**ODPOWIEDZI NA PYTANIA**

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn. „**Sukcesywna dostawa wodomierzy przystosowanych do odczytu radiowego, nakładek radiowych modułów HRI oraz nakładek z wyniesioną i krótką antenką do odczytu wodomierzy z wykorzystaniem sieci GSM**”

Zamawiający, Zakład Wodociągów i Kanalizacji Sp. z o. o. w Szczecinie, działając na podstawie pkt 2 i 4 Rozdziału X Specyfikacji Warunków Zamówienia (dalej „SWZ”) przedstawia odpowiedzi na pytania zadane w niniejszym postępowaniu:

**Pytanie nr 1:**

**§ 5 ust. 1 umowy – płatności od otrzymania faktury**

Czy Zamawiający dokona modyfikacji postanowienia określonego w § 5 ust. 1 Umowy w taki sposób, aby termin płatności liczony był od daty wystawienia faktury VAT przez Wykonawcę, a nie od dnia jej otrzymania przez Zamawiającego? Dotychczasowy zapis nie pozwala na ustalenie właściwej daty powstania obowiązku podatkowego (data wystawienia faktury VAT, jest dla Wykonawcy datą pewną), co w konsekwencji może narazić Wykonawcę na sankcje skarbowe z tytuły nieterminowego odprowadzania podatku VAT oraz podatku dochodowego od osób prawnych;

**Odpowiedź:**

Zapis pozostaje bez zmian.

**Pytanie nr 2:**

**§ 5 ust. 2 (3 – umowa nr 4)– pytanie o wirtualne rachunki**

Czy Zamawiający dokona modyfikacji ww. postanowień w poszczególnych umowach poprzez wskazanie iż rachunek na jaki będzie dokonywać płatności może być tzw. rachunkiem wirtualnym, tj. subrachunkiem przypisanym przez Wykonawcę do danego klienta w celu usprawnienia księgowania wpłat (w tym przypadku Zamawiającego). Wykonawca wskazuje, iż wirtualny rachunek rozliczeniowy jest powiązany z rachunkiem znajdującym się w wykazie prowadzonym przez Szefa Krajowej Administracji Skarbowej, obejmującym podmioty zarejestrowane jako podatnicy VAT prowadzone na podstawie ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz. U. z 2018 r. poz. 2174, z późniejszymi zmianami) - przy rachunek wirtualny nie stanowi rachunku bankowego w rozumieniu prawa bankowego i dlatego jako taki nie jest ujawniony na tzw. białej liście. W przypadku gdyby Wykonawca nie mógł przypisywać subrachunków do poszczególnych klientów doprowadziłoby to do sytuacji w której rozliczenia Wykonawcy z klientami oraz księgowanie wpłat byłyby w zasadzie niemożliwe prosimy o dodanie następującego punktu:

„Zamawiający potwierdza, iż sankcje określone powyżej nie mają zastosowania w sytuacji gdy rachunek na który Zamawiający będzie dokonywać płatności wynagrodzenia z tytułu Umowy będzie tzw. rachunkiem wirtualnym (powiązanym z rachunkiem Wykonawcy znajdującym się w wykazie prowadzonym przez Szefa Krajowej Administracji Skarbowej, obejmującym wykaz podmiotów zarejestrowanych jako podatnicy VAT prowadzonych na podstawie ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz. U. z 2018 r. poz. 2174, z późniejszymi zmianami).”

**Odpowiedź:**

Zamawiający dopuszcza płatności na tzw. rachunek wirtualny powiązany z rachunkiem Wykonawcy znajdującym się w wykazie prowadzonym przez Szefa Krajowej Administracji Skarbowej.

**Pytanie nr 3:**

**§ 5 ust. 4 oraz par. 7 ust. 8 umowy – potrącenie wynagrodzenia**

Czy Zamawiający zgodzi się na modyfikację poniższych postanowień w poszczególnych umowach w taki sposób, iż naliczanie kar umownych zostanie poprzedzone przeprowadzeniem postępowania wyjaśniającego, określającego podstawę i przyczyny ich naliczenia. Dodatkowo naliczenie kar umownych powinno zostać poprzedzone wystawieniem noty obciążeniowej z odpowiednim, nie krótszym niż 30 dni, terminem płatności.

