

Warszawa, 22, sierpnia 2022 r.

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego pn.: „**Hosting środowiska do publikacji stron www na okres 24 miesięcy dla Muzeum Historii Żydów Polskich POLIN**”

### WYJAŚNIENIE TREŚCI SWZ

W związku z wpłynięciem pytania do treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (dalej „SWZ”), zgodnie z art. 284 ust. 2 ustawy z 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych, dalej „Ustawa”, Zamawiający udziela odpowiedzi zgodnie z poniższym:

#### Pytanie 1:

Dotyczy SWZ, Rozdział II - tryb udzielenia zamówienia oraz informacje dodatkowe, pkt 8  
Zwracamy się z uprzejmą prośbą o modyfikację wskazanego postanowienia w taki sposób, by Oferent mógł korzystać z pracowników, którzy pozostają w stosunku zatrudnienia na podstawie umowy cywilnoprawnej (B2B)?

Pragniemy zwrócić uwagę, iż znaczna część pracowników sektora IT zatrudniana jest na podstawie tego rodzaju umów.

Jeśli Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację, prosimy wówczas o dostosowanie zapisów umieszczonych w projektowanych postanowieniach umownych do wprowadzonej modyfikacji.

#### Odpowiedź:

Zamawiający pozostawia postanowienia Rozdziału II SWZ bez zmian.

#### Pytanie 2:

Dotyczy SWZ, Rozdział XIII - opis sposobu przygotowania ofert oraz wymagania formalne dotyczące składanych oświadczeń i dokumentów, ust. 4, pkt 1

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o wskazanie właściwego odniesienia do Wymagania.  
Zamawiający wskazuje “oświadczenia, o których mowa w Rozdziale X ust. 7 (jeżeli

dotyczy)”, z kolei rozdział X nie zawiera żadnych ustępów.

**Odpowiedź:**

Zamawiający modyfikuje postanowienia Rozdziału XIII SWZ poprzez wykreślenie ust. 4 pkt 3).

**Pytanie 3:**

Dotyczy SWZ, Rozdział XX - informacje o formalnościach, jakie powinny być dopełnione po wyborze oferty w celu zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego, ust. 5  
Zwracamy się z uprzejmą prośbą o udzielenie informacji czy ze względu na sytuację epidemiologiczną w kraju, Zamawiający dopuszcza podpisanie umowy w formie elektronicznej z wybranym Wykonawcą za pomocą elektronicznego podpisu kwalifikowanego i przesłanie umowy za pośrednictwem poczty elektronicznej?

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż zgodnie z treścią powszechnie obowiązujących przepisów, dopuszcza zawarcie umowy w formie elektronicznej.

**Pytanie 4:**

Dotyczy Załącznika nr 6 do SWZ - projektowane postanowienia umowy w sprawie zamówienia publicznego, §3

Prosimy o informację, czy Zamawiający wyraża zgodę na otrzymanie faktury VAT oraz wszelkich załączników do niej w formie elektronicznej, w rozumieniu przepisów o podatku VAT (ustawa z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług)?

W sytuacji, w której Zamawiający dopuszcza taką możliwość prosimy o dodanie postanowienia w brzmieniu:

“Zamawiający wyraża zgodę na otrzymanie faktury VAT oraz wszelkich załączników do niej w formie elektronicznej, w rozumieniu przepisów o podatku VAT (ustawa z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług). Faktura VAT oraz wszelkie załączniki do niej będą wysyłane na adres: [...]”

### **Odpowiedź:**

Zamawiający dodaje do Projektowanych postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego §3 ust. 12 o następującej treści:

“Zamawiający wyraża zgodę na otrzymanie faktury VAT oraz wszelkich załączników do niej w formie elektronicznej, w rozumieniu przepisów o podatku VAT (ustawa z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług). Faktura VAT oraz wszelkie załączniki do niej będą wysyłane na adres:.....”

### **Pytanie 5:**

Dotyczy Załącznika nr 6 do SWZ - projektowane postanowienia umowy w sprawie zamówienia publicznego, §5

Zwracamy się z prośbą o modyfikację zapisów istotnych postanowień umowy w §5.

