

Poznań, dnia 22.11.2023 r.

**ODPOWIEDZI NA PYTANIA WYKONAWCÓW II  
MODYFIKACJA WARUNKÓW ZAMÓWIENIA III**

**Sygnatura postępowania: 1100/AW00/DA/KZ/2023/0000102879**

**Sygnatura pisma: DL/LZ/AT/2023/1952**

**Dotyczy: Świadczenie usług wsparcia w realizacji planowych i pozaplanowych zadań audytowych i kontrolnych w Grupie Kapitałowej ENEA w latach 2024-2025**

Zamawiający – Enea S.A., działając na podstawie pkt 1.8 -1.10 Warunków Zamówienia (dalej: WZ) odpowiada na pytania Wykonawców oraz dokonuje modyfikacji treści WZ:

1	<p><b>PYT: Prosimy o wprowadzenie następujących zmian do projektu Umowy powierzenia § 6 ust. 6 Umowy powierzenia – prosimy o usunięcie ustępu.</b></p> <p><i>Komentarz Wykonawcy: Nie jesteśmy w stanie zobowiązać się do tego zapisu. Umowy Wykonawcy z subprocesorami przewidują możliwość audytu przez Wykonawcę (jako procesora), jednakże nie przewidują możliwości audytów przez podmioty trzecie. Dla potrzeb tej, jednej umowy, musielibyśmy więc dokonać aneksowania umów ze wszystkimi naszymi dostawcami, co najprawdopodobniej byłoby niemożliwe w oczekiwanym biznesowo terminie.</i></p>
	<p><b>ODP:</b> Zamawiający nie wyraża zgody</p>
2	<p><b>PYT: Czy możliwe będzie udostępnienie materiałów dotyczących audytowanych elementów systemu zarządzania bezpieczeństwem informacji i ich analiza poza Państwa siedzibą przy zastosowaniu ustalonych z Państwem zabezpieczeń tych materiałów?</b></p>
	<p><b>ODP:</b> Zamawiający informuje, że część dokumentacji możliwa będzie do udostępnienia przy zastosowaniu odpowiednich zabezpieczeń. Wykonawca musi brać pod uwagę, że wybrane prace (np. audyt KSC) będą dotyczyć dokumentacji, mającej charakter wysoce poufny. Prace te będą wymagały obecności audytorów zewnętrznych stacjonarnie, w siedzibie spółek GK ENEA gdzie udostępniona zostanie dokumentacja.</p>
3	<p><b>PYT: Par. 5 ust. 11– Czy wyrażają Państwo zgodę na poniższą zmianę postanowienia: „11. Usługi będą realizowane w miejscu ustalonym przez Strony – tj. albo w siedzibie Wykonawcy, albo w siedzibie Zamawiającego lub poza tymi siedzibami, a jeżeli Strony nie określą miejsca realizacji Zlecenia – w miejscu, które będzie najbardziej odpowiednie dla charakteru danej czynności.”?</b></p>
	<p><b>ODP:</b> Zamawiający informuje, że par. 5 ust. 11 nabiera brzmienia:</p> <p><i>„Usługi będą realizowane w miejscu ustalonym przez Strony tj. albo w siedzibie Wykonawcy, albo w siedzibie Zamawiającego lub poza tymi siedzibami, a jeżeli Strony nie określą miejsca realizacji Zlecenia– w miejscu, które będzie najbardziej odpowiednie dla charakteru danej czynności. Zamawiający zastrzega, że w przypadku wybranych Zleceń, ma prawo samodzielnie wskazać miejsce ich realizacji.”</i></p>
4	<p><b>PYT: Prosimy o wprowadzenie następujących zmian do projektu Umowy ramowej: § 7 ust. 8 Umowy ramowej – prosimy o zmianę treści na „Odbiór Zlecenia, obejmujący zarówno potwierdzenie realizacji Usług, jak i Produktów Prac, uważa się za dokonany z chwilą podpisania przez Zamawiającego Protokołu odbioru Zlecenia bez zastrzeżeń. Brak zgłoszenia przez Zamawiającego we wskazanym w ust. 3 terminie uwag i zastrzeżeń oznacza przyjęcie Usług i Produktów Prac bez uwag i zastrzeżeń. Wzór Protokołu odbioru stanowi</b></p>