**Odpowiedź:**

Zamawiający przeprowadza postępowania wyjaśniająca przed ewentualnym naliczeniem kar umownych, umożliwiając Wykonawcy przedstawienie stanowiska w sprawie.

**Pytanie nr 4:**

**§ 7 ust. 4 umowy – kara za opóźnienie (nie dotyczy umowy nr 3 i 4)**

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę kwalifikacji odpowiedzialności Wykonawcy w postanowieniu § 7 ust. 4 poszczególnych umów w taki sposób, iż odpowiadać będzie tylko i wyłącznie za okoliczności zawinione?

**Odpowiedź:**

Zamawiający modyfikuje postanowienia umowne, w taki sposób, że w miejsce kary z tytułu opóźnienia wprowadzi karę z tytułu zwłoki.

**Pytanie nr 5:**

**§ 7 ust. 5 umowy – pełna odpowiedzialność (umowa nr 3 i 4 – par. 7 ust. 4)**

Czy Zamawiający potwierdzi, iż jest uprawniony do dochodzenia odszkodowania wyłącznie do wysokości poniesionej szkody, a z wyłączeniem utraconych korzyści? Wykonawca zwraca uwagę iż udowodnienie utraconych korzyści w postępowaniu sądowym jest niezwykle trudne niemniej jednak na bardzo szeroki zakres żądań jakich może żądać w związku z nimi Zamawiający koniecznym będzie wliczenie takiego ryzyka w kalkulację cenową oferty;

Czy Zamawiający potwierdzi, iż maksymalna odpowiedzialność odszkodowawcza Wykonawcy z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy jest ograniczona maksymalnie do wysokości należnego wynagrodzenia, określonego w Umowie?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie potwierdza.

**Pytanie nr 6:**

**§ 7 ust, 7 umowy – kumulacja kar umownych (umowa nr 3 i 4 – 6. § 7 ust. 6)**

Czy Zamawiający zgodzi się na modyfikację ww. postanowienia poprzez wykluczenie możliwości kumulowania kar umownych w przypadku wystąpienia jednego z naruszeń? Co do zasady Wykonawca nie powinien ponosić odpowiedzialności nadmiarowo.

**Odpowiedź:**

Zapis pozostaje bez zmian.

**Pytanie nr 7:**

**§ 8 ust. 1 umowy – odstąpienie od umowy**

Czy Zamawiający zgodzi się na modyfikację postanowienia w taki sposób, iż odstąpienie od Umowy zostanie poprzedzone wezwaniem Wykonawcy do usunięcia stwierdzonych o udokumentowanych naruszeń w wykonaniu przedmiotu Umowy, poprzez wyznaczenie dodatkowego, co najmniej 30 dniowego terminu na ich usunięcie. Należy zwrócić uwagę, iż w interesie Zamawiającego będzie realizacja końcowa przedmiotu Umowy, szczególnie biorąc pod uwagę zakres i proces zaawansowania wykonania przedmiotu Umowy.

**Odpowiedź:**

Zapis pozostaje bez zmian.

**Pytanie nr 8:**

**§ 13 umowy – sad właściwy dla Zamawiającego**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na sądu właściwego do rozpatrywania sposób na sąd właściwy miejscowo dla pozwanego?

**Odpowiedź:**

Zapis pozostaje bez zmian.

**Pytanie nr 9:**

**Dodatkowo** – w odniesieniu do umowy nr 5 – jest chyba problem z oznaczeniem stron – w komparycji mamy Zamawiającego i Wykonawcę a w treści umowy Dostawcę i Serwisanta – prosimy o doprecyzowanie.

**Odpowiedź:**

Zamawiający dokona właściwej modyfikacji.

