

Wrocław, 28.10.2024

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn.
„Modernizacja SIP i wdrożenie/modernizacja e-usług wraz z dokumentacją
systemu”, Znak postępowania: CUI-ZZ.3201.13.2024

Zamawiający informuje, że do przedmiotowego postępowania wpłynęły
wnioski o treści jak poniżej. Działając w trybie art. 137 ustawy Prawo
zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2024 r. poz. 1320 ze zm.) Zamawiający
odpowiednio wyjaśnia i zmienia treść SWZ:

Pytanie nr 1

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 1 Definicja Awarii Krytycznej:
„**Awaria lub Podatność** powodująca całkowity brak możliwości korzystania
z Systemu lub Platformy (w tym niedostępność Systemu) albo takie
ograniczenie możliwości korzystania z niego, że przestaje on spełniać swoje
podstawowe funkcje, wada Systemu uniemożliwiająca wykonanie czynności w
Systemie lub na Platformie.”

W przedmiotowej definicji wątpliwości budzi jej ostatnia część obejmująca
zdanie: „, wada Systemu uniemożliwiająca wykonanie czynności w Systemie
lub na Platformie”, które wydaje się nie stanowić ciągu logicznego
wcześniejszej części definicji. Czy zatem zdanie to winno zostać wykreślone
jako pozostawione przypadkowo, czy też definicja ta winna brzmieć:

„**Awaria lub Podatność uniemożliwiająca wykonanie czynności w Systemie
lub na Platformie** i powodująca całkowity brak możliwości korzystania z
Systemu lub Platformy (w tym niedostępność Systemu) albo takie
ograniczenie możliwości korzystania z niego, że przestaje on spełniać swoje
podstawowe funkcje.”?

Odpowiedź:

Na podstawie art. 137 ustawy Pzp Zamawiający zmienia treść SWZ, w ten
sposób że w załączniku nr 9 SWZ – PROJEKT UMOWY, wykreśla z §1
dotychczasową treść Definicji „Awaria Krytyczna” i nadaje jej nowe
brzmienie:

*„**Awaria lub Podatność** powodująca całkowity brak możliwości korzystania z Systemu lub Platformy (w tym niedostępność Systemu) albo takie ograniczenie możliwości korzystania z niego, że przestaje on spełniać swoje podstawowe funkcje **lub** wada Systemu uniemożliwiająca wykonanie czynności w Systemie lub na Platformie.”*

Pytanie nr 2

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 1 Definicja Awarii Niekrytycznej: **„Awaria lub Podatność nie będąca Awarią Krytyczną lub Podatnością Krytyczną**, w szczególności stan, w którym System lub Platforma realizuje funkcjonalności objęte gwarancją lub funkcjonalności wdrożone zgodnie z OPZ, Analizą Powdrożeniową, dokumentacją i zleceniami prac rozwojowych, lecz realizuje je z mniejszą niż standardowa wydajnością, z wykorzystaniem rozwiązań zastępczych zaproponowanych przez Wykonawcę.”

Co Zamawiający rozumie przez „rozwiązania zastępcze zaproponowane przez Wykonawcę” (pojęcie to nie zostało zdefiniowane w umowie) i jakie znaczenie mają te rozwiązania dla przedmiotowej definicji, w znaczeniu jaki wpływ na spełnienie przesłanek definicji Awarii Niekrytycznej ma zastosowanie lub niezastosowanie „rozwiązań zastępczych”?

Odpowiedź:

Zamawiający jako „wykorzystanie rozwiązań zastępczych zaproponowanych przez Wykonawcę” rozumie zaproponowanie przez Wykonawcę takich rozwiązań, które pozwolą na wykonanie pracy w systemie w inny sposób niż podstawowe dedykowane funkcje, np. poprzez wykonanie czynności z poziomu innego modułu.

Rozwiązanie zastępcze powinno dać taki sam efekt końcowy jak dedykowana funkcja systemu.

Pytanie nr 3

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 1 Definicja Informacji Poufnych: „Informacje Zamawiającego, które nie zostały podane do publicznej wiadomości, a zostały przekazane Wykonawcy w związku z realizacją Umowy, które Zamawiający oznaczył jako poufne lub w inny sposób poinformował Wykonawcę, że traktuje je jako poufne.”

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na ograniczenie zakresu Informacji Poufnych do takich, które spełniają przesłanki definicji tajemnicy przedsiębiorstwa w rozumieniu ustawy o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji? Obecny zapis pozwala Zamawiającemu objąć jako Informację Poufną dowolną informację niezależnie od tego, czy ma ona jakiegokolwiek znaczenie czy wartość.

Tymczasem po stronie wykonawcy przetwarzanie Informacji Poufnych wiąże

się ze znaczącym ryzykiem i możliwymi sankcjami i generuje poważne koszty.

Zastrzeżenia wykonawcy potwierdza treść § 18 ust. 2 projektu umowy: „Strony uznają za Informacje Poufne w szczególności informacje techniczne, technologiczne, organizacyjne przedsiębiorstwa lub inne informacje posiadające wartość gospodarczą, które jako całość lub w szczególnym zestawieniu i zbiorze ich elementów nie są powszechnie znane osobom zwykle zajmującym się tym rodzajem informacji albo nie są łatwo dostępne dla takich osób, o ile uprawniony do korzystania z informacji lub rozporządzania nimi podjął, przy zachowaniu należytej staranności, działania w celu utrzymania ich w poufności.” w świetle którego informacjami poufnymi są w szczególności informacje stanowiące tajemnicę przedsiębiorstwa, a więc mogą nimi być także takie, które nie spełniają takiej definicji ustawowej.

Odpowiedź:

Na podstawie art. 137 ustawy Pzp Zamawiający zmienia treść SWZ, w ten sposób że w załączniku nr 9 SWZ – PROJEKT UMOWY, wykreśla dotychczasową treść §18 ust. 2 i nadaje nowe brzmienie:

„Strony uznają za Informacje Poufne informacje techniczne, technologiczne, organizacyjne przedsiębiorstwa lub inne informacje posiadające wartość gospodarczą, które jako całość lub w szczególnym zestawieniu i zbiorze ich elementów nie są powszechnie znane osobom zwykle zajmującym się tym rodzajem informacji albo nie są łatwo dostępne dla takich osób, o ile uprawniony do korzystania z informacji lub rozporządzania nimi podjął, przy zachowaniu należytej staranności, działania w celu utrzymania ich w poufności.”

Pytanie nr 4

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 1 Definicja Obejścia:

„Tymczasowe rozwiązanie zaproponowane przez Wykonawcę, pozwalające Zamawiającemu na pełne korzystanie z Systemu do czasu definitywnego usunięcia Awarii. Obejście nie stanowi usunięcia Awarii.”

Czy Zamawiający dopuści by w ramach zastosowania Obejścia możliwe było również zapewnienie Zamawiającemu częściowego korzystania z Systemu? Przy pozostawieniu wymagania, że Obejście musi zapewnić pełne korzystanie z Systemu do czasu definitywnego usunięcia Awarii, wykonawcy nie będą podejmowali działań w kierunku znalezienia Obejścia nie mając pewności, że w ten sposób przywrócą pełne działanie Systemu. Tym samym skutki Awarii w jej pełnym zakresie będą występowały dłużej niż gdyby doszło do zastosowania (częściowego) Obejścia.

Odpowiedź:

Zamawiający oczekuje, że Wykonawca w przypadku Obejścia zapewni tymczasowe rozwiązanie zaproponowane przez Wykonawcę, pozwalające Zamawiającemu na pełne korzystanie z Systemu do czasu definitywnego usunięcia Awarii.

Pytanie nr 5

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 1 Definicja Wady prawnej obejmuje: „Strony jako wadę prawną rozumieją w szczególności obciążenie Systemu prawem osoby trzeciej, a także ograniczenie w korzystaniu lub rozporządzaniu Systemem, który wynika z decyzji lub orzeczenia właściwego organu lub umowy.”

Przedmiotowa definicja wskazuje na przykłady wady prawnej „ w szczególności”. Jak Zamawiający definiuje zatem wadę prawną co do zasady?

Odpowiedź:

Zamawiający nie widzi podstawy do wskazania przykładów.

Pytanie nr 6

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 2 ust. 5: „Zamawiający jest zobowiązany do współdziałania z Wykonawcą w granicach określonych prawem oraz Umową.”

Czy Zamawiający dopuści możliwość uzgadniania zakresu współdziałania ze strony Wykonawcy także w ramach procedur zarządczych? Opisanie pełnego zakresu współdziałania na etapie projektowania umowy nie jest bowiem możliwe, zarówno od strony technicznej jak i organizacyjnej, a umowa w obecnym kształcie nie oddaje pełnego zaangażowania Zamawiającego w realizację umowy. Dlatego dopiero na etapie realizacji umowy możliwe będzie dokładniejsze doprecyzowanie zakresu zadań jakie ciążyć będą na Zamawiającym.

Odpowiedź:

Zamawiający nie zgadza się na wykreślenie tego postanowienia

Pytanie nr 7

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 2 ust. 6: „W celu uniknięcia wątpliwości przyjmuje się, że jeżeli Strony nie zdefiniowały danego działania niezbędnego do prawidłowej realizacji Umowy jako obowiązku Zamawiającego, to stroną zobowiązaną do wykonania takiego działania jest Wykonawca.”

Czy zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie tego postanowienia? Jego treść powoduje bowiem, że na wykonawcę przerzucone zostaną wszelkie ryzyka związane z brakami i niedoskonałościami w opisie przedmiotu zamówienia. Wykonawca nie ma w tej sytuacji możliwości wyceny przedmiotowych ryzyk, skoro sam Zamawiający nie zauważył potrzeby przyporządkowania danego zadania do którejkolwiek ze Stron. Oznacza to przerzucenie na wykonawcę skutków związanych z uchybieniami po stronie Zamawiającego w zakresie opisu przedmiotu zamówienia, podczas gdy przedmiotowe ryzyko nie powinno obciążać wykonawców.

Odpowiedź:

Zamawiający nie zgadza się na wykreślenie tego postanowienia

Pytanie nr 8

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 2 ust. 7: „Sposób realizacji projektu musi zachować działanie wszystkich usług ArcGIS Server SIP, które są wykorzystywane przez inne systemy Gminy Wrocław.”

Czy Zamawiający może uzupełnić ww. postanowienie poprzez wskazanie usług ArcGIS Server SIP, które są wykorzystywane przez inne systemy Gminy Wrocław.? Bez ich określenia Wykonawca nie może zapewnić ich działania podczas wykonywania umowy ani skalkulować kosztów wykonania tych prac.

Odpowiedź:

Zamawiający nie oczekuje od Wykonawcy konfiguracji poszczególnych usług, a jedynie o takie wdrożenie nowego systemu zarządzania użytkownikami, które zapewni niezakłócone działanie wszystkich usług ArcGIS Server SIP wykorzystywane przez inne systemy Gminy Wrocław. Usługi te działają na odrębnej instalacji ArcGIS Servera, a prace na tym serwerze nie są przedmiotem zamówienia. Jeśli będzie potrzeba wskazania usług ArcGIS Server SIP, które są wykorzystywane przez inne systemy Gminy Wrocław, Zamawiający w trakcie realizacji projektu udostępni taką listę.

