

Twardogóra, 14.01.2020 r.

OR.271.1.2019

Do Wszystkich Wykonawców

Gmina Twardogóra działając zgodnie z art. 38 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2019 r. poz. 1843), wyjaśnia treść Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia sporządzone w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego dla zadania pn.: „Dostawa, montaż i uruchomienie sprzętu teleinformatycznego wraz z dostawą, wdrożeniem i integracją oprogramowania w ramach projektu e-Twardogóra” w zakresie pytań złożonych przez Wykonawców – postępowanie nr OR.271.1.2019.

Odpowiedź na wniosek nr 5 o wyjaśnienie treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia

Pytanie nr 1. Dotyczy załącznik nr 11 do SIWZ – Umowa - §6 ust. 2, zdanie ostatnie

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację ww. zapisu w następujący sposób: "Wykonawca oświadcza, że wynagrodzenia za realizację przedmiotu umowy skalkulował na podstawie zapisów umowy i załączników do niej."

Wskazujemy, że niesprecyzowany zakres obowiązków Wykonawcy skutkować będzie zwiększeniem ceny ewentualnej oferty.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy Załącznika nr 11 do SIWZ.

Pytanie nr 2. Dotyczy załącznik nr 11 do SIWZ – Umowa - §10 ust. 15, zdanie ostatnie

Czy Zamawiający zezwoli na uzupełnienie ww. zapisu w następujący sposób:

„Do czasu zawarcia umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych, postanowienia niniejszej Umowy nie wchodzi w życie, a jej nie zawarcie (z winy Wykonawcy) w terminie 3 dni roboczych od dnia zawarcia niniejszej Umowy stanowi podstawę odstąpienia od Umowy przez Zamawiającego z winy Wykonawcy.”

Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje zmiany treści § 10 ust. 15 o brzmieniu:

Przetwarzanie danych osobowych w związku i w ramach realizacji Umowy odbywać się będzie na warunkach i zgodnie z zasadami określonymi w umowie powierzenia przetwarzania danych osobowych, stanowiącej załącznik nr 5 do niniejszej Umowy. Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych zawarta zostanie jednocześnie z zawarciem niniejszej Umowy. Do czasu zawarcia umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych, postanowienia niniejszej Umowy nie wchodzi w życie, a jej nie zawarcie w terminie 3 dni roboczych od dnia zawarcia niniejszej Umowy stanowi podstawę odstąpienia od Umowy przez Zamawiającego z winy Wykonawcy

na następującą:

Przetwarzanie danych osobowych w związku i w ramach realizacji Umowy odbywać się będzie na warunkach i zgodnie z zasadami określonymi w umowie powierzenia przetwarzania danych osobowych, stanowiącej załącznik nr 5 do niniejszej Umowy. Umowa powierzenia przetwarzania

Strona 1 z 5

danych osobowych zawarta zostanie jednocześnie z zawarciem niniejszej Umowy. Do czasu zawarcia umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych, postanowienia niniejszej Umowy nie wchodzi w życie, a jej nie zawarcie, z winy Wykonawcy, w terminie 3 dni roboczych od dnia zawarcia niniejszej Umowy stanowi podstawę odstąpienia od Umowy przez Zamawiającego z winy Wykonawcy.

Pytanie nr 3. Dotyczy załącznik nr 11 do SIWZ – Umowa - §12 ust. 3 lit. b-e, k

Mając na uwadze rygorystyczne brzmienie ww. zapisu Wykonawca wnosi o usunięcie słowa "opóźnienie", które wskazuje na nieterminowe wykonanie umowy również w sytuacji, gdy Wykonawca nie ponosi za to odpowiedzialności (a np. jest ono wynikiem siły wyższej) i zastąpienie go słowem "zwłoki".

Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje zmiany treści § 12 ust.3 lit. b) o brzmieniu:

w przypadku niedotrzymania terminu określonego w § 5 ust. 1 lit. b Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,3 % wynagrodzenia całkowitego brutto określonego w § 6 ust. 1, za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia.

na następującą:

w przypadku niedotrzymania terminu określonego w § 5 ust. 1 lit. b Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,3 % wynagrodzenia całkowitego brutto określonego w § 6 ust. 1, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki.

Zamawiający dokonuje zmiany treści § 12 ust.3 lit. c) o brzmieniu:

w przypadku niedotrzymania terminów określonych w § 8 ust. 7 i § 10 ust. 16 Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,3 % wynagrodzenia całkowitego brutto określonego w § 6 ust. 1, za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia.

na następującą:

w przypadku niedotrzymania terminów określonych w § 8 ust. 7 i § 10 ust. 16 Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,3 % wynagrodzenia całkowitego brutto określonego w § 6 ust. 1, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki.

Zamawiający dokonuje zmiany treści § 12 ust.3 lit. d) o brzmieniu:

w przypadku niedotrzymania terminów określonych w Harmonogramie, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną za opóźnione wykonanie prac Etapu w wysokości 0,3% wynagrodzenia brutto określonego dla Etapu, za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia.

na następującą:

w przypadku niedotrzymania terminów określonych w Harmonogramie, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną za opóźnione wykonanie prac Etapu w wysokości 0,3% wynagrodzenia brutto określonego dla Etapu, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki.