**Pytanie nr 10:**

W odniesieniu do postanowień §9 ust. 4-6 (odpowiednio §10 ust. 4 – 6 dla Załącznika nr 4 e do SWZ Wykonawca prosi o wyjaśnienie następującej kwestii. W ust. 4 wskazano na obowiązek przekazywania treści klauzuli informacyjnej RODO Wykonawcy wobec osób, które ten kieruje w swoim imieniu do realizacji umowy. W ust. 5 natomiast Wykonawca został zobowiązany do przekazania treści klauzuli informacyjnej RODO Zamawiającego, a więc w imieniu Zamawiającego, swojemu personelowi kierowanemu do realizacji umowy. Natomiast ust. 6 wydaje się te 2 kwestie łączyć. W związku z czym prosimy o wyjaśnienie jaka jest jego intencja skoro zgodnie z ust. 4 oświadczenie ma być składane każdorazowo m.in. przy wniosku o zmianę osoby wskazanej przez Wykonawcę do realizacji umowy? Czy zatem takie oświadczenie ma każdorazowo zawierać także informację, że tej osobowe przekazano zarówno treść obowiązku informacyjnego Wykonawcy jak i Zamawiającego?

**Odpowiedź:**

Tak, intencją Zamawiającego jest to, aby Wykonawca poinformował osoby, których dane przekazał Zamawiającemu w swoim obowiązku informacyjnym, że przekazał te dane Zamawiającemu (chyba, że zachodzi wyłączenie stosowania obowiązku informacyjnego) oraz aby przekazał treść klauzuli informacyjnej Zamawiającego.

**Pytanie nr 11:**

Ponadto w związku z faktem, że udostępnienie danych osobowych personelu Stron będzie miało charakter dwustronny Wykonawca wnosi aby do umowy dodać analogiczne jak powyżej postanowienia, które będą zastrzeżone na rzecz Wykonawcy, a więc analogicznie zobowiążą Zamawiającego. Jednocześnie Wykonawca wnosi aby w celu zachowania pełnej rozliczalności związanej z kwestią przetwarzania danych osobowych w umowie doprecyzować kwestię wzajemnego udostępnienia danych osobowych w następujący sposób:

a. 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.

b. 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.

c. Wskutek wzajemnego udostępnienia danych osobowych osób wskazanych w ppkt a) oraz b) 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.

**Odpowiedź:**

W przypadku wyboru Wykonawcy, Wykonawca będzie mógł przy zawarciu umowy przekazać treść swojego obowiązku informacyjnego w celu przekazania go przez Zamawiającego osobom, których dane Zamawiający przekazał Wykonawcy w celu realizacji umowy.

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowane zapisy Wykonawcy dotyczące doprecyzowania wzajemnego udostępniania danych.

§ 9 ust. 4-6 Projektowanych postanowień umownych dla Części nr 1-4 (Załączniki nr 4a-4d do SWZ) oraz odpowiednio § 10 ust. 4-6 Projektowanych postanowień umownych (Załącznik nr 4e do SWZ) w ocenie Zamawiającego wystarczająco regulują tę kwestię. Ponadto, kto jest administratorem danych przetwarzanych w związku z realizacją umowy, wynika wprost z definicji administratora danych określonej w rozporządzeniu 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 (dalej „RODO”). Z RODO wynikają również obowiązki administratora związane z przetwarzaniem danych (w tym udostępnianiem danych).

**Pytanie nr 12:**

Za dzień zapłaty Strony uznają datę obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego.

Zgodnie z ugruntowanym orzecznictwem Sądu Najwyższego, m.in. wyrok Sądu Najwyższego z dnia 12.07.1996 r. (sygn. akt II CRN 79/96) „w rozliczeniach bezgotówkowych za chwilę otrzymania zapłaty przez wierzyciela uważać trzeba chwilę uznania jego rachunku bankowego”. W związku z powyższym, czy Zamawiający dokona modyfikacji zapisu, w taki sposób aby był zgodny z aktualnym orzecznictwem w tym zakresie, czyli uzna dniem zapłaty dzień uznania środków na rachunku bankowym Wykonawcy?

**Odpowiedź:**

Zapis pozostaje bez zmian.

**Pytanie nr 13:**

Par. 4 ust. 3 Umowy  - Czy zamawiający zgodzi się aby maksymalna ilość nakładek dla pojedynczego zamówienia wynosiła nie więcej 200 szt.? Wykonawca wnioskuje o to z uwagi na konieczność planowania produkcji dla składanych zamówień.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.