Pytanie nr 9

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 3 ust. 5.2.: „Wykonawca w terminie do 10 Dni Roboczych od otrzymania zlecenia Zamawiającego wystosuje do Zamawiającego odpowiedź obejmującą:”

Czy Zamawiający wydłuży termin na przygotowanie odpowiedzi do 21 Dni roboczych? Termin 10 Dni Roboczych Zamawiający przewidział dla siebie by potwierdzić zlecenie realizacji usług Prawa Opcji zgodnie z treścią zlecenia i odpowiedzią Wykonawcy, albo złożyć oświadczenie o rezygnacji z realizacji danych usług Prawa Opcji objętych zleceniem, albo zaprosić Wykonawcę do

negocjacji celem ustalenia zakresu, pracochłonności i terminu realizacji usług. Tymczasem w świetle ust. 5.2 Wykonawca ma znacznie więcej czynności do wykonania i ich realizacja w określonym w projekcie umowy terminie może okazać się niemożliwa.

Odpowiedź:

Na podstawie art. 137 ustawy Pzp Zamawiający zmienia treść SWZ, w ten sposób że w załączniku nr 9 SWZ – PROJEKT UMOWY w § 3 ust. 5.2 wykreśla sformułowanie „10 Dni Roboczych” i zmienia na „20 Dni Roboczych”.

Pytanie nr 10

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 4 ust. 1: „Przeprowadzenie Analizy Przedwdrożeniowej ma na celu uszczegółowienie przedmiotu Umowy i opisanie sposobu jej realizacji. W trakcie prac mających na celu stworzenie Analizy Przedwdrożeniowej Wykonawca, działając zgodnie z najlepszą wiedzą, powinien zweryfikować i przedstawić Zamawiającemu optymalne działania zmierzające do zapewnienia wykonania Umowy i osiągnięcia jej celów. W szczególności Wykonawca powinien zaproponować modyfikację wymagań Zamawiającego dotyczących Systemu Informatycznego, które nie mają uzasadnienia ekonomicznego, funkcjonalnego lub informatycznego. Ostateczną decyzję w zakresie wymagań oraz funkcjonalności podejmie Zamawiający, z uwzględnieniem możliwości wprowadzenia do Umowy zmian stosownie do art. 144 Ustawy prawo zamówień publicznych.”

Czy Zamawiający nie miał w tym przypadku na myśli art. 455 pzp? Art. 144 regulował kwestię zmiany umowy w poprzednio obowiązującej ustawie.

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia we wszystkich dokumentach postępowania zwrot: „art.144” na sformułowanie: „art. 455”

Pytanie nr 11

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 4 ust. 6: „Wykonawca jest zobowiązany w trakcie trwania Fazy I do udostępniania Zamawiającemu roboczych wersji powstającego dokumentu Analizy Przedwdrożeniowej.”

- Jak często Wykonawca ma udostępniać Zamawiającemu roboczą wersję Analizy?
- Co „uruchamia” obowiązek wykonawcy udostępnienia roboczej wersji Analizy? Wezwanie Zamawiającego?
- Jakie konsekwencje dla wykonywanych prac wiązać się będą z udostępnieniem Zamawiającemu roboczej wersji Analizy?

- Czy i jakie działania oraz w jakim terminie Zamawiający podejmie w stosunku do udostępnionej mu roboczej wersji Analizy?

Odpowiedź:

Intencją Zamawiającego w zakresie udostępniania roboczej wersji dokumentu Analizy Przedwdrożeniowej, jest już od początku wykonywania umowy wsparcie Wykonawcy przez Zamawiającego w przygotowaniu jego zawartości w akceptowalnej przez Zamawiającego formie. Szczegóły pracy na tym dokumencie zostaną ustalone przez Strony w ramach procedur zarządczych.

Pytanie nr 12

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 4 ust. 7 - 9:

„7. W terminie do 10 Dni Roboczych od rozpoczęcia odbioru Analizy Przedwdrożeniowej Zamawiający wskaże Wykonawcy uwagi/rozbieżności/wady co do jej treści lub dokona jej przyjęcia.”

8. Wykonawca zobowiązany jest uwzględnić w Analizie Przedwdrożeniowej uwagi/rozbieżności/wady, o których mowa w ust. 7, wskazane przez Zamawiającego i przedłożyć Zamawiającemu poprawiony dokument do odbioru w terminie nie dłuższym niż 10 Dni Roboczych od dnia zgłoszenia uwag/rozbieżności/wad przez Zamawiającego.

9. Po dostarczeniu przez Wykonawcę kolejnej wersji Analizy Przedwdrożeniowej, o której mowa w ust. 8, Zamawiający dokona powtórnego odbioru w terminie do 5 Dni Roboczych. W przypadku powtórnego stwierdzenia uwag/rozbieżności/wad w Analizie Przedwdrożeniowej, Zamawiający wskaże je Wykonawcy w formie protokołu rozbieżności, a Wykonawca będzie miał do 5 Dni Roboczych, na ich uwzględnienie. Procedura będzie powtarzana do czasu dokonania Odbioru Analizy Przedwdrożeniowej lub odstąpienia od Umowy.”

- Kiedy nastąpi rozpoczęcia odbioru Analizy Przedwdrożeniowej? Czy jest to data zgłoszenia Analizy do odbioru czy jakaś (jaka?) późniejsza data?
- Jakie będą skutki, gdy Zamawiający nie przekaze pierwszych uwag w ciągu 10 Dni Roboczych, lecz zrobi to później?
- Co w przypadku, gdy na weryfikację Analizy lub odpowiednio jej poprawienie potrzebne będzie więcej niż 10 / 5 Dni roboczych? Umowa nie przewiduje możliwości wskazania wyznaczenia dłuższych terminów.
- Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę przedmiotowego postanowienia poprzez przejście zasady, że wykonawca winien usunąć uwagi/rozbieżności/wady w terminie adekwatnym do zakresu zgłoszonych uwag/rozbieżności/wady, wyznaczonym przez Zamawiającego, nie krótszym niż 10 (5) Dni Roboczych? Wskazywany z „góry” 10 (5) dniowy

(DR) termin może okazać się zbyt krótki, jeśli uwagi Zamawiającego okażą się zbyt obszerne i czasochłonne do wprowadzenia.

- Jak ma się zdane ostatnie ust. 9: „Procedura będzie powtarzana do czasu dokonania Odbioru Analizy Przedwdrożeniowej lub odstąpienia od Umowy.” do wymagania § 4 ust. 4: „Analiza Przedwdrożeniowa zostanie odebrana w terminie wskazanym w §5 ust. 1 pkt 1) lit. b) Umowy? Czy zapis ten należy rozumieć w ten sposób, że wszystkie czynności odbiorowe opisane w § 4 ust. 7-9 mają się zakończyć w terminie 4 miesięcy o daty zawarcia umowy? Taka interpretacja oznaczałaby znaczące skrócenie terminy na wykonanie Analizy, gdyż zakładając tylko 2 iteracje (2x 10 Dni Roboczych + 2 x 5 Dni Roboczych) czas na pracy wykonawcy nad analizą wyniesienie jedynie 2,5 miesiąca.

Odpowiedź:

Tiret 1. Rozpoczęciem odbioru Analizy Przedwdrożeniowej jest data zgłoszenia dokumentu Analizy do odbioru.

Tiret 2. Jeśli Zamawiający nie przekaze uwag do przedłożonego do odbioru dokumentu w terminach określonych w umowie, Wykonawca nie będzie z tego powodu ponosił konsekwencji naliczenia kar za niedotrzymanie terminu na odbiór Analizy Przedwdrożeniowej, w zakresie proporcjonalnym do powstałego opóźnienia po stronie Zamawiającego.

Tiret 3. Zakładane terminy na weryfikację/poprawianie dokumentu Analizy Przedwdrożeniowej mają na celu intensyfikację prac po stronie Zamawiającego i Wykonawcy. Jeśli będzie potrzeba w kolejnych iteracjach będą mogły być przeprowadzone do skutku, albo odstąpienia od umowy.

Tiret 4. Zamawiający nie zgadza się na zmianę postanowień § 4 ust. 8 – 9 Załącznika nr 9 do SWZ – projekt umowy.

Tiret 5. Wszystkie czynności odbiorowe opisane w § 4 ust. 7-9 Załącznika nr 9 do SWZ – projekt umowy mają się zakończyć w terminie 4 miesięcy o daty zawarcia umowy.

Pytanie nr 13

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 6 ust. 5: "Strony mogą dokonać zmiany osób odpowiedzialnych za realizację przedmiotu Umowy poprzez informację przekazaną w formie pisemnej na adres mailowy kierownika lub z-cy kierownika projektu, (...)" oraz Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 6 ust. 6: „Zmiana osób wymaga zmiany Umowy w formie aneksu.”

Przedmiotowe postanowienia pozostają w sprzeczności (zmiana w drodze powiadomienia vs zmiana w drodze aneksu), a na dodatek ust. 6 blokuje Stronom możliwość dokonania zmiany osób, gdyż druga ze stron może nie

zgodzić się na zawarcie aneksu bez podania przyczyny. Czy w związku z tym Zamawiający zgodzi się na wykreślenie § 6 ust. 6 projektu umowy?

Odpowiedź:

Na podstawie art. 137 ustawy Pzp Zamawiający zmienia treść SWZ, w ten sposób że w załączniku nr 9 SWZ – PROJEKT UMOWY, wykreśla dotychczasową treść §6 ust. 5 i nadaje nowe brzmienie:

„W celu zmiany osób odpowiedzialnych za realizację umowy, konieczne jest przekazanie informacji w formie pisemnej na adres mailowy kierownika lub z-cy kierownika projektu, z zastrzeżeniem, że osoby wymienione po stronie Wykonawcy, muszą mieć doświadczenie i kwalifikacje spełniające minimum wskazane w dokumentach postępowania (SWZ). Wymiana osób po stronie Wykonawcy możliwa jest wyłącznie po przesłaniu, wraz z informacją, o której mowa w zdaniu pierwszym, dokumentów potwierdzających doświadczenie i kwalifikacje osób oraz po akceptacji, w formie pisemnej, przez Zamawiającego, doświadczenia i kwalifikacji tych osób.”

Zmiana wymaga aneksu poprzedzonego procedurą opisaną w ust. 5

Pytanie nr 14

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 7 ust. 9: „Każda ze Stron uprawniona jest do żądania zmiany wysokości wynagrodzenia Wykonawcy, w przypadku zmiany ceny kosztów związanych z realizacją przedmiotu Umowy. Poprzez zmianę kosztów rozumie się wzrost odpowiednio cen lub kosztów, względem kalkulowanych cen oferty Wykonawcy. Wykonawca będzie uprawniony do waloryzacji wynagrodzenia wyłącznie w sytuacji wykazania Zamawiającemu, że na dzień zaistnienia podstaw do waloryzacji, koszty wskazane w ofercie Wykonawcy są niższe aniżeli koszty na dzień złożenia wniosku o waloryzację.”

Wykonawca wskazuje, że wyrażenie „(...) na dzień zaistnienia podstaw do waloryzacji, koszty wskazane w ofercie Wykonawcy (...)” jest niejasne. Koszty wskazane w ofercie Wykonawcy obliczane były na dzień składania oferty, zatem niemożliwe jest ich wskazanie „na dzień zaistnienia podstaw do waloryzacji”.

Czy Zamawiający zgodzi się zatem na poniższą zmianę:

„Każda ze Stron uprawniona jest do żądania zmiany wysokości wynagrodzenia Wykonawcy, w przypadku zmiany ceny kosztów związanych z realizacją przedmiotu Umowy. Poprzez zmianę kosztów rozumie się wzrost odpowiednio cen lub kosztów, względem kalkulowanych cen oferty Wykonawcy. Wykonawca będzie uprawniony do waloryzacji wynagrodzenia wyłącznie w sytuacji wykazania Zamawiającemu, że koszty wskazane w ofercie Wykonawcy są niższe aniżeli koszty na dzień złożenia wniosku o waloryzację.”

