



Łódź, dnia 01.02.2022 r.

**Numer sprawy: 6/2022**

**Wykonawcy ubiegający się o udzielenie  
zamówienia publicznego**

**Odpowiedzi na pytania do Specyfikacji Warunków Zamówienia**

Zamawiający – Miejski Ośrodek Pomocy Społecznej w Łodzi, ul. Kilińskiego 102/102a, 90-012 Łódź, działając na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2021 r. poz. 1129 ze zm.) w postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie art. 275 pkt. 1) ustawy Prawo Zamówień Publicznych na „Świadczeniu przez Wykonawcę usług polegających na zapewnieniu nielimitowanego dostępu do obiektów i zajęć sportowo-rekreacyjnych w ramach imiennych kart dostępu udostępnionych przez Wykonawcę dla pracowników Miejskiego Ośrodka Pomocy Społecznej w Łodzi i ich dzieciom oraz osób towarzyszących”, przekazuje zapytanie od Wykonawcy, dotyczące treści Specyfikacji Warunków Zamówienia i udziela wyjaśnień:

**Pytanie nr 1:**

Prosimy uprzejmie o wyjaśnienie, czy Zamawiający przewiduje dofinansowanie do zakupu abonamentów dla Pracowników korzystających z programu sportowo-rekreacyjnego? Jeżeli tak, to prosimy o informację, jaka jest wartość dofinansowania miesięcznego karnetu sportowo-rekreacyjnego, przewidziana dla jednego Pracownika (prośba o wskazanie przybliżonej wartości procentowej lub kwotowej). Powyższa informacja jest niezbędna do właściwej wyceny usługi, będącej przedmiotem niniejszego postępowania.

**Odpowiedź nr 1:**

Zamawiający informuj, iż dofinansowanie miesięczne karnetów sportowo-rekreacyjnych dla pracowników może wynosić 60% (w zależności od średnich dochodów netto na osobę w rodzinie)

**Pytanie nr 2:**

Prosimy uprzejmie o wyjaśnienie czy dzieci i osoby towarzyszące, które może zgłosić do programu sportowo-rekreacyjnego pracownik, również objęte są dofinansowaniem do zakupu abonamentów sportowo-rekreacyjnych?

**Odpowiedź nr 2:**

Osoby towarzyszące oraz dzieci nie są objęte dofinansowaniem na abonament miesięczny karty sportowo – rekreacyjnej.

**Pytanie nr 3:**

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o potwierdzenie, że rozpoczęcie świadczenia usług sportowo-rekreacyjnych będzie miało miejsce, zgodnie z §6 ust. 3 wzoru umowy (załącznik nr 5 do SWZ), w terminie ustalonym przez Zamawiającego i wyłonionego Wykonawcę, a nie jak wskazano w rozdziale 6 SWZ tj. od dnia podpisania umowy. Zwracamy uwagę, iż rozpoczęcie realizacji usługi od dnia podpisania umowy w sprawie zamówienia publicznego jest niemożliwe. Przed rozpoczęciem świadczenia usług Wykonawca musi otrzymać od Zamawiającego listę użytkowników (zgodnie z §3 ust. 3 wzoru umowy) i na tej podstawie zapewnić imienne karty (zgodnie z §3 ust. 1 wzoru umowy). Należy również zaznaczyć, że przed zawarciem umowy Zamawiający nie ma żadnej podstawy prawnej do przekazania listy użytkowników Wykonawcy, a Wykonawca nie posiada podstawy prawnej do przetwarzania danych osobowych Pracowników Zamawiającego.

**Odpowiedź nr 3:**

Zamawiający potwierdza.

