobie, której dane dotyczą”); możliwa do zidentyfikowania osoba fizyczna to osoba, którą można bezpośrednio lub pośrednio zidentyfikować, w szczególności na podstawie identyfikatora takiego jak imię i nazwisko, numer identyfikacyjny, dane o lokalizacji, identyfikator internetowy lub jeden bądź kilka szczególnych czynników określających fizyczną, fizjologiczną, genetyczną, psychiczną, ekonomiczną, kulturową lub społeczną tożsamość osoby fizycznej;”

**Odpowiedź na pytanie 59:**

Zamawiający jest uprawniony, zgodnie z zapisami art. 6 ust. 1 Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 r. w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE (ogólne rozporządzenie o ochronie danych) (dalej „RODO”), do przetwarzania danych osobowych. Jednocześnie Wykonawca, jako administrator danych osobowych, jest zobowiązany, na zgodnie z postanowieniami pkt 21 Formularza Oferta, do wypełnienia obowiązków informacyjnych względem pracowników, na podstawie art. 13 lub art. 14 RODO.

Ponadto, zgodnie „Opinią dotyczącą art. 29 ust. 3a ustawy Pzp uwzględniającą wspólne stanowisko Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych oraz Generalnego Inspektora Danych Osobowych z dnia 28 kwietnia 2017 r.”, zamieszczona pod linkiem:

<https://www.uzp.gov.pl/baza-wiedzy/interpretacja-przepisow/pytania-i-odpowiedzi-dotyczace-nowelizacji-ustawy-prawo-zamowien-publicznych-2/opinia-dotyczaca-art.-29-ust.-3a-ustawy-pzp-uwzgledniajaca-wspolne-stanowisko-prezesa-urzedu-zamowien-publicznych-oraz-generalnego-inspektora-danych-osobowych-z-dnia-28-kwietnia-2017-r.>

„1.Zamawiający w każdym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, którego przedmiotem są usługi lub roboty budowlane ma obowiązek dokonania oceny, czy określone czynności w zakresie realizacji zamówienia będą polegały na wykonywaniu pracy w rozumieniu art. 22 § 1 Kodeksu pracy.

2.Po ustaleniu przez zamawiającego, które czynności w ramach realizacji zamówienia będą polegały na wykonywaniu pracy zgodnie z art. 22 § 1 Kodeksu pracy, jest on zobligowany do określenia w opisie przedmiotu zamówienia wymagań zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia.

3.Art. 36 ust. 2 pkt 8a ustawy Pzp reguluje minimalne wymogi siwz w zakresie, co najmniej określenia przez zamawiającego sposobu udokumentowania zatrudnienia przez wykonawców i uprawnienia kontrolne.

4.W świetle art. 36 ust. 2 pkt 8a ustawy Pzp możliwe jest dokumentowanie zatrudnienia pracowników poprzez przedkładanie kopii umów o pracę zawierających imię i nazwisko osób, które świadczyć będą czynności na rzecz zamawiającego.”

#### **Pytanie 60:**

Wnioskujemy o zmodyfikowanie wzoru umowy w następujący sposób:

W pkt. 8.2 Klauzule waloryzacyjne wnosimy o zmianę:

„W sytuacji wystąpienia okoliczności wskazanych w pkt 8.1.1 Wykonawca składa, **w terminie do 30 dni od daty ogłoszenia ustawy o zamianie** wysokości stawki podatku od towarów i usług, pisemny wniosek o zmianę Umowy w zakresie płatności wynikających z faktur wystawionych po wejściu w życie przepisów zmieniających stawkę podatku od towarów i usług. Wniosek powinien zawierać wyczerpujące uzasadnienie faktyczne i prawne, dokładne wyliczenie kwoty wynagrodzenia wykonawcy po zmianie umowy oraz szczegółowe wyliczenia i zależności między zmianą stawki podatku od towarów i usług a wzrostem kosztów realizacji Umowy. Zamawiający ocenia, czy Wykonawca wykazał rzeczywisty wpływ zmian na wzrost kosztów realizacji Umowy. W przypadku wykazania wpływu ww. zmiany, wynagrodzenie brutto Wykonawcy za część prac wykonywaną po wejściu w życie przepisów zmieniających wysokość stawki podatku od towarów i usług ulegnie zmianie w wysokości odpowiadającej zmianom właściwych przepisów prawa powszechnie obowiązującego, natomiast wartość wynagrodzenia netto pozostanie bez zmian. Zamawiający dokonuje powyższej oceny w terminie 10 dni od dnia złożenia wniosku przez Wykonawcę.”