Czy Zamawiający zgodzi się zatem na wykreślenie wskazanego fragmentu:

„Kaźda ze Stron uprawniona jest do ężądania zmiany wysokości wynagrodzenia Wykonawcy, w przypadku zmiany ceny kosztów związanych z realizacją przedmiotu Umowy. Poprzez zmianę kosztów rozumie się wzrost odpowiednio cen lub kosztów, względem kalkulowanych cen oferty Wykonawcy. Wykonawca będzie uprawniony do waloryzacji wynagrodzenia wyłącznie w sytuacji wykazania Zamawiającemu, że ~~na dzień zaistnienia podstaw do waloryzacji~~, koszty wskazane w ofercie Wykonawcy są niższe aniżeli koszty na dzień złożenia wniosku o waloryzację.”

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wnioskowaną zmianę SWZ. Waloryzacja wynagrodzenia ma być zabezpieczeniem Stron przed wzrostem kosztów realizacji umowy wywołanymi okolicznościami wskazanymi w umowie. Zwrot: „na dzień zaistnienia podstaw do waloryzacji” odnosi się do kosztu wykonania przedmiotu umowy, który w dniu podjęcia wiadomości o zmianie (np. zmiana ustawy, wzrost kosztów zatrudnienia czy inflacja) jest wyższy (lub niższy) niż pierwotnie wskazany w ofercie. Przykładem takiej waloryzacji jest wzrost stawki VAT. Wykonawca wykonał już 50% wartości umowy, tak więc waloryzacja będzie dotyczyła wyłącznie 50% niewykonanej części umowy, liczonej od dnia zaistnienia podstaw do jej waloryzacji czyli od dnia wejście w życie przepisów zmieniających.

Pytanie nr 15

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 7 ust. 10 pkt 1): „Waloryzacja wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o ust. 9: 1) może nastąpić, gdy wskaźnik kosztów ogłaszany w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego za ostatni miesiąc poprzedzający wniosek o waloryzację wzrośnie o co najmniej 6% (średnioroczny wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych ogółem ogłaszany w Monitorze Polskim w komunikatach Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego wyniesie powyżej 106) w stosunku do wysokości tego wskaźnika w miesiącu zawarcia Umowy”.

Określony przez Zamawiającego „średnioroczny wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych ogółem ogłaszany w Monitorze Polskim w komunikatach Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego” ogłaszany jest raz w roku i określa stosunek średniego wzrostu cen do cen z roku poprzedniego. Niemożliwe jest zatem jego zastosowanie w sposób proponowany przez Zamawiającego, tj. w stosunku miesięcznym. Jednocześnie Prezes GUS nie publikuje wskaźnika miesięcznego określającego procent wzrostu w stosunku do wybranych miesięcy, a dolny limit 6% jakiegokolwiek wskaźnika wzrostu cen nie zapewni w normalnych okolicznościach żadnej waloryzacji wynagrodzenia Wykonawcy. Jak wskazuje KIO: „prawidłowo skonstruowana

klauzula waloryzacyjna powinna służyć równomiernemu rozłożeniu ryzyka kontraktowego i być adekwatna do aktualnej sytuacji rynkowej”¹

Czy Zamawiający zgodzi się na modyfikację zapisu i następujące brzmienie klauzuli waloryzacyjnej z § 7 ust. 10 pkt 1):

„może nastąpić, gdy miesięczny wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych ogłaszany przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego za ostatni miesiąc poprzedzający wniosek o waloryzację będzie wyższy niż 102 w stosunku do wysokości tego wskaźnika w analogicznym miesiącu poprzedniego roku. Zmiana wynagrodzenia nastąpi o wartość procentową ww. wskaźnika.”.

¹ Wyrok KIO z 5.01.2022 r., KIO 3600/21, LEX nr 3351504.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie wnioskowanej zmiany SWZ. Wnioskowana zmiana odnosi się do waloryzacji miesięcznej z uwzględnieniem inflacji pełzającej (0-5%), która jest normalnym wzrostem cen w gospodarce rynkowej. Przeczy to idei ochrony stron przed wzrostem kosztów.

Wykonawca, działając z należytą starannością musi brać pod uwagę procesy rynkowe, odbywające się w znormalizowanych okolicznościach. Potencjalna waloryzacja co 6 miesięcy odnosi się do nadzwyczajnego wzrostu kosztów.

Pytanie nr 16

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 7 ust. 10 pkt 3): „Waloryzacja wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o ust. 9 (...) 3) maksymalna wysokość waloryzacji wynagrodzenia Wykonawcy w czasie trwania Umowy nie przekroczy 2% (słownie: dwa procent)”. Biorąc pod uwagę długość trwania umowy, limit 2% wydaje się limitem za niskim - prawidłowo skonstruowana klauzula waloryzacyjna powinna służyć równomiernemu rozłożeniu ryzyka kontraktowego i być adekwatna do aktualnej sytuacji rynkowej.

Czy Zamawiający zgodzi się na modyfikację zapisu i następującą zmianę wskazanego postanowienia zgodnie z poniższą propozycją:

„maksymalna wysokość waloryzacji wynagrodzenia Wykonawcy w czasie trwania Umowy nie przekroczy 20% (słownie: dwadzieścia procent) w stosunku do wartości wskazanej w ofercie Wykonawcy”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wnioskowaną zmianę. Proponowany wzrost kosztów waloryzacji nie abstrakcyjny. Zamawiający przypomina, że waloryzacja może odbyć się raz na pół roku w odniesieniu do kosztów niezrealizowanego zobowiązania. Tym samym wzrost kosztów nie przekłada się bezpośrednio na przewidywany wzrost wartości całej umowy (tj. wzrost

kosztów niezrealizowanych zobowiązań na poziomie 2% **nie stanowi wzrostu** wynagrodzenia na poziomie 2%).

Pytanie nr 17

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 7 ust. 10 pkt 5): „„Waloryzacja wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o ust. 9 (...) 5) na korzyść Wykonawcy nie będzie mieć zastosowania do wynagrodzenia, które stało się wymagalne bądź powinno stać się wymagalne zgodnie z postanowieniami Umowy przed dniem wejścia w życie zmian, o których mowa w ust. 9.

A contrario z postanowienia wynika, że jeżeli zmiana wynagrodzenia miałaby odbyć się na korzyść Zamawiającego, dopuszczalna jest zmiana wynagrodzenia już wymagalnego lub zapłaconego.

Czy Zamawiający zgodzi się na modyfikację zapisu i w celu zachowania symetrii, wykreśli z pkt. 5 określenia „na korzyść Wykonawcy”?

Odpowiedź:

Zamawiający nie podziela poglądu Wnioskującego. Zapis ma chronić strony przed wzrostem kosztów już zrealizowanych zobowiązań. Czytając zapisy o waloryzacji jako całość, waloryzacja jest niemożliwa przed wejściem w życie zmian i odnosi się do kosztów niezrealizowanych zobowiązań.

Pytanie nr 18

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 8 ust. 8: „Wykonawca dokona zgłoszenia gotowości danego świadczenia do Odbioru w terminie co najmniej 10 Dni Roboczych przed przewidzianym terminem Odbioru, a jeżeli termin nie jest określony – bezzwłocznie po jego wykonaniu. Wykonawca jest zobowiązany przekazać świadczenia w terminie umożliwiającym Odbiór zgodnie z terminami wskazanymi w §5 Umowy. Zgłoszenia powyższego Wykonawca dokonuje w formie elektronicznej.” Przedmiotowy zapis skutkuje tym, że przewidziane projektem umowy terminy są w istocie skrócone dla wykonawcy o 10 Dni Roboczych, czyli realnie o 2 tygodnie.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę, by wykonawca mógł zgłaszać przedmioty odbioru w terminach przewidzianych umową, bez skracania przewidzianego na realizację umowy poprzez konieczność ujmowana w tym czasie iteracji odbiorowych?

Odpowiedź:

Zamawiający nie zgadza się na zmianę zapisów umowy.

Pytanie nr 19

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 8 ust. 8 i 9: „8 (...) Zgłoszenia powyższego Wykonawca dokonuje w formie elektronicznej.” „9. (...)

Potwierdzenie przedstawienia prac do Odbioru następuje w formie elektronicznej.”

Czy Zamawiający przez formę elektroniczną rozumie tę formę w rozumieniu przepisów kodeksu cywilnego (tj. z elektronicznym podpisem kwalifikowanym) czy w istocie formę dokumentową w znaczeniu korespondencji e’mail?

Odpowiedź:

E-mail będzie formą wystarczającą.

Pytanie nr 20

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 8 ust. 12: „W przypadku zgłoszenia uwag przez Zamawiającego Wykonawca w terminie ustalonym przez Strony, lecz nie dłuższym niż 10 Dni Roboczych usunie wszystkie zgłoszone Wady lub inne nieprawidłowości i przedstawi świadczenie do ponownego Odbioru. Procedura będzie powtarzana do czasu dokonania Odbioru lub odstąpienia od Umowy.”

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę przedmiotowego postanowienia poprzez przejęcie zasady, że wykonawca winien usunąć Wady i nieprawidłowości w terminie adekwatnym do zakresu zgłoszonych Wad i nieprawidłowości, wyznaczonym przez Zamawiającego, nie krótszym niż 10 Dni Roboczych? Wskazywany z „góry” 10 dniowy (DR) termin może okazać się zbyt krótki, jeśli uwagi Zamawiającego okażą się zbyt obszerne i czasochłonne do wprowadzenia. Wprowadzone do umowy postanowienie ust. 13 nie rozwiązuje sytuacji: „W wyjątkowych sytuacjach potwierdzonych przez Strony Umowy, Zamawiający ma prawo do wyznaczenia dłuższego terminu niż wskazany w ust. 12.” Nie wiadomo bowiem od czego zależą „wyjątkowe” sytuacje, jakie sytuacje są uznawane za „wyjątkowe” oraz jak Strony mają potwierdzać zaistnienie tych sytuacji.

Odpowiedź:

Zamawiający nie zgadza się na zmianę zapisów umowy.

Pytanie nr 21

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 8 ust. 14: „Za dzień Odbioru uważa się dzień podpisania przez Zamawiającego Protokołu Odbioru, chyba, że inna data została wskazana w Protokole Odbioru. Protokół Odbioru sporządzony zostanie w formie pisemnej (papierowej lub w formie elektronicznej), pod rygorem nieważności; na wzorze formularza zgodnym z Załącznikiem nr 2 do Umowy. O ile z Umowy lub przepisów prawa nie wynika inaczej, jedynie podpisany Protokół Odbioru jest podstawą do dokonania zapłaty odpowiedniej części wynagrodzenia.”

Czy Zamawiający wyrazi zgodę by dniem odbioru był dzień zgłoszenia do odbioru, po którym następuje odbiór? Przy takim zapisie ryzyko przedłużenia przez Zamawiającego czasu na odbiór i braku natychmiastowego podpisania protokołu odbioru po zakończonej weryfikacji zostaje przerzucony na wykonawcę, który nie ma żadnego wpływu na te czynności.

Odpowiedź:

Zamawiający nie zgadza się na zmianę zapisu w umowie

Pytanie nr 22

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 9 ust. 4: „System, przez cały okres świadczonych Usług Utrzymania musi zachować wszystkie funkcjonalności wskazane Umową i wykonanymi Pracami Dodatkowymi i Usługami Rozwoju oraz musi uwzględniać wszystkie zmiany w przepisach prawa mających bezpośredni wpływ na funkcjonowanie Systemu dot. bezpieczeństwa informacji, ochrony danych osobowych oraz dostępności cyfrowej (WCAG).”