**Pytanie nr 4:**

Wnioskujemy o modyfikację terminów dostarczenia imiennych kart oraz przekazania imiennej listy użytkowników przed rozpoczęciem świadczenia usług, o których mowa, odpowiednio w §3 ust. 1 i §3 ust. 3 wzoru umowy. Dlatego też proponujemy nadanie następującego brzmienia omawianym postanowieniom: §3 ust. 1 wzoru umowy: „Wykonawca, bez dodatkowego wynagrodzenia, wyda i dostarczy Zamawiającemu – za pokwitowaniem odbioru - identyfikatory w postaci imiennej karty dla każdego Uczestnika, w terminie 2 dni roboczych przed rozpoczęciem świadczenia usług.” §3 ust. 3 wzoru umowy: „Liczba kart ustalona zostanie na podstawie imiennej listy sporządzonej przez Zamawiającego, którą przekaże Wykonawcy, w terminie 6 dni roboczych przed rozpoczęciem świadczenia usług.” Terminy zaproponowane przez Wykonawcę będą wystarczające do terminowej realizacji zamówień na karty, a jednocześnie umożliwią Zamawiającemu i Wykonawcy wcześniejsze rozpoczęcie świadczenia usług sportowo-rekreacyjnych.

**Odpowiedź nr 4:**

Zamawiający wyraża zgodę, dokona stosownych zmian w zapisach wzoru umowy stanowiących załącznik nr 5 do SWZ odpowiednio w §3 ust. 1 i §3 ust. 3.

**Pytanie nr 5:**

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o modyfikację wzoru umowy poprzez nadanie §4 ust 1 oraz §4 ust. 3 wzoru umowy poniżej wskazanego brzmienia. Wnosimy również o dokonanie odpowiednich zmian w formularzu ofertowym.

„1. Wynagrodzenie Wykonawcy za dostęp do Programu dla jednego Uczestnika, za okres jednego miesiąca abonamentowego (~~liczony 30 dni~~) określonego w § 6 ust. 2 (cena karty imiennej), zgodnie z ofertą (...).”

„3. Maksymalne wynagrodzenie Wykonawcy za wykonanie przedmiotu umowy, nie może przekroczyć kwoty

.....zł brutto  
(słownie.....).

w tym za jeden dzień świadczenia usługi:

a) dla osoby dorosłej .....zł brutto

(słownie.....)

b) dla dziecka do 18 roku życia (możliwość korzystania z wszystkich dostępnych usług dla dzieci do 18 roku życia)–

.....zł brutto

(słownie.....)

c) dla dziecka do 18 roku życia (możliwość korzystania tylko z basenu) .....zł brutto

(słownie.....)

Informujemy, iż programy sportowe są świadczeniami abonamentowymi, zaś za okres rozliczeniowy (miesiąc abonamentowy) przyjmuje się miesiąc kalendarzowy. Wynagrodzenie miesięczne, za wyjątkiem niepełnych okresów rozliczeniowych, stanowi umownie określoną kwotę, niezależną od ilości dni w danym miesiącu kalendarzowym.

W przypadku niepełnego okresu rozliczeniowego, dostawcy usług wystawiają fakturę proporcjonalną do liczby dni w danym okresie rozliczeniowym, w którym użytkownicy mogli korzystać z dostępu do programu. Tym samym wysokość faktury za niepełny okres rozliczeniowy będzie zależna nie tylko od liczby dni świadczenia usługi w danym miesiącu, ale również od liczby dni jaką ma dany miesiąc.

Na powyższy sposób rozliczeń wskazuje także §6 ust. 2 oraz §4 ust. 6 projektu umowy.

Odmienne wnioski można jednak wyciągnąć na podstawie analizy postanowień §4 ust 1 oraz §4 ust. 3. Wątpliwości budzi między innymi odpowiedź na pytanie w jaki sposób należałoby wystawić fakturę za pełny miesiąc abonamentowy, który liczy 28 lub 31 dni – czy Wykonawca powinien skalkulować jej wysokość na podstawie stawki dziennej wskazanej w §4 ust. 3, czy też powinna uwzględniać kwotę wskazaną w §4 ust 1. W tym miejscu zwracamy uwagę, że w przypadku przyjęcia, iż za pełne miesiące abonamentowe należy wystawić fakturę w wysokości wskazanej w §4 ust. 1 może wystąpić sprzeczność z postanowieniami w §4 ust. 3. W lutym, który liczy 28 dni, wynagrodzenie maksymalne za jeden dzień świadczenia usługi przekroczy bowiem stawkę za jeden dzień świadczenia usługi wskazaną w §4 ust.3.