#### **Odpowiedź na pytanie 60:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

#### **Pytanie 61:**

Wnioskujemy o zmodyfikowanie wzoru umowy w następujący sposób:

W pkt. 8.3 Klauzule waloryzacyjne wnosimy o zmianę zapisu:



„W sytuacji wystąpienia okoliczności wskazanych w pkt 8.1.2 Wykonawca składa, **w terminie do 30 dni od daty ogłoszenia ustawy o zamianie** wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo minimalnej stawki godzinowej, pisemny wniosek o zmianę Umowy w zakresie płatności wynikających z faktur wystawionych po wejściu w życie przepisów zmieniających wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo minimalnej stawki godzinowej. Wniosek powinien zawierać wyczerpujące uzasadnienie faktyczne i prawne oraz dokładne wyliczenie kwoty wynagrodzenia Wykonawcy po zmianie Umowy, w szczególności wykonawca będzie zobowiązany wykazać związek pomiędzy wnioskowaną kwotą podwyższenia wynagrodzenia umownego a wpływem zmiany minimalnego wynagrodzenia za pracę albo minimalnej stawki godzinowej na kalkulację ceny ofertowej. Wniosek powinien obejmować jedynie te dodatkowe koszty realizacji zamówienia, które wykonawca obowiązkowo ponosi w związku ze zmianą wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo minimalnej stawki godzinowej. Zamawiający ocenia czy Wykonawca wykazał rzeczywisty wpływ zmian na wzrost kosztów realizacji Umowy. **W przypadku zmian wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie art. 2 ust. 3-5 ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę oraz zmian zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne na wniosek Wykonawcy złożony w terminie do 30 dni od terminu wejścia w życie tych zmian, zawierający uzasadnienie wpływu dokonanych zmian na koszty wykonania zamówienia przez Wykonawcę. Zmiana wynagrodzenia będzie podniesiona o wskaźnik % wzrostu wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę i odbędzie się poprzez podpisanie aneksu do Umowy.**”

**Odpowiedź na pytanie 61:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

**Pytanie 62:**

Wnioskujemy o zmodyfikowanie wzoru umowy w następujący sposób:

W pkt. 8.4 Klauzule waloryzacyjne wnosimy o zmianę zapisu:

„W sytuacji wystąpienia okoliczności wskazanych w pkt. 8.1.3 Wykonawca składa, **w terminie do 30 dni od daty ogłoszenia ustawy o zamianie** zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne, pisemny wniosek o zmianę umowy o zamówienie publiczne w zakresie płatności wynikających z faktur wystawionych po zmianie zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenie społeczne lub zdrowotne. Wniosek powinien zawierać wyczerpujące uzasadnienie faktyczne i prawne oraz dokładne wyliczenie kwoty wynagrodzenia Wykonawcy po zmianie umowy, w szczególności wykonawca będzie zobowiązany wykazać związek pomiędzy wnioskowaną kwotą podwyższenia wynagrodzenia umownego a wpływem zmiany zasad, o których mowa w pkt. 7.1.3, na kalkulację ceny ofertowej. Wniosek powinien obejmować jedynie te dodatkowe koszty realizacji zamówienia, które wykonawca obowiązkowo ponosi w związku ze zmianą zasad, o których mowa w pkt. 7.1.3. Zamawiający ocenia, czy Wykonawca wykazał rzeczywisty wpływ zmian na wzrost kosztów realizacji Umowy. W przypadku wykazania wpływu ww. zmiany, wynagrodzenie Wykonawcy ulegnie zmianie o wartość całkowitego kosztu Wykonawcy, jaką będzie on zobowiązany dodatkowo ponieść w celu uwzględnienia tej zmiany,



przy zachowaniu dotychczasowej kwoty netto wynagrodzenia osób bezpośrednio wykonujących zamówienie na rzecz Zamawiającego. Zamawiający dokonuje powyższej oceny w terminie 10 dni od dnia złożenia wniosku przez Wykonawcę.”

**Odpowiedź na pytanie 62:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

**Pytanie 63:**

Wnoskujemy o zmodyfikowanie wzoru umowy w następujący sposób:

W pkt. 10.1 Zobowiązania stron wnosimy o dopisanie:

„10.1.3 Zamawiający zobowiązuje się do :

- **jak najszybszego informowania Wykonawcy o ewentualnych zmianach założeń, koncepcji dla dokumentacji technicznej**
- **jak najszybszego informowania Wykonawcy o wykrytych wadach, usterkach i brakach w przedmiocie umowy;**
- **nie zatrudniania pracowników Wykonawcy w okresie trwania umowy i w ciągu 12 miesięcy od jej zakończenia”**

**Odpowiedź na pytanie 63:**

Zamawiający nie wyraża zgody na dodanie zapisu: „- nie zatrudniania pracowników Wykonawcy w okresie trwania umowy i w ciągu 12 miesięcy od jej zakończenia”.