Czy Zamawiający może wskazać listę aktów prawnych z którymi System winien zachować zgodność? Pojęcie dostępności cyfrowej czy bezpieczeństwa informacji są dosyć niedookreślone, co może powodować wątpliwości co do interpretacji przedmiotowego wymagania.

Odpowiedź:

Lista aktów dot. bezpieczeństwa informacji, ochrony danych osobowych oraz dostępności cyfrowej (WCAG), znajduje się w wymaganiach prawnych w dokumencie OPZ. Zapisy dotyczą zmian w tych aktach i ewentualnych nowych aktach, które będą regulować te zagadnienia.

Pytanie nr 23

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 9 ust. 5 pkt 2): „Usługi Utrzymania obejmują: (...) 2) kompleksowe utrzymanie elementów Systemu wytworzonych przez Wykonawcę,”

Co Zamawiający rozumie pod pojęciem utrzymania elementów Systemu? „Utrzymanie” jest tu bowiem definiowane przez „kompleksowe utrzymanie”, co nie pozwala na interpretację wymagań Zamawiającego.

Odpowiedź:

Na podstawie art. 137 ustawy Pzp Zamawiający zmienia treść SWZ, w ten sposób że w załączniku nr 9 SWZ – PROJEKT UMOWY, wykreśla dotychczasową treść §9 ust. 5 pkt 2) i nadaje nowe brzmienie:

„2) utrzymanie elementów Systemu wytworzonych przez Wykonawcę,”.

Pytanie nr 24

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 9 ust. 5 pkt 3): „Usługi Utrzymania obejmują: (...) „aktualizację Systemu w sposób nie pogarszający wytworzonych w ramach Umowy przez Wykonawcę funkcjonalności, w tym integracji z innymi systemami wykorzystywanymi przez Zamawiającego, z wyłączeniem skutków które powodują wdrażanie w tych systemach zmiany”.

Czy Zamawiający zgodzi się na wykreślenie części tego postanowienia, obejmującego słowa: „w tym integracji z innymi systemami wykorzystywanymi przez Zamawiającego,”? Wykonawca nie jest w stanie oszacować jakie zmiany w zewnętrznych systemach zostaną zastosowane przez Zamawiającego, jakie integracje przeprowadzi Zamawiający. Ponadto niezrozumiała pozostaje ostatnia część zdania: „(...) z wyłączeniem skutków które powodują wdrażanie w tych systemach zmiany” – co Zamawiający ma na myśli w ramach tej części wymagania?

Odpowiedź:

Zamawiający nie zgadza się na modyfikację zapisów. Integracje z innymi systemami Zamawiającego są wskazane w dokumencie OPZ. Ze względu na to, że w tych systemach mogą zajść po wdrożeniu Systemu zmiany, które mogą spowodować konieczność wprowadzenia zmian we wdrożonych integracjach, Zamawiający nie oczekuje od Wykonawcy, że w ramach Usług Utrzymania zrealizuje takie zmiany.

Pytanie nr 25

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 9 ust. 5 pkt 4): „Usługi Utrzymania obejmują: (...) „dostosowywanie i uaktualnianie Systemu do zmieniających się wersji oprogramowania dostarczanych przez podmioty trzecie oraz zmian w oprogramowaniu użytkowanym przez użytkowników końcowych (m.in. dostosowywania Systemu do wymagań najnowszych wersji przeglądarek internetowych dla przeglądarek o udziale rynku większym niż 0.5% w Polsce, w ujęciu wspólnym dla platform mobilnych i desktopowych w danym roku),”

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie wymagania dostosowywanie i uaktualnianie Systemu do zmieniających się wersji oprogramowania dostarczanych przez podmioty trzecie? – podobnie jak w poprzednich przypadkach wykonawca nie jest w stanie oszacować ryzyka związanego z tymi zmianami, gdyż nie jest w stanie określić, czy i jakie zmiany będą wprowadzone i jak mogą one wpłynąć na działanie Systemu.

Odpowiedź:

Na podstawie art. 137 ustawy Pzp Zamawiający zmienia treść SWZ, w ten sposób że w załączniku nr 9 SWZ – PROJEKT UMOWY, wykreśla dotychczasową treść §9 ust. 5 pkt 4) i nadaje nowe brzmienie:

„4) dostosowywanie i uaktualnianie Systemu do zmieniających się wersji oprogramowania dostarczanych przez podmioty trzecie (w przypadku gdy jest to niezbędne do prawidłowego i bezpiecznego działania Systemu lub zachowania wsparcia producenta tego oprogramowania) oraz zmian w oprogramowaniu użytkowanym przez użytkowników końcowych (m.in. dostosowywania Systemu do wymagań najnowszych wersji przeglądarek internetowych dla przeglądarek o udziale rynku większym niż 0.5% w Polsce, w ujęciu wspólnym dla platform mobilnych i desktopowych w danym roku). W przypadku gdy działanie komponentu systemu jest uzależnione od zewnętrznego oprogramowania narzuconego przez Zamawiającego, wymagania dotyczące kompatybilności przeglądarek będą zgodne z wymaganiami tego oprogramowania,“.

Pytanie nr 26

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 10 ust. 6: „Zamawiający nie jest zobowiązany do wydania Systemu lub jego elementu w celu świadczenia usług gwarancyjnych, w rozumieniu przepisów Kodeksu cywilnego o gwarancji.”

Co Zamawiający miał na myśli w ramach przedmiotowego postanowienia?
Bez wydania wykonawcy Systemu i zapewnienia do niego dostępu, wykonawca nie będzie miał możliwości świadczenia gwarancji.

Odpowiedź:

Zgodnie z art. 580 § 1 kc do obowiązku korzystającego z gwarancji jest dostarczenie rzeczy na koszt gwaranta do miejsca wskazanego w gwarancji lub do miejsca, w którym rzecz została wydana przy udzieleniu gwarancji, chyba że z okoliczności wynika, iż wada powinna być usunięta w miejscu, w którym rzecz znajdowała się w chwili ujawnienia wady.

Ze względu na charakterystykę umowy, nie jest możliwe dostarczenie Systemu do gwaranta, na co wskazuje postanowienie. Natomiast Zamawiający umożliwi dostęp do Systemu.

Pytanie nr 27

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 10 ust. 8: „W przypadku zaprzestania realizacji Usług Utrzymania bieg terminu gwarancji rozpoczyna się od daty zaprzestania świadczenia Usługi Utrzymania przez Wykonawcę.”

- Co Zamawiający rozumie przez „zaprzestania realizacji Usług Utrzymania”? Wykonawca zaprzestanie świadczenia tych usług np. po upływie terminu ich świadczenia. Czy w takim przypadku po tym terminie ma jeszcze obowiązywać rok gwarancji?
- Czy Zamawiający wyrazi zgodę na uzupełnienie zapisów projektu umowy o zapis przewidujący utratę gwarancji w wypadku jakiegokolwiek ingerencji w

przedmiot gwarancji przez Zamawiającego lub osoby trzecie?
Postanowienie § 10 ust. 11 projektu umowy „Zamawiający traci uprawnienia z gwarancji w zakresie w jakim Zamawiający lub osoby przez niego upoważnione dokonał modyfikacji Systemu **bez przeprowadzenia konsultacji z Wykonawcą.**” Nic w tym zakresie nie zmienia – samo przeprowadzenie konsultacji nie oznacza, że sprzeciw wykonawcy blokuje zmiany w systemie, więc teoretycznie Zamawiający może przeprowadzić konsultacje, nie uwzględnić sugestii wykonawcy, zmienić system po czym podnieść roszczenia z gwarancji.

Odpowiedź:

Tiret 1. Poprzez „zaprzestania realizacji Usług Utrzymania” Zamawiający rozumie zakończenie realizacji z jakiegokolwiek powodu, oraz Zamawiający oczekuje, że gwarancja będzie obowiązywać rok od tego terminu.

Tiret 2. Zamawiający zmienia treść SWZ, w ten sposób, że w załączniku nr 9 SWZ – PROJEKT UMOWY, wykreśla dotychczasową treść § 10 ust. 11 i nadaje nowe brzmienie:

„11. Zamawiający traci uprawnienia z gwarancji w zakresie w jakim Zamawiający lub osoby przez niego upoważnione dokonał modyfikacji Systemu bez uzgodnienia jej z Wykonawcą.”

Pytanie nr 28

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 11 ust. 2 pkt 1) lit. a) i b): „Z chwilą podpisania przez strony Protokołu Odbioru poszczególnych Etapów, Wykonawca udziela Zamawiającemu, w ramach wynagrodzenia określonego w § 12 Umowy, niewyłącznej licencji na korzystanie z utworów objętych Umową przez nieograniczoną liczbę uczestników do dnia podpisania przez strony Protokołu Odbioru Końcowego, tj.: 1) w odniesieniu do utworów będących programami na następujących polach eksploatacji:

a) trwałe lub czasowe zwielokrotnianie programu komputerowego w całości lub części jakimikolwiek środkami i w jakiegokolwiek formie,

b) tłumaczenia, przystosowywania, zmian układu lub jakichkolwiek innych zmian w programie komputerowym, z zachowaniem praw osoby, która tych zmian dokonała, w tym przystosowanie, zmiana układu i wykonania jakiegokolwiek części Systemu w zakresie wynikającym z dostępnych funkcji programu, tj. dostarczonych rozwiązań do jego parametryzacji i dostosowania do potrzeb Zamawiającego,” Z postanowienia tego wynika, że Zamawiający zamierza korzystać z niedokończonego jeszcze Systemu i za który jeszcze nie zapłacił (odbioru dotyczą Etapów w ramach danej Fazy, a płatności są dokonywane poza zakończeniu Fazy).

– Czy Zamawiający zgodzi się na wykreślenie § 11 ust. 2 pkt 1) lit. b)?
Wykonawca nie może pozwolić Zamawiającemu na modyfikowanie

wdrażanego jeszcze systemu. Poza tym elementy systemu pochodzące od podmiotów trzecich nie przewidują możliwości modyfikowania oprogramowania przez Klienta, a uzyskanie takiego uprawnienia nie jest możliwe. Z kolei wykorzystanie dostępnych funkcji programu nie oznacza modyfikowania programu (nie jest objęte tym polem eksploatacji), więc jeśli Zamawiający chce korzystać z możliwości wykorzystania istniejących funkcji programu, wystarczy mu pole eksploatacji wskazane w § 11 ust. 2 pkt 1) lit. a).

- W jakie sposób Zamawiający zamierza rozwiązać problem błędów generowanych przez użytkowników końcowych w trakcie realizowanie równoległych prac przez wykonawcę? W tym czasie, do momentu podpisania protokołu odbioru końcowego Zamawiającemu nie będzie przysługiwała gwarancja ani nie będą świadczone usług utrzymania.
- Czy Zamawiający zgodzi się na dokonywanie płatności po odbiorze danego Etapu?

Odpowiedź:

Tiret 1. Zamawiający nie zgadza się na zmianę zapisów.

Tiret 2. Zamawiający zakłada, że produkcyjne wykorzystanie Systemu będzie uruchomione po Odbiorze Końcowym. W związku z tym nie powinien wystąpić problem modyfikacji wdrażanego jeszcze Systemu i błędów generowanych przez użytkowników.