Co więcej operatorzy kart nie zapewniają dostępu do obiektów w cyklach dziennych, wobec czego niemożliwe jest zaoferowanie ceny za taki dostęp.

Reasumując, aktualne brzmienie powyższych postanowień umowy odbiega od standardu przyjętego przez Wykonawców, ich zastosowanie budzi wątpliwości interpretacyjne, a także może znacząco utrudniać obsługę kontraktu, dlatego wnosimy jak w petitum.

**Odpowiedź nr 5:**

Zamawiający dokonuje zmian w umowie, formularzu ofertowym. Zmieniony wzór umowy, formularz ofertowy stanowią załącznik nr 1, nr 2 do niniejszych odpowiedzi na pytania od Wykonawcy.

**Pytanie nr 6:**

Mając na uwadze, że postanowienia wzoru umowy oraz treść opisu przedmiotu zamówienia dopuszczają sytuację rozpoczęcia świadczenia usług w innym terminie niż pierwszy dzień miesiąca kalendarzowego i tym samym realizowania usług w niepełnym okresie rozliczeniowym (co nie jest spowodowane zawieszeniem działalności obiektów sportowo-rekreacyjnych), wnosimy o dodanie do §4 wzoru umowy postanowienia, które ureguluje kwestię naliczania wynagrodzenia w takiej sytuacji.

Proponujemy dodanie do §4 wzoru umowy postanowienia o poniższym brzmieniu:

„W przypadku rozpoczęcia świadczenia usług, o których mowa w §1 ust. 1 Umowy, w trakcie miesiąca i tym samym świadczenia usług w okresie niepełnego miesiąca abonamentowego – wartość wynagrodzenia zostanie zredukowana proporcjonalnie.”

**Odpowiedź nr 6:**

Zamawiający wyraża zgodę.

**Pytanie nr 7:**

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o usunięcie załącznika nr 10 do SWZ oraz o modyfikację §5 ust.5 wzoru umowy, poprzez nadanie następującego brzmienia wspomnianemu postanowieniu:

„5. Na podstawie art. 28 RODO, Wykonawca powierza Zamawiającemu do przetwarzania dane osobowe Użytkowników wyłącznie w celu i zakresie niezbędnym do wykonania Umowy, a w szczególności w celu zebrania oświadczeń na formularzach, o których mowa w ust. 3, obsługi reklamacji i wyjaśnień prowadzonych między Wykonawcą, a Zamawiającym. Powierzenie przetwarzania danych osobowych odbywa się na podstawie umowy powierzenia przetwarzania danych, której treść zostanie uzgodniona przez Zamawiającego i Wykonawcę, który złożył najkorzystniejszą ofertę, przed zawarciem umowy o świadczenie usług.”

Zwracamy uwagę, iż projekt umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych, który stanowi załącznik nr 10 do SWZ jest sprzeczny z postanowieniami § 5 wzoru umowy głównej. Wedle załącznika nr 10 do SWZ Zamawiający jest powierzającym, a Wykonawca podmiotem przetwarzającym, natomiast zgodnie z §5 umowy głównej to Wykonawca powierza dane osobowe Zamawiającemu, co zgodne jest z praktyką rynkową operatorów kart sportowych. Podkreślamy, iż w trakcie realizacji usług, będących przedmiotem niniejszego postępowania, występuje powierzenie danych osobowych na rzecz Zamawiającego, gdyż Wykonawca jako administrator zleca wykonanie operacji na danych osobowych Zamawiającemu w swoim imieniu. Powierzenie danych przez

Wykonawcę na rzecz Zamawiającego występuję między innymi w trakcie zbierania oświadczeń użytkowników oraz podczas dystrybuowania kart.