	<p>Załącznik nr 6 do Umowy. Odbioru Zlecenia może dokonać osoba wskazana w Zleceniu jako koordynator zadania po stronie Zamawiającego lub Dyrektor Departamentu Audytu i Kontroli Grupy Kapitałowej.”;</p>
	<p><b>ODP:</b> Zamawiający wyraża zgodę.</p>
5	<p><b>PYT: Prosimy o wprowadzenie następujących zmian do projektu Umowy ramowej:</b></p> <p><b>§ 14 ust 6 Umowy ramowej</b> – prosimy o zmianę treści na „W sytuacji, gdy ustalone w niniejszej Umowie kary umowne nie pokrywają całości szkody, Zamawiającemu przysługuje prawo żądania odszkodowania uzupełniającego na zasadach ogólnych. <b>Całkowita odpowiedzialność Wykonawcy wobec Zamawiającego związana z Umową oraz Zleceniami, oparta na jakiegokolwiek podstawie prawnej, z wszelkich tytułów, w tym z tytułu kar umownych i za szkody spowodowane niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem zobowiązań określonych w Umowie lub Zleceniach, jak również za szkody wynikające z innych zdarzeń (np. czyn niedozwolony), powstałe w wyniku działania lub zaniechania Wykonawcy oraz osób, którym Wykonawca powierza wykonanie czynności, ograniczona jest do kwoty otrzymanego wynagrodzenia netto z tytułu realizacji Zleceń. Ograniczenia odpowiedzialności nie stosuje się, jeżeli szkoda została wyrządzona umyślnie. Odpowiedzialność Wykonawcy nie obejmuje utraconych korzyści w rozumieniu art. 361 kodeksu cywilnego.”</b></p>
	<p><b>ODP:</b> Zamawiający nie wyraża zgody.</p>
6	<p><b>PYT: Prosimy o wprowadzenie następujących zmian do projektu Umowy ramowej:</b></p> <p><b>§ 15 ust 2 Umowy ramowej</b> – prosimy o zmianę treści na „Każda ze Stron ma prawo wypowiedzenia Umowy ze skutkiem natychmiastowym, przy czym Wykonawca może rozwiązać Umowę wyłącznie z ważnych przyczyn niezależnych od niego, wskazanych w uzasadnieniu oświadczenia o wypowiedzeniu Umowy, <b>z zastrzeżeniem ust. 3.”</b></p> <p><b>§ 15 Umowy ramowej</b> – prosimy o dodanie po ustępie 2 ustępu 3 o treści „<b>Wykonawca oświadcza, że mogą powstać okoliczności, które mogą powodować, że dalsze obowiązywanie Umowy byłoby sprzeczne z prawem, standardami zawodowymi lub groziłoby niezależności. W przypadku wystąpienia takich okoliczności, które w ocenie Wykonawcy mogą powodować, że dalsze obowiązywanie Umowy byłoby sprzeczne z prawem, standardami zawodowymi lub stanowiłoby zagrożenie dla niezależności, Wykonawca będzie uprawniony do wcześniejszego rozwiązania niniejszej Umowy i zaprzestania realizacji Umowy, bez ponoszenia z tego tytułu odpowiedzialności za niewykonanie lub nienależyte wykonanie Umowy, np. bez obowiązku ponoszenia dodatkowych kosztów, odszkodowań czy kar umownych. W szczególności, Wykonawca będzie uprawniony do takiego wcześniejszego rozwiązania Umowy i zaprzestania realizacji Umowy, w razie dokonania przez Zamawiającego lub Grupę Kapitałową, do której należy Zamawiający lub podmiot z grupy, do której należy Zamawiający wyboru firmy audytorskiej należącej do sieci Wykonawcy jako audytora sprawozdań finansowych Zamawiającego lub podmiotu z grupy, do której należy Zamawiający lub Grupy Kapitałowej, do której należy Zamawiający za taki okres, który pokrywałby się z okresem realizacji Umowy. Skutek rozwiązania Umowy nastąpi w terminie wskazanym w oświadczeniu.”;</b></p>
	<p><b>ODP:</b> Zamawiający odsyła do odpowiedzi na pytanie 7.</p>
7	<p><b>PYT: Czy widzą Państwo możliwość wprowadzenia do Umowy tzw. exit clause – zapisu istotnego ze względu na wymogi Independence - w tym szczególnie na projektach dłuższych lub dotyczących Usług, które mogą stanowić tzw. usługi zakazane w rozumieniu przepisów prawa regulujących wykonywanie zawodu biegłego rewidenta (Rozporządzenia Parlamentu i Rady (UE) 537/14 oraz Ustawy o biegłych rewidentach (...)), a to: „Wykonawca może rozwiązać niniejszą Umowę w części lub całości ze skutkiem natychmiastowym za pisemnym powiadomieniem Zamawiającego, jeśli Wykonawca stwierdzi, że: a) organ administracji publicznej, organ regulacyjny, samorząd zawodowy lub inny uprawniony podmiot wprowadził nowy lub zmodyfikował istniejący przepis, zasadę, regulację, wykładnię, interpretację albo decyzję (orzeczenie), w wyniku czego wykonanie przez</b></p>