Tiret 3. Zamawiający nie zgadza się na zmianę zapisów

Pytanie nr 29

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 11 ust. 3: „Z chwilą podpisania przez strony Protokołu Odbioru Końcowego, Wykonawca udziela Zamawiającemu, w ramach wynagrodzenia określonego w § 12 Umowy, nieograniczonej w czasie, niewyłącznej, nieodwołalnej licencji bez możliwości jej wypowiedzenia na korzystanie z utworów objętych Umową przez nieograniczoną liczbę uczestników, tj.: 2) w odniesieniu do Systemu na następujących polach eksploatacji:

- a) trwałe lub czasowe zwielokrotnianie programu komputerowego w całości lub części jakimikolwiek środkami i w jakiegokolwiek formie,
- b) tłumaczenia, przystosowywania, zmian układu lub jakichkolwiek innych zmian w Systemie, z zachowaniem praw osoby, która tych zmian dokonała, w tym przystosowanie, zmiana układu i wykonania jakiegokolwiek części Systemu w zakresie wynikającym z dostępnych funkcji Systemu tj. dostarczonych rozwiązań do jego parametryzacji i dostosowania do potrzeb Zamawiającego,

3) W odniesieniu do innych utworów stanowiących programy komputerowe na następujących polach eksploatacji:

a) trwałe lub czasowe zwielokrotnianie programu komputerowego w całości lub części jakimikolwiek środkami i w jakiegokolwiek formie,

b) tłumaczenia, przystosowywania, zmian układu lub jakichkolwiek innych zmian w programie komputerowym, z zachowaniem praw osoby, która tych zmian dokonała, w tym przystosowanie, zmiana układu i wykonania jakiegokolwiek części programu w zakresie wynikającym z dostępnych funkcji programu tj. dostarczonych rozwiązań do jego parametryzacji i dostosowania do potrzeb Zamawiającego,

4) w odniesieniu do utworów stanowiących Dokumentację na następujących polach eksploatacji:

a) w zakresie utrwalania i zwielokrotniania - wytwarzanie określoną techniką egzemplarzy utworów, w tym techniką drukarską, reprograficzną, zapisu magnetycznego oraz techniką cyfrową;

b) w zakresie rozpowszechniania utworów - publiczne wykonanie, wystawienie, wyświetlenie, odtworzenie, a także publiczne udostępnianie utworu w taki sposób, aby każdy mógł mieć do niego dostęp w miejscu i w czasie przez siebie wybranym;

c) w zakresie rozpowszechniania utworów w sposób inny niż określony powyżej- publiczne wykonania, wystawienie, wyświetlenie, odtworzenie oraz nadawanie i reemitowanie, a także publiczne udostępnienie utworów w taki sposób aby każdy miał do niego dostęp w miejscu i czasie przez siebie wybranym,"

- Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie wymagania udzielenia nieodwołalnej licencji bez możliwości jej wypowiedzenia? W przypadku oprogramowania lub dokumentacji pochodzących osób trzecich, uzyskanie takich licencji nie będzie możliwe.
- Czy Zamawiający zgodzi się na wykreślenie § 11 ust. 2 pkt 2) i 3) lit. b)? Wykonawca nie może pozwolić Zamawiającemu na modyfikowanie systemu i oprogramowania komputerowego, na który udziela gwarancji i który opcjonalnie obejmuje usługami utrzymania. Poza tym elementy systemu pochodzące od podmiotów trzecich nie przewidują możliwości modyfikowania oprogramowania przez Klienta, a uzyskanie takiego uprawnienia nie jest możliwe.
- Jakie oprogramowanie komputerowe inne niż System Zamawiający ma na myśli w § 11 ust. 2 pkt 3)?
- Czy Zamawiający zgodzi się na wykreślenie § 11 ust. 2 pkt 4) lit. b) i c)? Biorąc pod uwagę, że pojęcie Dokumentacji obejmuje Dokumentację Systemu; w tym m.in. Dokumentację Administracyjną, Dokumentację

Użytkownika, Dokumentację Techniczną, Dokumentację Przetwarzania Danych osobowych, przewidywanie tak szerokiej możliwości rozpowszechniania tych utworów jest zbyt daleko idące.

- W jaki sposób Zamawiający zamierza rozwiązać problem udostępnienia oprogramowania osób trzecich (zewnętrznych producentów), którzy oferują własne warunki licencyjne i w przypadku których wykonawca może udzielać jedynie sublicencji na warunkach określonych przez producentów lub pośredniczących przy zawarciu umowy licencyjnej między producentem i Zamawiającym? Projekt umowy zupełnie nie reguluje tej kwestii.

Odpowiedź:

Tiret 1, 2, 4. Zamawiający nie zgadza się na zmianę zapisów. W przypadku kiedy realizacja umowy nie jest możliwa bez użycia oprogramowania lub dokumentacji pochodzących od osób trzecich, a uzyskanie takich licencji nie będzie możliwe Zamawiający dopuszcza dokonanie zmian w umowie.

Tiret 3 Zamawiający nie zamierza zmieniać zapisów w tym zakresie. Zamawiający chce mieć taką możliwość, nie oznacza to że będzie z niej szeroko korzystał.

Pytanie nr 30

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 11 ust. 4: „Udzielone licencje, chyba że Umowa wyraźnie wskazuje inaczej:

- 1) muszą zapewniać prawo do dowolnego przetwarzania przedmiotu zamówienia i sporządzanie jego kopii w dowolnej ilości egzemplarzy;
- 2) muszą zapewniać prawo do opracowywania na ich podstawie dowolnych warstw przestrzennych, baz danych i innych materiałów pochodnych;
- 3) muszą zapewniać prawo do nieograniczonego dysponowania danymi i opracowaniami powstałymi w wyniku przetworzenia przedmiotu zamówienia przez Zamawiającego lub podmioty działające z jego upoważnienia;
- 4) muszą zapewniać prawo do przekazywania (także z prawem dalszej redystrybucji) przedmiotu zamówienia lub jego fragmentów osobom fizycznym i prawnym na dowolnych warunkach (zgodnych z licencją) i w dowolnej formie.

Co Zamawiający ma na myśli w kontekście cytowanego zapisu, w zakresie:

- Pkt 1: „prawo do dowolnego przetwarzania przedmiotu zamówienia i sporządzanie jego kopii w dowolnej ilości egzemplarzy”? W przypadku oprogramowania komputerowego producenci nie przewidują tego typu licencji.
- Pkt 2 – co Zamawiający ma na myśli przez materiały pochodne?

- Pkt 3 – co Zamawiający ma na myśli przez: „opracowaniami powstałymi w wyniku przetworzenia przedmiotu zamówienia przez Zamawiającego lub podmioty działające z jego upoważnienia”? Umowa nie przewiduje możliwości korzystania z opracowań przedmiotu zamówienia

Odpowiedź:

Tiret 1. Zamawiający nie zgadza się na zmianę zapisów. W przypadku kiedy realizacja umowy nie jest możliwa bez użycia oprogramowania lub dokumentacji pochodzących od osób trzecich, a uzyskanie takich licencji nie będzie możliwe Zamawiający dopuszcza dokonanie zmian w umowie.

Tiret 2. Zamawiający zmienia treść SWZ poprzez usunięcie w Załączniku nr 9 do SWZ – PROJEKT UMOWY § 11 ust. 4: pkt 2).

Tiret 3. Zapis należy rozumieć zgodnie z brzmieniem tego postawienia.

Pytanie nr 31

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 11 ust. 5: „W przypadku zgłoszenia przez osoby trzecie roszczeń wskazujących, iż korzystanie z jakiegokolwiek utworu objętego Umową narusza prawa własności intelektualnej przysługujące tym osobom, lub ich następcom prawnym, Zamawiający poinformuje Wykonawcę o takich roszczeniach, a Wykonawca podejmie niezbędne działania mające na celu zażegnanie sporu i poniesie w związku z tym wszelkie koszty z tym związane. Zamawiający zobowiązuje się do nie podejmowania bezpośrednich czynności bez konsultacji z Wykonawcą. W przypadku wytoczenia przeciwko Zamawiającemu lub innemu podmiotowi uprawnionemu na podstawie Umowy powództwa z tytułu naruszenia praw własności intelektualnej, Wykonawca wstąpi do postępowania w charakterze strony pozwanej, a w razie braku takiej możliwości wystąpi z interwencją uboczną po stronie pozwanej oraz pokryje wszelkie z tym związane koszty i odszkodowania, w tym potwierdzone prawomocnym wyrokiem sądu koszty obsługi prawnej zasądzone od Zamawiającego lub jego następców prawnych.”

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na uzupełnienie tego postanowienia o zapis, zgodnie z którym wykonawca będzie w opisanym wyżej przypadku miał kontrolę nad prowadzonymi działaniami (negocjacjami, procesem) i że bez zgody wykonawcy Zamawiający nie podejmie żadnej czynności w tej sprawie? Amo zdanie o niepodjęciu czynności bez konsultacji z wykonawcą nic nie zmienia, bo Zamawiający może skonsultować określone działanie, po czym nie zastosować się do sugestii wykonawcy.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

Pytanie nr 32

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 11 ust. 6: „Wykonawca, przekaze Zamawiającemu wraz z Protokołem Odbioru Końcowego oraz na okoliczność zakończenia bądź rozwiązania Umowy do zdeponowania kompletne kody źródłowe wraz z ich opisem i komentarzem, a także wszystkie elementy umożliwiające instalację i uruchomienie Systemu. Opis i komentarz muszą umożliwiać ich samodzielną interpretację, modyfikację i rozwój przez Zamawiającego.”

Wykonawca wskazuje, że wydanie kodu źródłowego nie jest niezbędne do eksploatacji oprogramowania. Biorąc także pod uwagę, że przedmiotem umowy jest gwarancja oraz usługi utrzymania, uzasadnieniem wydania kodu nie może być także naprawa błędów przez Zamawiającego. Ponadto, w przypadku oprogramowania osób trzech wydanie kodu nie będzie możliwe.

Czy zatem Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie tego postanowienia lub przynajmniej jego ograniczenie do elementów Systemu wykonanych wyłącznie na potrzeby Zamawiającego?

Odpowiedź:

Na podstawie art. 137 ustawy Pzp Zamawiający zmienia treść SWZ, w ten sposób że w załączniku nr 9 SWZ – PROJEKT UMOWY, wykreśla dotychczasową treść §11 ust. 6 i nadaje nowe brzmienie:

*„6. Wykonawca, przekaze Zamawiającemu wraz z Protokołem Odbioru Końcowego oraz na okoliczność zakończenia bądź rozwiązania Umowy do zdeponowania kompletne kody źródłowe wraz z ich opisem i komentarzem **dla elementów Systemu wykonanych na potrzeby Zamawiającego**, a także wszystkie elementy umożliwiające instalację i uruchomienie Systemu. Opis i komentarz muszą umożliwiać ich samodzielną interpretację, modyfikację i rozwój przez Zamawiającego.”*

Pytanie nr 33

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 13 ust. 7: „Poziom kar umownych w związku z realizacją Umowy nie przekroczy 50 % wartości wynagrodzenia, o którym mowa w § 12 ust. 1 Umowy.”

Czy w świetle tego zapisu oraz w stosunku do warunków poprzednio prowadzonego postępowania zapis ten oznaczać, ma że odpowiedzialność odszkodowawcza na podstawie umowy ma być nielimitowana?

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę tego postanowienia w następujący:

„Całkowita łączna odpowiedzialność Stron z tytułu szkód wyrządzonych drugiej Stronie w związku z realizacją Umowy, w tym kar umownych, odszkodowania uzupełniającego oraz po jej ustaniu/rozwiązaniu bez względu

na podstawie prawną, sposób oraz przyczynę, nie przekroczy 50 % wartości wynagrodzenia, o którym mowa w § 12 ust. 1 Umowy.”?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

Pytanie nr 34

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 13 ust. 8: „Ograniczenie odpowiedzialności, o którym mowa w ust. 7 powyżej nie ma zastosowania w odniesieniu do:

- 1) Szkód wyrządzonych drugiej Stronie Umowy umyślnie oraz w wyniku rażącego niedbalstwa;
- 2) Szkód wyrządzonych Zamawiającemu, które wynikają z Wad Prawnych dostarczonych utworów, a w szczególności w związku z roszczeniami osób trzecich podniesionymi w związku z naruszeniem przez Zamawiającego ich praw własności intelektualnej w następstwie używania utworów.
- 3) Szkód wyrządzonych Zamawiającemu w związku z naruszeniem zobowiązań Wykonawcy opisanych w § 18 Umowy (Przetwarzanie danych osobowych) i w § 19 Umowy (Poufność).