Zamawiający nakłada na Wykonawcę kary, które są rażąco wygórowane. Istnieje możliwość podważenia rażąco wygórowanej kary na drodze sądowej. Zgodnie z brzmieniem art. 484 § 2K.C. „Jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej; to samo dotyczy wypadku, gdy kara umowna jest wygórowana”. W związku z tym zwracamy się z uprzejmą prośbą o zmianę wysokości kar umownych:

1. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną:

1) w wysokości **2 %** wynagrodzenia miesięcznego brutto, wskazanego w § 3 ust. 1 Umowy, za każdą godzinę zwłoki w rozpoczęciu i przeprowadzeniu interwencji w odniesieniu do zgłoszonej awarii, z zastrzeżeniem, że maksymalna wysokość kary nie przekroczy w każdym miesiącu **50 %** wynagrodzenia miesięcznego brutto, o którym mowa powyżej;

2) w wysokości **1 %** wynagrodzenia miesięcznego brutto, wskazanego w § 3 ust. 1 Umowy za każdą godzinę zwłoki w rozpoczęciu i przeprowadzeniu interwencji w odniesieniu do usterki, z zastrzeżeniem, że maksymalna wysokość kary w tym zakresie nie przekroczy w każdym miesiącu **50 %** wynagrodzenia miesięcznego brutto, o którym mowa powyżej;

3) w wysokości **5 000 PLN** w przypadku wypowiedzenia Umowy przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy;

4) w wysokości **500 PLN** za każdy przypadek nieprzedłożenia dokumentów potwierdzających wypełnienie obowiązku zatrudnienia na umowę o pracę osób, o których mowa w § 8 Umowy;

5) w wysokości **1000** PLN lub za każdy przypadek stwierdzenia naruszenia obowiązku zatrudnienia na umowę o pracę osób, o których mowa w § 8 Umowy.

[...]

4. Maksymalna wysokość kary umownych nie przekroczy **30** % wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 3 ust. 9 Umowy powyżej.

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż:

- a) odnośnie ust. 1 pkt 1) – Zamawiający z uwagi na charakter zamówienia, pozostawia postanowienia SWZ bez zmian;
- b) odnośnie ust. 1 pkt 2) – Zamawiający z uwagi na charakter zamówienia, pozostawia postanowienia SWZ bez zmian;
- c) odnośnie ust. 1 pkt 3) – Zamawiający z uwagi na charakter zamówienia, pozostawia postanowienia SWZ bez zmian;
- d) odnośnie ust. 1 pkt 4) – Zamawiający pozostawia postanowienia SWZ bez zmian;
- e) odnośnie ust. 1 pkt 5) – Zamawiający zmienia treść §5 ust. 1 pkt 5) SWZ i nadaje mu brzmienie:  
„w wysokości 2500 PLN lub za każdy przypadek stwierdzenia naruszenia obowiązku zatrudnienia na umowę o pracę osób, o których mowa w § 8 Umowy.”;
- f) odnośnie ust. 4 – Zamawiający pozostawia postanowienia SWZ bez zmian.

#### **Pytanie 6:**

Dotyczy Załącznika nr 6 do SWZ - projektowane postanowienia umowy w sprawie zamówienia publicznego, §6

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o modyfikację §6 umowy w taki sposób, by Oferent mógł korzystać z pracowników, którzy pozostają w stosunku zatrudnienia na podstawie umowy cywilnoprawnej (B2B)?

Pragniemy zwrócić uwagę, iż znaczna część pracowników sektora IT zatrudniana jest na podstawie tego rodzaju umów.

**Odpowiedź:**

Zamawiający pozostawia postanowienia §6 Projektowanych postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego bez zmian.

**Pytanie 7:**

Dotyczy Załącznika nr 6 do SWZ - projektowane postanowienia umowy w sprawie zamówienia publicznego, §9

W nawiązaniu do § 9 Załącznika nr 6 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy w sprawie zamówienia publicznego, Zamawiający przewidział klauzulę waloryzacyjną o następującym brzmieniu:

*“1. Zamawiający przewiduje waloryzację wynagrodzenia Wykonawcy, o którym mowa w § 3 ust. 1 Umowy, gdy koszty ponoszone przez Wykonawcę dotyczące cen energii elektrycznej niezbędnej dla utrzymania 1 stanowiska pracy lub koszty licencji niezbędnych do należytego wykonywania Usług, o których mowa w § 1 ust. 1 pkt 1) i 2) Umowy, wzrosną o co najmniej 20% w skali 12 miesięcy liczonych od dnia zawarcia Umowy. Zmiana wynagrodzenia Wykonawcy nie może następować częściej, niż co 4 miesiące.*

*2. Podstawą do uznania, iż spełniły się przesłanki do zwiększenia wynagrodzenia Wykonawcy, o którym mowa w § 3 ust. 1 Umowy, jest wniosek Wykonawcy ze wskazaniem poniesionych i udokumentowanych przez Wykonawcę zwiększonych kosztów. Wynagrodzenie za miesiąc świadczenia Usługi zostanie zwiększone począwszy od kolejnego miesiąca po przedstawieniu Zamawiającemu wniosku, o którym mowa w zdaniu poprzedzającym oraz po jego akceptacji przez Zamawiającego.*

*3. Maksymalna łączna wartość zmiany wynagrodzenia Wykonawcy, o którym mowa w § 3 ust.*

*1 Umowy, w trakcie trwania umowy to 10% wartości pierwotnego wynagrodzenia brutto za miesiąc świadczenia Usługi.”*

Z brzmienia powyższych zapisów wynika, iż Zamawiający przyjmuje, że pierwsza waloryzacja może mieć miejsce dopiero 12 miesięcy po zawarciu umowy (czyli ok. 13 miesięcy od dnia złożenia oferty). Biorąc pod uwagę aktualną sytuację ekonomiczną, w tym okoliczność, iż najwyższy wzrost cen energii elektrycznej prognozowany jest w trzecim kwartale 2022 r. oraz pierwszym kwartale 2023 r. Projektowane zapisy umowy

powodują, że Wykonawca nie może liczyć na waloryzację w okresie, gdy wzrosty kosztów będą najwyższe.