	<p>Wykonawcę jakiegokolwiek części Umowy byłoby nielegalne lub w inny sposób niezgodne z prawem, czy pozostawałoby w sprzeczności z zasadami niezależności czy też zasadami profesjonalnego wykonywania zawodu; lub b) określone okoliczności uległy zmianie w takim stopniu, że wykonanie przez Wykonawcę jakiegokolwiek części Umowy byłoby nielegalne lub w inny sposób niezgodne z prawem, lub też pozostawałoby w sprzeczności z zasadami niezależności czy zasadami profesjonalnego wykonywania zawodu</p> <p>ODP: Zamawiający wyraża zgodę, dodając w par. 15 ustęp 8.</p>
8	<p>PYT: Proponujemy zmianę par. 11 ust. 4:</p> <p>4. → Informacje Poufne nie mogą być bez pisemnej zgody Zamawiającego udostępniane osobom trzecim, z wyjątkiem osób realizujących Przedmiot Umowy, w tym Podmiotów Wykonawcy, w celach związanych z wykonywaniem przez Wykonawcę Umowy na rzecz Zamawiającego w tym również w celu zapewnienia zgodności z przepisami prawa. <u>Niezależnie od pozostałych postanowień niniejszej Umowy, Wykonawca może przechowywać i przetwarzać informacje poufne, z zachowaniem wymogów przewidzianych w niniejszej umowie, w systemach informatycznych i na nośnikach danych należących także do innych podmiotów z sieci Wykonawcy. W zakresie niezbędnym dla realizacji umowy, Wykonawca jest także uprawniony do udostępniania informacji poufnych innym podmiotom z sieci Wykonawcy, przy czym Wykonawca oświadcza, iż zobowiąże podmioty te do przestrzegania postanowień niniejszego oświadczenia dotyczących poufności informacji.</u></p> <p>ODP: Zamawiający informuje, że projekt umowy został zmodyfikowany w podobnym zakresie, jak poniżej:</p> <p><u>4. Informacje Poufne nie mogą być bez pisemnej zgody Zamawiającego udostępniane osobom trzecim, z wyjątkiem osób realizujących Przedmiot Umowy, w tym Podmiotów Wykonawcy, w celach związanych z wykonywaniem przez Wykonawcę Umowy na rzecz Zamawiającego w tym również w celu zapewnienia zgodności z przepisami prawa. Ponadto Wykonawca może udostępniać Informacje Poufne w następujących przypadkach:</u></p> <ul style="list-style-type: none"> <li>a) → osobom trzecim dostarczającym Wykonawcy lub Podmiotom Wykonawcy wsparcia infrastrukturalnego, rozwiązań IT, programów, czy systemów informatycznych, rozwiązań chmurowych, także tych wiążących się z przenoszeniem informacji poufnych na serwery komputerowe tych podmiotów trzecich;</li> <li>b) → audytorom, doradcom prawnym lub podatkowym, ubezpieczycielom Wykonawcy lub Podmiotów Wykonawcy;</li> <li>c) → osobom trzecim na potrzeby dochodzenia roszczeń lub obrony przed roszczeniami;</li> <li>d) → na żądanie uprawnionych organów administracji publicznej, sądów lub prokuratury;</li> <li>e) → Podmiotom Wykonawcy, w szczególności w celu przeprowadzania wewnętrznych procedur Wykonawcy w zakresie zarządzania ryzykiem, kontroli wewnętrznej, kontroli jakości usług lub w związku z wymogami dotyczącymi świadczenia usług, przy czym Wykonawca ponosi odpowiedzialność za zachowanie poufności informacji poufnych w przypadku ujawnienia ich wymienionym w tym punkcie podmiotom.</li> </ul> <p><u>Przez Podmioty Wykonawcy należy rozumieć każdy podmiot, bez względu na jego formę prawną, prowadzący niezależną działalność pod firmą zawierającą w sobie oznaczenie „[Nazwa Wykonawcy]” lub powiązany w jakikolwiek sposób z [Nazwa Spółki], a także członkowie ich organów, wspólnicy lub personel (w tym pracownicy lub osoby fizyczne zaangażowane do stałej współpracy na podstawie prawnej innej niż umowa o pracę).</u></p>
9	<p>PYT: Proponujemy zmianę par. 14 ust. 1</p> <p>1. → Za każdy rozpoczęty dzień <u>zwłoki opóźnienia</u> w realizacji Zlecenia w stosunku do terminów określonych w harmonogramie realizacji Zlecenia Zamawiający jest uprawniony do nałożenia na Wykonawcę kary umownej w wysokości 0,5% wynagrodzenia maksymalnego brutto określonego w danym Zleceniu, <u>nie więcej niż 10% wynagrodzenia maksymalnego brutto określonego w danym Zleceniu za wszystkie dni zwłoki</u>, przy czym jeśli zwłoka przekroczy 14 dni, Zamawiającemu przysługuje prawo do wypowiedzenia Zlecenia ze skutkiem natychmiastowym i w takim wypadku jest uprawniony do naliczenia kary umownej, o której mowa w ust. 2 poniżej.</p> <p>ODP: Zamawiający informuje, że modyfikuje projekt umowy zgodnie z poniższym: „Za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia w realizacji Zlecenia w stosunku do terminów określonych w harmonogramie realizacji Zlecenia Zamawiający jest uprawniony do nałożenia na Wykonawcę kary umownej w wysokości 0,5% wynagrodzenia maksymalnego brutto określonego w danym Zleceniu, nie więcej niż 10% wynagrodzenia</p>