Jak Zamawiający rozumie to postanowienie w kontekście wprowadzone zmiany do projektu umowy w stosunku do poprzedniego postępowania, zważywszy w obecnej umowie ust. 7 dotyczy kar umownych a nie odszkodowania?

Czy zapis ten należy rozumieć jako możliwość naliczania Nielimitowanych kar umownych? Jak w takim razie Zamawiając zamierza pogodzić ten zapis z art. 436 pkt 3) pzp?

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na:

- ograniczenie zakresu zastosowania pkt 2) wyłącznie do oprogramowania dedykowanego wykonawcy tworzonego na potrzeby tej umowy? W przypadku oprogramowania osób trzecich większość producentów wyłącza lub ogranicza tę odpowiedzialność, więc pozostawienie przedmiotowego postanowienia oznaczałoby przyjęcie pełnego ryzyka przez wykonawcę, co musi znaleźć swoje odzwierciedlenie w cenie ofertowej;
- wykreślenie pkt 3) – Nielimitowana odpowiedzialność w tym zakresie powoduje dla wykonawców istotne ryzyko, co musi znaleźć swoje odzwierciedlenie w cenie ofertowej;

Odpowiedź:

Na podstawie art. 137 ustawy Pzp, Zamawiający zmienia brzmienie w § 13 ust. 8 Załącznika nr 9 do SWZ – PROJEKT UMOWY

z: „Ograniczenie odpowiedzialności, o którym mowa w ust. 7 powyżej nie ma zastosowania w odniesieniu do:

na:

„Ograniczenie odpowiedzialności, o której mowa w ust. 7 powyżej, zatem odpowiedzialność w zakresie kar umownych jest do 100% wartości wynagrodzenia, nie ma zastosowania w odniesieniu do:”

Pytanie nr 35

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 13 – Kary umowne. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wysokości kar umownych zgodnie z propozycjami wykonawcy? Zawarte w projekcie umowy wartości są bowiem zdecydowanie zbyt wysokie lub nadmiernie restrykcyjne.

Zapisy projektu umowy	Propozycje wykonawcy
Zamawiający ma prawo dochodzenia kary umownej za zwłokę w realizacji Umowy w przypadku:	
1) Zwłoki w terminie Odbioru Analizy Przedwdrożeniowej, o którym mowa w §5 ust. 1 pkt 1) lit. a) w wysokości 0,5% wynagrodzenia, o którym mowa w §12 ust. 2 pkt 1) lit. a) za każdy rozpoczęty dzień zwłoki,	0,1 % wynagrodzenia
2) Zwłoki w terminie Odbioru Końcowego w wysokości 0,3% wynagrodzenia, o którym mowa w §12 ust. 2 pkt 1) za każdy rozpoczęty dzień zwłoki.	0,1 % wynagrodzenia
2. Zamawiający ma prawo dochodzenia następujących kar umownych za zwłokę w realizacji terminów wskazanych w SLA – Załącznik nr 6 Umowy dla Czasu Naprawy oraz Czasu Obejścia w ramach Gwarancji i Usług Utrzymania;	

<p>1) w wysokości 1000 zł za każdy rozpoczęty dzień zwłoki w dotrzymaniu Czasu Obejścia/Czasu Naprawy - w przypadku Wad zaklasyfikowanych jako Awarie Krytyczne,</p>	<p>100 zł</p>
<p>2) w wysokości 500 zł za każdy rozpoczęty dzień zwłoki w dotrzymaniu Czasu Obejścia/Czasu Naprawy - w przypadku Wad zaklasyfikowanych jako Awarie Niekrytyczne,</p>	<p>50 zł</p>
<p>3. Zamawiający ma prawo dochodzenia kar umownych w zakresie Usług Rozwoju:</p>	
<p>1) Za zwłokę w przedstawieniu odpowiedzi z warunkami realizacji Usługi objętej prawidłowo wykonanym (zgłoszonym Wykonawcy) zleceniem w wysokości 300 zł za każdy dzień zwłoki,</p>	<p>Wykonawca proponuje usunięcie tej kary</p>
<p>2) Za zwłokę w wykonaniu Usługi w wysokości 0,5 % wynagrodzenia z tytułu usługi realizowanej na podstawie danego zlecenia, za każdy dzień zwłoki, przy czym kary umowne z tego tytułu nie przekroczą wartości wynagrodzenia należnego Wykonawcy za realizację usługi objętej danym zleceniem.</p>	<p>0,1 % wynagrodzenia</p>
<p>4. Ponadto, Zamawiający ma prawo dochodzenia następujących kar umownych:</p>	

<p>1) W przypadku naruszenia zasad ochrony Informacji Poufnych – w wysokości 2000 zł, za każdy przypadek naruszenia;</p>	<p>1000 zł oraz doprecyzowanie konkretnych naruszeń uzasadniających nałożenie kary; w obecnym kształcie każde odstępstwo od zapisów umowy dot. Informacji Poufnych może stanowić podstawę nałożenie takiej kary;</p>
<p>2) W przypadku naruszenia zasad ochrony lub w przypadku naruszenia zasad przetwarzania danych osobowych opisanych w Umowie o przetwarzaniu danych osobowych – w wysokości 5000 zł, za każdy przypadek naruszenia;</p>	<p>1500 zł oraz doprecyzowanie konkretnych naruszeń uzasadniających nałożenie kary; w obecnym kształcie każde odstępstwo od zapisów umowy dot. przetwarzania danych osobowych może stanowić podstawę nałożenie takiej kary;</p>
<p>3) W przypadku odstąpienia przez Zamawiającego od Umowy z powodu okoliczności leżących po stronie Wykonawcy - w wysokości 30 % wynagrodzenia określonego w § 12 ust. 1 Umowy;</p>	<p>10 % wynagrodzenia</p>
<p>4) W przypadku wystąpienia Wad Prawnych w przekazanych lub licencjonowanych Zamawiającemu utworach - w wysokości 10 % wynagrodzenia określonego w § 12 ust. 1 Umowy za każdy przypadek.</p>	<p>Wykonawca wnioskuje o wykreślenie tej kary – jest bowiem ona oparta na zasadzie ryzyka (wystąpienie wady nie musi być zawinione przez wykonawcę). Poza tym kara za wystąpienie takiego przypadku w wysokości 10% wynagrodzenia jest skrajnie wygórowana.</p>
<p>5. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 5000 zł brutto za każdorazowe zdarzenie, w</p>	<p>1000 zł</p>

<p>przypadku, gdy Wykonawca zmieni członka kluczowego personelu bez procedury określonej w § 6 ust. 5 Umowy.</p>	
<p>6. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę, określonego na podstawie rozporządzenia Rady Ministrów w sprawie wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę oraz minimalnej stawki godzinowej, za każdorazowe stwierdzone naruszenie obowiązku zatrudnienia osób na umowę o pracę, o których mowa w § 21 ust. 1 Umowy lub za każdorazowy brak przedłożenia dokumentów potwierdzających takie zatrudnienie, o których mowa w § 21 Umowy.</p>	<p>Wykonawca wnioskuję o wykreślenie tej kary; jej zastosowanie nie służy ochronie interesów Zamawiającego.</p>
<p>7. Zamawiający nałoży na Wykonawcę karę umowną w wysokości 10 000,00 zł w przypadku braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego Podwykonawcom z tytułu zmiany wysokości wynagrodzenia dokonanego w związku z waloryzacją, o której mowa w §7 ust. 9 Umowy.</p>	<p>5000 zł – kwota 10.000 zł za d factu jeden dzień opóźnienia jest nadmiernie wygórowana.</p>
<p>8. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 65 000,00 zł za każdorazowe stwierdzone naruszenie obowiązku zatrudnienia osób z niepełnosprawnością, o której mowa w § 21 ust. 4 Umowy lub za każdorazowy brak przedłożenia dokumentów potwierdzających takie zatrudnienie, o których mowa w</p>	<p>Wykonawca wnioskuję o wykreślenie tej kary; jej zastosowanie nie służy ochronie interesów Zamawiającego</p>

paragrafie § 21 ust. 5 Umowy o ile zadeklarował takie zatrudnienie w formularzu ofertowym.	
--	--

Odpowiedź:

Zamawiający nie zmienia zapisów umowy w proponowanym zakresie

Pytanie nr 36

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 13 ust. 10: „Okolicznościami siły wyższej są zdarzenia zewnętrzne, nadzwyczajne i niemożliwe do zapobieżenia, a w szczególności: akty terroryzmu, katastrofy naturalne, takie jak silne burze, huragany, trzęsienia ziemi, przerwy w dostawie prądu trwające jednorazowo nieprzerwanie co najmniej 2 dni.”

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie wymagania 2 dni w zakresie przerwy w dostawie prądu? Nie ma powodu by za siłę wyższą nie uznać np. przerwy w dostawie prądu trwającej 1 dzień i 23 h.

Odpowiedź:

Zamawiający nie zmienia zapisów umowy w proponowanym zakresie

Pytanie nr 37

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 13 ust. 11: „Strona starająca się o zwolnienie z odpowiedzialności ze względu na siłę wyższą, w terminie 3 dni po zaistnieniu zdarzenia powiadomi pisemnie drugą stronę o powyższym zdarzeniu i jego wpływie na jej zdolność do realizacji Umowy. W przypadku ustania przyczyny zwolnienia strona starająca się o zwolnienie z odpowiedzialności, w terminie 3 dni po zaistnieniu okoliczności siły wyższej powiadomi pisemnie drugą stronę o powyższym fakcie.”

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie wskazanych wyżej terminów do 14 dni roboczych? Jeżeli zaistnieje siła wyższa i dotknie ona Stronę, powiadomienie o tym fakcie w ciągu 3 dni może okazać się niemożliwe.

Odpowiedź:

Na podstawie art. 137 ustawy Pzp, Zamawiający zmienia brzmienie w postanowieniu zawartym w § 13 ust. 11 Załącznika nr 9 do SWZ – PROJEKT UMOWY z „3 dni po zaistnieniu okoliczności siły wyższej” na „10 Dni Roboczych po zaistnieniu okoliczności siły wyższej”.

Pytanie nr 38

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 14 ust. 2 pkt 3): „Zamawiający ma prawo odstąpienia od Umowy w terminie 20 Dni Roboczych od daty

powzięcia wiadomości o zaistnieniu następujących okoliczności zawinionych przez Wykonawcę i po uprzednim wezwaniu Wykonawcy do zmiany sposobu postępowania i wyznaczeniu mu w tym celu co najmniej 10 Dni Roboczych: (...) „Wykonawca nie przystąpił do wykonywania przedmiotu Umowy, w terminach określonych w Umowie”

Umowa nie określa żadnego terminowego obowiązku przystąpienia do wykonania umowy - terminy określone zostały jedynie w stosunku do czynności oddania określonych prac wykonanych przez Wykonawcę. Jednocześnie, samo ogólne stwierdzenie, że „ Wykonawca zobowiązuje się do wykonywania obowiązków przewidzianych w Umowie (...). z zachowaniem należytej staranności” (§ 2 ust.2 umowy) nie pozwala na określenie terminu, w którym Wykonawca ma obowiązek przystąpić do wykonania umowy.