**Odpowiedź nr 7:**

Zamawiający wyraża zgodę.

**Pytanie nr 8:**

Wnosimy o doprecyzowanie §6 ust. 4 wzoru umowy w ten sposób, że prawo czasowego zawieszenia umowy przysługuje jedynie w sytuacji, gdy na podstawie decyzji uprawnionych do tego organów państwowych lub samorządowych nastąpi zawieszenie działalności obiektów sportowo-rekreacyjnych, skutkujące brakiem możliwości zapewnienia dostępu do wymaganej liczby obiektów.

Zwracamy uwagę, iż niewykluczona jest sytuacja, w której zakazem prowadzenia działalności zostaną objęte jedynie podmioty świadczące wybrane usługi bądź zakaz ten dotyczyć będzie tylko i wyłącznie określonego terytorium kraju (np. województwa lubuskiego), a tym samym - w zależności od wprowadzonych obostrzeń - możliwe może okazać się zapewnienie przez Wykonawcę dostępu do minimalnej liczby obiektów, mimo że część obiektów sportowych współpracujących z Wykonawcą będzie musiała zawiesić działalność.

**Odpowiedź nr 8:**

Zamawiający wyraża zgodę na proponowany zapis.

**Pytanie nr 9:**

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o modyfikację §9 ust. 1 pkt 1), 2), 5) wzoru umowy poprzez nadanie następującego brzmienia wspomnianym postanowieniom: §9 ust. 1 pkt 1) wzoru umowy:

„1) za zwłokę w rozpoczęciu realizacji przedmiotu zamówienia - karę umowną w wysokości 0,1 %, wynagrodzenia brutto określonego w § 4 ust. 3 niniejszej umowy, za każdy dzień zwłoki;” §9 ust. 1 pkt 2) wzoru umowy: „2) za zwłokę w dostarczeniu kart lub ich duplikatów, o którym mowa § 3 ust. 1, ust. 5 i ust. 6 umowy, w wysokości 0,1% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 4 ust. 3 umowy, za każdy dzień zwłoki;” §9 ust. 1 pkt 5) wzoru umowy:

„5) za niedotrzymanie terminu, o których mowa w § 2 ust. 1 pkt. 5 w wysokości 50,00 zł (słownie: pięćdziesiąt złotych) za każdy dzień zwłoki.”

Zwracamy uwagę, iż na podstawie Art. 433 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych, niedopuszczalne jest wprowadzanie do umów w sprawie zamówienia publicznego, kar umownych za opóźnienie.

**Odpowiedź nr 9:**

Zamawiający wyraża zgodę.

**Pytanie nr 10:**

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o modyfikację §9 ust. 6 wzoru umowy poprzez nadanie następującego brzmienia wspomnianemu postanowieniu: §9 ust. 6 wzoru umowy:

„6) łączna wysokość kar umownych określonych w ust. 1) nie może przekroczyć 20% wynagrodzenia brutto określonego w §4 ust. 3”.

Aktualna maksymalna wysokość kar umownych została ustanowiona na niewspółmiernie wysokim poziomie w stosunku do przedmiotu zamówienia oraz z uwagi na fakt, że odnosi ona to maksymalnej wartości umowy. W tym miejscu należy zaznaczyć, że zgodnie z §1 ust. 8 wzoru umowy, Zamawiający zastrzega możliwość wykorzystania jedynie 60% wartości umowy.

Mając na uwadze fakt, że Art. 436 ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych, obliguje do zamieszczenia w umowie w sprawie zamówienia publicznego, łączną maksymalną wysokość kar umownych, których mogą dochodzić strony, wnioskujemy by przyjęła ona wartość 20% wartości umowy, co jest zgodne z rekomendowanymi praktykami rynkowymi.

### **Odpowiedź**

Zamawiający wyraża zgodę na zaproponowaną modyfikację kar umownych.

DYREKTOR  
Miejskiego Ośrodka Kultury Społecznej  
Łodzi  
  
mgr Andrzej Kaczorowski