	<p>maksymalnego brutto określonego w danym Zleceniu za wszystkie dni opóźnienia, przy czym jeśli zwłoka przekroczy 14 dni, Zamawiającemu przysługuje prawo do wypowiedzenia Zlecenia ze skutkiem natychmiastowym i w takim wypadku jest uprawniony do naliczenia kary umownej, o której mowa w ust. 2 poniżej.”</p>
10	<p><b>PYT:</b> Proponujemy zmianę par. 14 ust. 3</p> <p>3.→ Za każdy przypadek <del>naruszenia obowiązków ochrony ujawnienia</del> Informacji Poufnych, informacji sensytywnych <del>lub danych osobowych</del> powierzonych Wykonawcy do przetwarzania na podstawie Umowy lub Zlecenia Zamawiający jest uprawniony do nałożenia na Wykonawcę kary umownej w wysokości 100 000 (słownie: <del>dziesięć sto tysięcy</del>) złotych <del>jednak nie więcej niż 50 000 (słownie: pięćdziesiąt tysięcy) złotych za wszystkie przypadki ujawnienia.</del> ¶</p> <p><b>ODP:</b> Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody.</p>
11	<p><b>PYT:</b> Proponujemy zmianę par.14 ust. 7 oraz dodanie dwóch dodatkowych ustępów:</p> <p><del>7. Z zastrzeżeniem postanowień niniejszej Umowy przewidujących obowiązek zapłaty kar umownych Wykonawca ponosi odpowiedzialność z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy na zasadach ogólnych z zastrzeżeniem postanowień poniżej.</del> ¶</p> <p>Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności wobec osób trzecich, którym Zamawiający udostępnił Produkt Prac lub ich część, w przypadku gdy w związku z wykorzystaniem lub udostępnieniem Produktu Prac osoba ta poniosła szkodę. Wyłączenie odpowiedzialności, o którym mowa w zdaniu poprzedzającym nie dotyczy odpowiedzialności Wykonawcy wyłącznie względem Zamawiającego – w granicach i na zasadach określonych Umową – wynikającej z wykorzystania lub udostępnienia Produktów Prac Podmiotom Powiązanym. ¶</p> <p><del>Strony postanawiają, że za działania lub zaniechania osób działających w imieniu i na rzecz Wykonawcy, w tym podwykonawców, Wykonawca odpowiada jak za własne działania na zasadzie ryzyka. Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za utracone korzyści, czy utracone planowane oszczędności, a także wyłączona jest możliwość domagania się przez Zamawiającego wykonania zastępczego Umowy.</del> ¶</p> <p><del>Całkowita wysokość odpowiedzialności odszkodowawczej Wykonawcy (ustalonej na podstawie Umowy, ustawy lub na jakiegokolwiek innej podstawie) dochodzonej przez Zamawiającego lub innej osoby, należnych z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania niniejszej Umowy nie może przekroczyć 200% wartości wynagrodzenia brutto określonego w Zleceniu. Zastrzeżenia zawarte powyżej nie będą dotyczyć strat ani szkód wynikających z winy umyślnej Wykonawcy, ani nie będą obowiązywać w zakresie, w jakim są niedozwolone w świetle obowiązujących przepisów prawnych. Wszelkie roszczenia lub postępowania mogą zostać przez Zamawiającego zgłoszone lub wszczęte wyłącznie przeciwko Wykonawcy.</del> ¶</p> <p><b>ODP:</b> Zamawiający nie wyraża zgody.</p>
12	<p><b>PYT:</b> Proponujemy zmianę par. 15 dodanie ustępu 8</p> <p><del>8.→ W przypadku zajścia okoliczności istotnych dla ochrony niezależności audytorskiej podmiotu należącego do globalnej grupy kapitałowej Wykonawcy, Strony podejmą negocjacje w celu wprowadzenia zmian w Umowie lub podjęcia innych dostępnych czynności dla uniknięcia rozwiązania Umowy. O ile będzie to możliwe bez naruszenia ww. przepisów wiążących Wykonawcę i podmioty z jego globalnej grupy, Strony będą dążyć do utrzymania Umowy w mocy lub rozwiązania jej wyłącznie w części niezbędnej dla zachowania niezależności audytorskiej. Wykonawca może być jednak zobowiązany do natychmiastowego rozwiązania Umowy w całości jeśli będzie to konieczne w świetle przepisów i regulacji zawodowych wiążących jego i podmioty należące do jego globalnej grupy.</del> ¶</p> <p><b>ODP:</b> Zamawiający odsyła do odpowiedzi na pytanie nr 7.</p>
13	<p><b>PYT:</b> Proponujemy zmianę par. 3 ust 2 umowy DPA:</p> <p>2.→ Administrator danych ma prawo wydawać Procesorowi wiążące instrukcje dotyczące wdrożenia dodatkowych/nowych środków zabezpieczających, <del>o ile wynikają one z przepisów obowiązującego prawa.</del> Procesor powinien wdrożyć takie środki w terminie uprzednio uzgodnionym z Administratorem danych. ¶</p>