Wykonawca proponuje wykreślenie postanowienia § 14 ust. 2 pkt 3).

Odpowiedź:

Na podstawie art. 137 ustawy Pzp , Zamawiający zmienia treść SWZ poprzez usunięcie w Załączniku nr 9 do SWZ – PROJEKT UMOWY § 14 ust. 2: pkt 3).

Pytanie nr 39

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 14 ust. 4: „Strony zgodnie postanawiają, że odstąpienie od Umowy przez którąkolwiek ze Stron nie powoduje wygaśnięcia udzielonych licencji.”

W jaki sposób zostanie ustalone wynagrodzenie za zatrzymane licencje?

Odpowiedź:

Zamawiający nie zmienia zapisów umowy w proponowanym zakresie. Ze względu na termin udzielenia licencji Zamawiający nie widzi zagrożenia odstąpienia od umowy przed jej udzieleniem.

Pytanie nr 40

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 14 ust. 6 i 7: Czy w przedmiotowych postanowieniach umowy Zamawiający ma na myśli konstrukcję odstąpienia od umowy czy wypowiedzenia?

Odpowiedź:

Zamawiający ma na myśli konstrukcję odstąpienia częściowego.

Pytanie nr 41

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 18 ust. 4 i 5: „Informacje Poufne nie będą przez żadną ze Stron ujawniane, rozpowszechniane i udostępniane w jakikolwiek sposób osobom trzecim, bez wyraźniej, uprzedniej zgody

drugiej Strony wyrażonej w formie pisemnej pod rygorem nieważności, z zastrzeżeniem ust. 5 poniżej.

5. Wykonawca uprawniony jest do przekazywania Informacji Poufnych swoim pracownikom oraz podmiotom trzecim współpracującym z Wykonawcą w realizacji Umowy, wyłącznie, gdy jest to konieczne do wykonania Umowy. W takim przypadku Wykonawca ponosi odpowiedzialność za naruszenie zasad poufności przez pracowników i podmioty trzecie współpracujące z Wykonawcą w realizacji Umowy jak za własne działania bądź zaniechania."

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na rozszerzenie kręgu osób uprawnionych od otrzymania Informacji Poufnych na członków organów nadzoru, doradców prawnych, finansowych i technicznych, dostawców bez konieczności uzyskiwania zgody Zamawiającego (trudno oczekiwać, by wykonawca musiał się pytać o zgodę na ujawnienie takich informacji np. swoim prawnikom czy członkom władz niebędącym pracownikami) oraz na rozszerzenie prawa do przekazywania tych informacji wszystkim uprawnionym także na przypadki, gdy ujawnienie Informacji Poufnych będzie konieczne dla ochrony interesów wykonawcy?

Odpowiedź:

Na podstawie art. 137 ustawy Pzp Zamawiający zmienia treść SWZ, w ten sposób że w załączniku nr 9 SWZ – PROJEKT UMOWY, wykreśla dotychczasową treść §18 ust. 5 i nadaje nowe brzmienie:

„5. Wykonawca uprawniony jest do przekazywania Informacji Poufnych swoim pracownikom oraz podmiotom trzecim współpracującym z Wykonawcą w realizacji Umowy, w tym członków organów nadzoru, doradców prawnych, finansowych i technicznych, dostawców, wyłącznie, gdy jest to konieczne do wykonania Umowy. Wykonawca uprawniony jest również do przekazywania tych informacji wszystkim uprawnionym także w przypadku, gdy ujawnienie Informacji Poufnych będzie konieczne dla ochrony interesów Wykonawcy. W takim przypadku Wykonawca ponosi odpowiedzialność za naruszenie zasad poufności przez pracowników i podmioty trzecie współpracujące z Wykonawcą w realizacji Umowy jak za własne działania bądź zaniechania.”

Pytanie nr 42

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 18 ust. 8: „W wypadku, gdy Strona zostanie zobowiązana nakazem sądu bądź organu administracji państwowej do ujawnienia informacji lub materiałów albo konieczność ich ujawnienia będzie wynikała z przepisów prawa, zobowiązuje się niezwłocznie pisemnie powiadomić o tym fakcie drugą Stronę na piśmie oraz poinformować odbiorcę informacji lub materiałów o ich poufnym charakterze.”

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na rezygnację z obowiązku informowania drugiej strony o ujawnieniu informacji, gdy zakaz informowania wynikał będzie z obowiązujących przepisów lub czynności nakazującej ujawnienie informacji?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

Pytanie nr 43

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 18 ust. 11: „W przypadku wygaśnięcia lub rozwiązania Umowy, Wykonawca zwróci Zamawiającemu wszelkie dokumenty i inne materiały dotyczące Zamawiającego, a zwłaszcza dokumenty i materiały oraz inne dane dotyczące Zamawiającego stanowiące Informacje Poufne Zamawiającego, jakie Wykonawca otrzymał w czasie trwania Umowy, w związku lub przy okazji jej wykonywania w nieprzekraczalnym terminie 15 (piętnastu) dni od dnia otrzymania wezwania Zamawiającego.”

W jaki sposób Zamawiający oczekuje zrealizowania tego obowiązku w przypadku Informacji Poufnych przekazywanych drogą elektroniczną?

Odpowiedź:

Zamawiający oczekuje zrealizowania tego obowiązku poprzez trwałe usunięcie.

Pytanie nr 44

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 19 ust. 6: „Zamawiający nie gwarantuje ciągłego działania usługi VPN jednak dołoży on wszelkich starań, aby przerwy w dostępie działania usługi były jak najkrótsze.” oraz § 19 ust. 7: „Brak dostępu zdalnego do zasobów VPN nie będzie powodować żadnych roszczeń Wykonawcy w stosunku do Zamawiającego, a ponadto nie będzie to zwalniać Wykonawcy z należytego (w szczególności terminowego) wykonania Umowy. W razie wątpliwości poczytuje się, że w przypadku braku dostępu do VPN, jeżeli Wykonawca będzie zamierzał dotrzymać terminów umownych może wykonywać prace, które dotychczas wykonywał przez VPN, na miejscu u Zamawiającego.”

Z powyższych postanowień wynika, że niemożliwość uzyskania dostępu do systemu Zamawiającego obciąża Wykonawcę, podczas gdy Wykonawca nie ma żadnego wpływu na funkcjonowanie tego systemu. Tak ukształtowane postanowienie pozostaje w sprzeczności z art. 433 pkt 1) oraz 3) prawa zamówień publicznych, które zakazują projektowania postanowień umownych, w których kształtowana jest odpowiedzialności wykonawcy za opóźnienie, chyba że jest to uzasadnione okolicznościami lub zakresem

zamówienia oraz okoliczności, za które wyłączną odpowiedzialność ponosi zamawiający.

- Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę § 19 ust. 7 w następujący sposób:

„Wykonawca nie odpowiada za opóźnienie wynikające z braku dostępu zdalnego do zasobów VPN spowodowanego okolicznościami niezależnymi od Wykonawcy.

ewentualnie czy w takim przypadku wykonawca winien oszacować i uwzględnić w cenie ofertowej konieczność wykonywania wszystkich czynności przez wszystkie zespoły w siedzibie Zamawiającego?

Wykonawca zwraca przy tym uwagę, że takie wymaganie Zamawiającego zdecydowanie preferuje jako wykonawców firmy zlokalizowane w pobliżu siedziby Zamawiającego, którzy nie będą musieli delegować swoich zespołów poza miejsce zamieszkania czy aktualnie wykonywanej pracy.

- Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę § 19 ust. 7 poprzez wykreślenie jego części oraz dodanie zaznaczonego fragmentu:

„Wykonawca nie odpowiada za opóźnienie wynikające z braku dostępu zdalnego do zasobów VPN spowodowanego okolicznościami niezależnymi od Wykonawcy. ~~nie będzie powodować żadnych roszczeń Wykonawcy w stosunku do Zamawiającego, a ponadto nie będzie to zwalniać Wykonawcy z należytego (w szczególności terminowego) wykonania Umowy. W razie wątpliwości poczytuje się, że w przypadku braku dostępu do VPN, jeżeli Wykonawca będzie zamierzał dotrzymać terminów umownych może wykonywać prace, które dotychczas wykonywał przez VPN, na miejscu u Zamawiającego ewentualnie czy w takim przypadku wykonawca winien oszacować i uwzględnić w cenie ofertowej konieczność wykonywania wszystkich czynności przez wszystkie zespoły w siedzibie Zamawiającego? Wykonawca zwraca przy tym uwagę, że takie wymaganie Zamawiającego zdecydowanie preferuje jako wykonawców firmy zlokalizowane w pobliżu siedziby Zamawiającego, którzy nie będą musieli delegować swoich zespołów poza miejsce zamieszkania czy aktualnie wykonywanej pracy.~~

Odpowiedź:

Zamawiający nie zgadza się na zmianę zapisów. Zamawiający dotychczas zapewniał dostępność VPNa na poziomie 100%.

Pytanie nr 45

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 20 ust. 5: „Wykonawca zobowiązuje się do przedkładania Zamawiającemu poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii zawartej umowy o podwykonawstwo (lub jej zmian), w terminie 7 dni od dnia jej zawarcia lub zmiany.”

Na jakiej podstawie prawnej Zamawiający stawia przedmiotowe wymaganie? Zgodnie z art. 462 ust. 3 i 4 pzp: 3. W przypadku zamówień na roboty budowlane oraz usługi, które mają być wykonane w miejscu podlegającym bezpośredniemu nadzorowi zamawiającego, zamawiający żąda, aby przed przystąpieniem do wykonania zamówienia wykonawca podał nazwy, dane kontaktowe oraz przedstawicieli, podwykonawców zaangażowanych w takie roboty budowlane lub usługi, jeżeli są już znani. Wykonawca zawiadamia zamawiającego o wszelkich zmianach w odniesieniu do informacji, o których mowa w zdaniu pierwszym, w trakcie realizacji zamówienia, a także przekazuje wymagane informacje na temat nowych podwykonawców, którym w późniejszym okresie zamierza powierzyć realizację robót budowlanych lub usług.

4. Zamawiający może żądać informacji, o których mowa w ust. 3:

- 1) w przypadku zamówień na dostawy oraz zamówień na usługi inne niż dotyczące usług, które mają być wykonane w miejscu podlegającym bezpośredniemu nadzorowi zamawiającego lub
- 2) dotyczących dalszych podwykonawców, lub
- 3) dotyczących dostawców uczestniczących w wykonaniu zamówienia na roboty budowlane lub usługi.

Jest to jednak wyłącznie uprawnienie do żądania określonych informacji, a nie kopii umów.

Uprawnienie o treści odpowiadającej § 20 ust. 6 projektu umowy jest zawarte w art. 464 ust. 5 pzp, ale dotyczy ono wyłącznie umów o roboty budowlane:

5. Wykonawca, podwykonawca lub dalszy podwykonawca zamówienia na roboty budowlane przedkłada zamawiającemu poświadczoną za zgodność z oryginałem kopię zawartej umowy o podwykonawstwo, której przedmiotem są roboty budowlane, w terminie 7 dni od dnia jej zawarcia.

Tymczasem niniejsze zamówienie nie dotyczy robót budowlanych, a przepisy ustawy – Prawo zamówień publicznych nie pozwalają zastosować regulacji art. 464 pzp do innych umów niż o roboty budowlane.

Przedmiotowe zastrzeżenia dotyczą również załącznika nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 20 ust. 6 i 7 w zakresie w jaki odwołują się one do przekazywania Zamawiającemu kopii umowy o podwykonawstwo i aneksu do niej.