Dodatkowo wskazujemy, iż określenie maksymalnej waloryzacji na poziomie 10% jest nieadekwatne do obecnie panującej sytuacji ekonomicznej. Celem wprowadzenia mechanizmu waloryzacji jest urealnienie wynagrodzenia Wykonawcy w przypadku zmian cen kosztów związanych z realizacją kontraktu publicznego oraz zapewnienie ochrony interesów finansowych Wykonawcy. Biorąc pod uwagę fakt, iż inflacja w lipcu osiągnęła wysokość 15,5% a ekonomiści prognozują jej dalszy wzrost, wprowadzenie maksymalnej waloryzacji na poziomie 10% uniemożliwia realizację celu wprowadzenia mechanizmu, a tym samym w związku z obecną sytuacją gospodarczą i społeczną, może spowodować, iż realizacja kontraktu przez Wykonawcę będzie nierentowna.

Uprzejmie prosimy o zmianę w/w klauzuli waloryzacyjnej w taki sposób, aby była ona zgodna z deklaracjami ministra Waldemara Budy, który mówi o tym, że kontynuowany jest dialog z uczestnikami rynku zamówień publicznych w celu wypracowania kierunku dalszych działań ze strony rządu w związku z obecnie panującą sytuacją, oraz umożliwiła wykonawcom złożenie rzetelnych ofert.

(<https://www.gov.pl/web/rozwoj-technologie/minister-waldemar-buda-kontynuujemy-dialog-dot-waloryzacji-wynagrodzen-wykonawcow-zamowien-publicznych>).

Obecne brzmienie klauzuli powoduje, iż wykonawcy zmuszeni będą już na etapie złożenia ofert ująć w cenach ofert przyszły wzrost kosztów, a tym samym wprowadzony mechanizm waloryzacyjny nie spełnia celu jego wprowadzenia. Biorąc pod uwagę brak możliwości przewidzenia rzeczywistych kosztów energii elektrycznej w przyszłości, ceny ofert mogą ulec znacznemu podwyższeniu.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na wskazaną zmianę i pozostawia postanowienia §9 Projektowanych postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego bez zmian.

Zamawiający wskazuje jednocześnie, iż przepis art. 439 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych zobowiązuje Zamawiającego jedynie do zawarcia postanowień dotyczących zasad wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia

odnośnie umów zawartych na okres dłuższy, niż 12 miesięcy, pozostawiając kwestię oszacowania kosztów realizacji zamówień w okresie do 12 miesięcy Wykonawcom.

**Pytanie 8:**

Dotyczy Załącznika nr 6 do SWZ - projektowane postanowienia umowy w sprawie zamówienia publicznego, §12

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o przewidzenie w Umowie załącznika, stanowiącego klauzulę informacyjną Wykonawcy dla osób uczestniczących w zawieraniu i realizacji Umowy.

Jeżeli Zamawiający wyraża zgodę, prosimy o wskazanie wśród załączników do umowy załącznika "Klauzula informacyjna Wykonawcy".

Celem zamieszczenia w Umowie załącznika stanowiącego Klauzulę informacyjną Wykonawcy, jest spełnienie obowiązku informacyjnego wynikającego z art. 14 RODO wobec osób, których dane Zamawiający przekaze Wykonawcy, tj. osób uczestniczących w zawieraniu i realizacji Umowy. W przypadku zawierania umowy, Wykonawca przekaze treść tej Klauzuli.

Jeżeli Zamawiający wyraża zgodę, prosimy o wskazanie wśród załączników do umowy załącznika "Klauzula informacyjna Wykonawcy" oraz dodanie do umowy postanowienia o treści:

"Zamawiający przekaze osobom, których dane udostępni Wykonawcy, tj. osobom uczestniczącym w zawieraniu i realizacji Umowy, klauzulę informacyjną Wykonawcy, która stanowi załącznik nr....."2

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na dodanie załącznika "Klauzula informacyjna Wykonawcy" do Umowy, w przypadku gdy Wykonawca będzie takim dokumentem dysponował i przekaze go Zamawiającemu.

**Zamawiający informuje, iż zmienia termin składania ofert na 25 sierpnia 2022 na godzinę 11.00, zaś termin ich otwarcia na 25 sierpnia 2022, godzina 12.30.**