Zamawiający dokona modyfikacji punktu 10.1. Części III SIWZ w następujący sposób:

„10.1.3 informowania Wykonawcy o ewentualnych zmianach założeń, koncepcji dla dokumentacji technicznej

10.1.4. informowania Wykonawcy o wykrytych wadach, usterkach i brakach w przedmiocie umowy;”

**Pytanie 64:**

Wnoskujemy o zmodyfikowanie wzoru umowy w następujący sposób:

W pkt. 10.4 Zobowiązania stron wnosimy o dopisanie:

„Wykonawca jest odpowiedzialny wobec Zamawiającego za wszelkie wady **powstałe z jego winy** w remontowanych elementach zgodnie z przepisami Kodeksu Cywilnego.”

**Odpowiedź na pytanie 64:**

Zamawiający dokona modyfikacji pkt 10.4 Części III SIWZ w następujący sposób:

10.4 „Wykonawca jest odpowiedzialny wobec Zamawiającego za wszelkie wady powstałe z jego winy w remontowanych elementach zgodnie z przepisami Kodeksu Cywilnego.”

**Pytanie 65:**

Wnoskujemy o zmodyfikowanie wzoru umowy w następujący sposób:

W Zmiany treści Umowy wnosimy o dopisanie:

„**11.3.7. W przypadku ustawowej zmiany stawki podatku VAT dla usług i dostaw realizowanych w ramach Umowy, ustalona maksymalna uśredniona stawka brutto za jedną roboczogodzinę pracy**

Wykonawcy zostanie zmieniona z uwzględnieniem nowej stawki podatku VAT. Zmiana ta będzie wprowadzona w formie aneksu do Umowy.

11.3.8 W przypadku zmian wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie art. 2 ust. 3-5 ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę oraz zmian zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne na wniosek Wykonawcy złożony w terminie do 21 dni od terminu wejścia w życie tych zmian, zawierający uzasadnienie wpływu dokonanych zmian na koszty wykonania zamówienia przez Wykonawcę. Zmiana wynagrodzenia będzie podniesiona o wskaźnik % wzrostu wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę i odbędzie się poprzez podpisanie aneksu do Umowy."

**Odpowiedź na pytanie 65:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

**Pytanie 66:**

Wnioskujemy o zmodyfikowanie wzoru umowy w następujący sposób:

W pkt. 13.1.1 Odpowiedzialność za niewykonanie lub nienależyte wykonanie Umowy wnosimy o dopisanie:

„Z tytułu niewykonania **z winy Wykonawcy** Prac zleconych zgodnie z pkt 1.6 Umowy, Zamawiający przewiduje karę umowną w wysokości 200 zł za każdą niewykonaną rbg, zgodnie z pkt 1.6 Umowy.”

**Odpowiedź na pytanie 66:**

Zamawiający dokonał modyfikacji pkt 13 Części III SIWZ w sposób wskazany w odpowiedzi na pytanie nr 52.

**Pytanie 67:**

Wnioskujemy o zmodyfikowanie wzoru umowy w następujący sposób:

W pkt. 13.1.3 Odpowiedzialność za niewykonanie lub nienależyte wykonanie Umowy wnosimy o zmianę oraz o dopisanie:

„Za niedotrzymanie ilości pracowników określonych w punkcie 1.3.2.1 i 1.3.2.2. Umowy po 0,1% (zaproponowana przez Zamawiającego wartość jest wygórowana zważywszy na możliwe przyczyny nieobecności) wartości Miesięcznego Wynagrodzenia Ryczałtowego za każdego nieobecnego pracownika na każdej zmianie. Kary będą naliczane za każdy pełen dzień nieobecności, **chyba, że nieobecność pracownika będzie spowodowana chorobą. W takim przypadku kara będzie naliczana jeśli w ciągu 24 godzin Wykonawca nie dostarczy zastępcy.**”

**Odpowiedź na pytanie 67:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

**Pytanie 68:**

Wnioskujemy o zmodyfikowanie wzoru umowy w następujący sposób:

W pkt. 13.1.4 Odpowiedzialność za niewykonanie lub nienależyte wykonanie Umowy wnosimy o dopisanie:



„Za niedotrzymanie z winy Wykonawcy terminu realizacji Prac w stosunku do uzgodnionego harmonogramu zgodnie z pkt. 3.2. Części II SIWZ za każdy pełny dzień zwłoki”

**Odpowiedź na pytanie 68:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

**Pytanie 69:**

Wnioskujemy o zmodyfikowanie wzoru umowy w następujący sposób:

W pkt. 13.1.5 Odpowiedzialność za niewykonanie lub nienależyte wykonanie Umowy wnosimy o dopisanie:

„Niełożenie przez Wykonawcę w wyznaczonym przez Zamawiającego terminie żądanych przez Zamawiającego dowodów w celu potwierdzenia spełnienia przez Wykonawcę lub jego podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę traktowane będzie jako niespełnienie przez Wykonawcę lub jego podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących Usługi, **zanonimizowanej w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników, zgodnie z przepisami ustawy z dnia 10 maja 2018 r. o ochronie danych osobowych (Dz. U. z 2018 r. poz. 1000 z późn.zm. – dalej „Ustawa o ochronie danych osobowych”) oraz Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE (dalej „Rozporządzenie RODO”)**”

**Odpowiedź na pytanie 69:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

**Pytanie 70:**

Wnioskujemy o zmodyfikowanie wzoru umowy w następujący sposób:

W pkt. 13.1.7 Odpowiedzialność za niewykonanie lub nienależyte wykonanie Umowy wnosimy o zmianę:

„Za każdy pełny dzień zwłoki w wykonaniu każdego z remontów urządzeń w stosunku do przyjętego przez Strony harmonogramu rzeczowo-terminowego prac w wysokości 0,05% **Wynagrodzenia zleconych prac remontowych, przy wykonywaniu których doszło do zwłoki Wykonawcy.**”

**Odpowiedź na pytanie 70:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

**Pytanie 71:**

Wnioskujemy o zmodyfikowanie wzoru umowy w następujący sposób:

W pkt. 13.3 Odpowiedzialność za niewykonanie lub nienależyte wykonanie Umowy wnosimy o zmianę:

„Suma kar umownych określonych w pkt 13.1 Umowy za dany miesiąc nie może przekroczyć **20% sumy Miesięcznego Wynagrodzenia Ryczałtowego oraz Miesięcznego Wynagrodzenia Powykonawczego.**” (ograniczenie do 20% jest standardową wysokością kary występującą w przetargach publicznych – patrz: PGNiG Termika S.A, czy PGE Energia Ciepła)



**Odpowiedź na pytanie 71:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

**Pytanie 72:**

Wnoskujemy o zmodyfikowanie wzoru umowy w następujący sposób:

W pkt. 13.6 Odpowiedzialność za niewykonanie lub nienależyte wykonanie Umowy wnosimy o dopisanie:

„Zamawiający uprawniony jest dochodzić odszkodowania przenoszącego wysokość zastrzeżonej kary umownej **do wysokości 20 000 000 PLN.**”

**Odpowiedź na pytanie 72:**

Zamawiający dokona modyfikacji pkt 13.6 Części III SIWZ w następujący sposób:

„13.6 Zamawiający uprawniony jest dochodzić odszkodowania przenoszącego wysokość zastrzeżonej kary umownej do wysokości 20 000 000 zł.”

**Pytanie 73:**

Wnoskujemy o zmodyfikowanie wzoru umowy w następujący sposób:

W pkt. 14.4 Informacje chronione wnosimy o dopisanie:

„Niezależnie od obowiązków związanych z ochroną informacji określonych w Umowie Wykonawca/Kontrahent/Zleceniobiorca/Dostawca zewnętrzny zobowiązuje się zachować w poufności wszelkie informacje, które uzyskał w związku z zawarciem lub wykonywaniem Umowy, jeżeli ich ujawnienie mogłoby w jakikolwiek sposób naruszać renomę Zamawiającego. Powyższe zastrzeżenie nie dotyczy udostępnienia informacji związanych z Umową w przypadkach, gdy będzie to niezbędne do prawidłowego wykonania umowy lub będzie wymagane przez stosowne przepisy prawa albo gdy udostępnienie informacji będzie niezbędne do ustalenia i dochodzenia roszczeń Wykonawcy wynikających z Umowy, **jak również informacji udostępnionych ubezpieczycielowi, konsultantom, podmiotom powiązanim lub przedstawicielom udziałowca w zakresie związanym z realizacją Umowy.**”

**Odpowiedź na pytanie 73:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

WICEPREZES ZARZĄDU  
ds. TECHNICZNYCH  
  
Marek Ryński