Czy w związku z powyższym Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie tego postanowienia oraz odpowiednio skoryguje postanowienia załącznika nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 20 ust. 6 i 7 w zakresie w jaki odwołują się one do przekazywania Zamawiającemu kopii umowy o podwykonawstwo i aneksu do niej?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów.

Zgodnie z art. 8 kc do czynności podejmowanych przez zamawiającego, umów w sprawach zamówień publicznych stosuje się przepisy ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeks cywilny (Dz. U. z 2024 r. poz. 1061), jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej. W zakresie umowy o roboty budowlane, przepisy nakładają obowiązki wyartykułowane w art. 464 ustawy Pzp jednak nie wyklucza to możliwości Zamawiającego żądania przedłożenia umowy z podwykonawcą w przypadkach innych przedmiotów umowy.

Pytanie nr 46

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 20 ust. 8: „Wykonawca oświadcza, iż – w przypadku, gdy Zamawiający, jako dłużnik odpowiadający solidarnie z Wykonawcą za zapłatę wynagrodzenia Podwykonawcy, zapłaci Podwykonawcy wynagrodzenie należne mu od Wykonawcy – zobowiązuje się zwrócić Zamawiającemu wynagrodzenie, nie później niż w terminie 7 dni od dokonania zapłaty przez Zamawiającego. Wykonawca wyraża zgodę na potrącanie ww. zapłaty z należnego mu wynagrodzenia.”

Wykonawca zwraca uwagę, że solidarna odpowiedzialność Zamawiającego za zapłatę wynagrodzenia Podwykonawcy dotyczy wyłącznie umów o roboty budowlane, co wynika z art. 465 ust. 8 pzp (Do zasad odpowiedzialności zamawiającego, wykonawcy, podwykonawcy lub dalszego podwykonawcy z tytułu wykonanych robót budowlanych stosuje się przepisy ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeks cywilny, jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej.) w zw z art. 6471 § 1 k.c. (Inwestor odpowiada solidarnie z wykonawcą (generalnym wykonawcą) za zapłatę wynagrodzenia należnego podwykonawcy z tytułu wykonanych przez niego robót budowlanych, których szczegółowy przedmiot został zgłoszony inwestorowi przez wykonawcę lub podwykonawcę przed przystąpieniem do wykonywania tych robót, chyba że w ciągu trzydziestu dni od dnia doręczenia inwestorowi zgłoszenia inwestor złożył podwykonawcy i wykonawcy sprzeciw wobec wykonywania tych robót przez podwykonawcę.)

Czy w związku z powyższym Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie tego postanowienia?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów. Zgodnie z art. 8 kc do czynności podejmowanych przez zamawiającego, umów w sprawach zamówień publicznych stosuje się przepisy ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeks cywilny (Dz. U. z 2024 r. poz. 1061), jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej. W zakresie regulacji ustawa PZP nie wprowadza regulacji.

Pytanie nr 47

Załącznik nr 9 do SWZ – projekt umowy, § 20 ust. 9: „Do powierzenia Podwykonawcy wykonania części realizacji przedmiotu Umowy, zmiany albo rezygnacji z Podwykonawcy konieczna jest zgoda Zamawiającego, ze szczególnym uwzględnieniem zapisów art. 462 ust. 7 ustawy Pzp.”

Wykonawca zwraca uwagę, że wymóg uzyskania zgody Zamawiającego na skorzystanie z Podwykonawcy pozostaje w sprzeczności z regulacją art. 462 ust. 1 i 2 pzp: 1. Wykonawca może powierzyć wykonanie części zamówienia podwykonawcy.

2. Zamawiający może żądać wskazania przez wykonawcę, w ofercie, części zamówienia, których wykonanie zamierza powierzyć podwykonawcom, oraz podania nazw ewentualnych podwykonawców, jeżeli są już znani.

Czy w związku z powyższym Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie tego postanowienia?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę i nie podziela wniosku, że postanowienia pozostają w sprzeczności, 462 Ustawy Pzp wskazuje generalną zasadę nie wprowadzając zakazu zgody Zamawiającego na realizację części umowy przez podwykonawcę.

Pytanie nr 48

W odniesieniu do wymagania WA.1.3 i pokrewnych prosimy o zapewnienie, że obecnie funkcjonujący System zarządzania kontami Użytkowników OpenDS daje możliwość integracji z zewnętrznymi systemami zarządzania użytkownikami będącymi przedmiotem niniejszego projektu? W przypadku braku możliwości integracji prosimy o potwierdzenie, że wymagania dotyczące niniejszej integracji nie będą wymagane od Wykonawcy.

Odpowiedź:

Tak, OpenDS można zintegrować z innymi systemami w celu zarządzania kontami użytkowników. Obsługuje LDAP (Lightweight Directory Access Protocol), który jest standardowym protokołem dostępu do informacji katalogowych i zarządzania nimi. Dzięki temu jest kompatybilny z szeroką gamą aplikacji i systemów, które również obsługują LDAP.

Pytanie nr 49

Czy Zamawiający planuje aktualizację obecnie funkcjonującego Systemu zarządzania kontami Użytkowników OpenDS do wersji OpenDJ?

Odpowiedź:

Zamawiający nie planuje aktualizacji obecnie funkcjonującego Systemu zarządzania kontami Użytkowników OpenDS do wersji OpenDJ.

Pytanie nr 50

Czy planowana jest rezygnacja z obecnie funkcjonującego Systemu zarządzania kontami Użytkowników OpenDS na rzecz innego systemu?

Odpowiedź:

Tak, docelowo obecnie funkcjonujący system zarządzania użytkownikami zostanie zastąpiony „nowym” realizowanym w ramach przedmiotowego zamówienia.

Pytanie nr 51

Czy Zamawiający dopuszcza, że Wykonawca może wykorzystać obecnie funkcjonujący System zarządzania kontami Użytkowników OpenDS, dodając brakujące w nim funkcjonalności opisane w OPZ niniejszego projektu?

Odpowiedź:

Nie, Zamawiający nie dopuszcza takiej możliwości. Zamawiający udostępni niezbędne szczegóły funkcjonowania obecnego systemu zarządzania użytkownikami, w celu ułatwienia wdrożenia „nowego” systemu zarządzania użytkownikami.

Pytanie nr 52

Jaki jest powód potrzeby integracji opisanej w wymaganiu WA.1.3. - Integracja z aktualnie wykorzystywanym systemem zarządzania kontami Użytkowników?

Odpowiedź:

„Stary system” wykorzystywany jest przez aplikacje SIP, które nie są objęte projektem, a integracja tych aplikacji z „nowym systemem” będzie realizowana przez Zamawiającego.

Pytanie nr 53

Czy Zamawiający dysponuje licencjami Microsoft CAL i możliwe jest wykorzystanie licencji w niniejszym projekcie? Jeśli tak, prosimy o informację czy Zamawiający dysponuje wystarczającą liczbą licencji Microsoft CAL dla użytkowników systemu tworzonego w ramach niniejszego projektu?

Odpowiedź:

Zamawiający dysponuje wystarczającą liczbą licencji Microsoft CAL dla użytkowników systemu tworzonego w ramach niniejszego projektu.

Pytanie nr 54

Czy Zamawiający zgodnie z zapisem punktu WT.1.3. umożliwi wirtualizację środowiska Linux na zasobach zagwarantowanych przez Zamawiającego?

Odpowiedź:

Tak, Zamawiający umożliwi wirtualizację środowiska Linux na zasobach zagwarantowanych przez Zamawiającego.

Pytanie nr 55

Czy w razie potrzeby Zamawiający zapewni zwiększenie przestrzeni dyskowej opisanej w punkcie WT.2.2?

Odpowiedź:

Tak, w przypadkach, które Zamawiający uzna za uzasadnione. Nieuzasadnione jest w szczególności przechowywanie w systemie produkcyjnym nadmiarowych danych, w tym replik danych i kopii zapasowych poza systemem backupu oraz logów bez mechanizmu rotowania.

Pytanie nr 56

Wnosimy o potwierdzenie, że wymaganie opisane w punkcie WT.2. dotyczy wytworzonych przez Wykonawcę części systemu, na które Wykonawca ma wpływ i przy odbiorach nie będą brane pod uwagę części systemu, które są wbudowaną częścią zewnętrznych narzędzi, do modyfikacji których Wykonawca nie ma dostępu.

Odpowiedź:

Na podstawie art. 137 ustawy Pzp Zamawiający zmienia treść SWZ, w ten sposób że w Załączniku nr 1 do projektu umowy - OPZ w wymaganiu WT.2 zostaje dodane na końcu zdanie:

„W przypadku gdy działanie komponentu systemu jest uzależnione od zewnętrznego oprogramowania narzuconego przez Zamawiającego, wymagania dotyczące kompatybilności przeglądarek będą zgodne z wymaganiami tego oprogramowania.”

Pytanie nr 57

Prosimy o wyjaśnienie pozycji z formularza ofertowego nr 5. "FAZA II - Etap 4 Modernizacja i rozbudowa infrastruktury informatycznej SIP", ponieważ jedyny zapis dotyczący tego zagadnienia to zapis w dokumencie OPZ w

rozdziale "3. Opis ogólny oraz założenia Zamawiającego" w punkcie "5. modernizacja oraz rozbudowa infrastruktury SIP, w tym serwerów aplikacyjnych, baz danych, zasobów plikowych oraz komputerów stacjonarnych." bez żadnych wymagań wobec tego zagadnienia opisanych w dalszej części OPZ, w związku z czym należałoby uznać, że Zamawiający nie wymaga realizacji tego zadania przez Wykonawcę. Prosimy o jednoznaczne określenie jakie będą zadania Wykonawcy związane z Modernizacją i rozbudową infrastruktury informatycznej SIP umożliwiające odpowiednie skalkulowanie ceny i wypełnienie formularza ofertowego, mając na uwadze zapis z pkt 12.10 SWZ stanowiący, że "Zamawiający nie dopuszcza podania kwoty 0,00 zł w formularzu ofertowym".

Odpowiedź:

Przedmiotem niniejszego zamówienia nie są prace polegające na dostawie lub rozbudowie infrastruktury SIP. Zamawiający oczekuje jedynie wsparcia w postaci konsultacji w konfiguracji infrastruktury informatycznej SIP dla wdrażanego Systemu w maksymalnej liczbie 10 roboczogodzin.

Zamawiający informuje, że na podstawie art. 135 ustawy Pzp, zmienia treść SWZ jak poniżej

wykreśla się dotychczasową treść pkt. 9.1, 11.1, 11.2 SWZ i nadaje im nowe brzmienie:

9.1. Wykonawca pozostaje związany ofertą do dnia 03.02.2025r.

11.1. **Ofertę należy złożyć** w formie elektronicznej za pośrednictwem platformy zakupowej smartPzp (<https://portal.smartpzp.pl/cui>) - link do postępowania:

<https://portal.smartpzp.pl/cui/public/postepowanie?postepowanie=74615695>

w terminie do dnia 08.11.2024 r. do godz. 11:00

11.2. **Otwarcie ofert nastąpi w dniu 08.11.2024 r. o godz. 11:30** poprzez odszyfrowanie wczytanych na Platformie ofert.

Pozostałe zapisy SWZ pozostają bez zmian.

**Dyrektor
Centrum Usług Informatycznych
Tymoteusz Przybylski**

Dokument podpisano podpisem elektronicznym.

Sprawę prowadzi: Magdalena Anuszkiewicz

Informacje na temat przetwarzania danych osobowych przez CUI znajdują się na [stronie BIP CUI](#)



Dofinansowane przez
Unię Europejską



**DOLNY
ŚLĄSK**