	<b>ODP:</b> Zamawiający wyraża zgodę.
15	<b>PYT:</b> Proponujemy zmianę par. 5 ust. 3 Umowy DPA 3. → Administrator danych uprawniony jest do sprzeciwienia się zmianom Sub-procesorów lub dodaniu nowych Sub-procesorów, o których mowa w ust. 1 powyżej, o ile uzasadni swój sprzeciw bez wskazywania przyczyny, jak również do zażądania zaprzestania powierzania przetwarzania Danych osobowych Sub-procesorowi, w razie stwierdzenia, że nie daje on gwarancji stosowania odpowiednich środków technicznych lub organizacyjnych w celu zapewnienia bezpieczeństwa Danym osobowym. ¶ <b>ODP:</b> Zamawiający nie wyraża zgody.
16	<b>PYT:</b> Proponujemy zmianę umowy DPA par. 6 ust 1 1. → Administrator danych uprawniony jest do dokonania audytu przetwarzania Danych osobowych przez ¶ Procesora (w zakresie, w jakim występuje on w charakterze podmiotu, któremu Administrator danych powierzył do przetwarzania Dane osobowe) na zasadach określonych w niniejszym paragrafie. Na potrzeby niniejszego paragrafu przez Administratora danych rozumie się również audytora zewnętrznego działającego na zlecenie Administratora danych, o ile nie jest on bezpośrednią spółką konkurencyjną Procesora. ¶ <b>ODP:</b> Zamawiający informuje, że zapis został zmodyfikowany i ma obecnie brzmienie: <i>„Administrator danych uprawniony jest do dokonania audytu przetwarzania Danych osobowych przez Procesora (w zakresie, w jakim występuje on w charakterze podmiotu, któremu Administrator danych powierzył do przetwarzania Dane osobowe) na zasadach określonych w niniejszym paragrafie. Na potrzeby niniejszego paragrafu przez Administratora danych rozumie się również audytora zewnętrznego działającego na zlecenie Administratora danych którego wybór zostanie jednak zostanie każdorazowo uzgodniony i dokonany przez Administratora wspólnie i w porozumieniu z Procesorem, przy czym audytorem w żadnym przypadku nie może być podmiot, który prowadzi działalność konkurencyjną wobec Procesora lub jego podmiotów powiązanych lub jest powiązany, bezpośrednio lub pośrednio, z jakimkolwiek podmiotem prowadzącym działalność konkurencyjną wobec Procesora lub jego podmiotów powiązanych .”</i>

Wszelkie zmiany Projektu Umowy, wprowadzone odpowiedziami Zamawiającego na pytania do Projektu Umowy (chyba, że wyraźnie wskazano inaczej) zostały naniesione do Załącznika nr 1 do przedmiotowego pisma i są widoczne w trybie śledzenia zmian.

Z poważaniem,