Zamawiający dokonuje zmiany treści § 12 ust.3 lit. e) o brzmieniu:

w przypadku niedotrzymania terminu, o którym mowa w § 10 ust. 22, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne w wysokości 1000 zł brutto za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia.

na następującą:

w przypadku niedotrzymania terminu, o którym mowa w § 10 ust. 22, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne w wysokości 1000 zł brutto za każdy rozpoczęty dzień zwłoki.

Zamawiający dokonuje zmiany treści § 12 ust.3 lit. k) o brzmieniu:

w przypadku niedotrzymania wynikających z umowy lub wyznaczonych przez Zamawiającego terminów usuwania wad w ramach rękojmi i/lub gwarancji, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 500 zł brutto za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia.

na następującą:

w przypadku niedotrzymania wynikających z umowy lub wyznaczonych przez Zamawiającego terminów usuwania wad w ramach rękojmi i/lub gwarancji, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 500 zł brutto za każdy rozpoczęty dzień zwłoki.

Pytanie nr 4. Dotyczy załącznik nr 11 do SIWZ – Umowa - §12 ust. 5

Mając na uwadze obowiązujące w tym względzie standardy rynkowe zwracamy się z prośbą o uzupełnienie ww. zapisu o zdanie:

"Zasada powyższa dotyczy wszystkich kar umownych zastrzeżonych w umowie na rzecz Zamawiającego, z tym jednak zastrzeżeniem, że łączna wysokość wszystkich kar umownych i odszkodowań dochodzonych na mocy umowy, bez względu na podstawę prawną i tryb ich dochodzenia, nie może przekroczyć całości wartości brutto umowy wskazanej w jej treści."

Wskazujemy, że brak ograniczenia w zakresie odpowiedzialności Wykonawcy skutkować będzie zwiększeniem wartości ofert złożonych w niniejszym postępowaniu.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy Załącznika nr 11 do SIWZ.

Pytanie nr 5. Dotyczy załącznik nr 11 do SIWZ – Umowa - §14 ust. 1

Czy mając na uwadze jakim szybkemu procesowi „starzenia” podlega wszelkie oprogramowanie oraz fakt, że zakres udzielonej licencji nie obejmuje wykonywania przez Zamawiającego prawa do modyfikacji systemów i posługiwania się opracowaniami, czy Zamawiający zrezygnuje z warunku udzielenia licencji na dostarczone w ramach niniejszego postępowania oprogramowanie na czas nieoznaczony i zastąpi go obowiązkiem udzielenia licencji na czas oznaczony równy okresowi na jaki ma być udzielona gwarancja, tj. 5 lat?

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapis w odniesieniu do modułów Zintegrowanego Systemu Informatycznego. W przypadku oprogramowania, którego producentem jest podmiot inny niż Wykonawca, Wykonawca dokonuje cesji licencji na warunkach na jakich podwykonawca - producent oprogramowania gotowego - jej udzielił, jednak na okres nie krótszy niż 5 lat. W szczególności dotyczy to systemów wspomagających dla jednostek oświatowych, e-usług realizowanych w ramach Portalu Placówek Oświatowych, oprogramowania serwerów baz danych, systemów operacyjnych oraz oprogramowania do wirtualizacji i backupu.

Pytanie nr 6. Dotyczy załącznik nr 11 do SIWZ – Umowa - §14 ust. 2

a. Prosimy o precyzyjne wskazanie rodzajów dokumentacji, którą na podstawie ww. zapisu powinien przekazać Wykonawca.

b. Czy mając na uwadze pola eksploatacji, na jakich powinna zostać udzielona licencja na oprogramowanie dostarczane w ramach realizacji umowy, Zamawiający zrezygnuje z obowiązku przeniesienia autorskich praw majątkowych do dokumentacji i zastąpi wspomniany zapis koniecznością udzielenia licencji na wspomnianą dokumentacją na zasadach tożsamyh z licencją na

oprogramowanie?

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ. Zamawiający ma obowiązek zagwarantować sobie prawo i możliwość do tworzenia utworów pochodnych, tj. utworów wykorzystujących elementy oryginalnej dokumentacji przekazanej przez Wykonawcę (instrukcje, prezentacje, materiały szkoleniowe itp.).

Pytanie nr 7. Dotyczy załącznik nr 11 do SIWZ – Umowa - §16 ust. 3

Wnosimy o modyfikację ww. zapisu w następujący sposób:

"Strony zgodnie wyłączają rękojmię za wady fizyczne."

Swoją prośbę Wykonawca uzasadnia powszechnie stosowaną przez producentów oprogramowania praktyką, zaaprobowaną w doktrynie prawa, zgodnie z którą w przypadku umów niebędących umowami sprzedaży rzeczy, a dotyczących oprogramowania udostępnianego zwłaszcza w formule SaaS, uprawnienia z tytułu rękojmi wyłącza się, przy pozostawieniu pełni szerokich uprawnień gwarancyjnych, zapewnionych na rzecz Zamawiającego w umowie.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ z wyłączeniem systemów utrzymywanych w infrastrukturze obcej np. systemów wspomagających dla jednostek oświatowych oraz e-usług realizowanych w ramach Portalu Placówek Oświatowych.

Pytanie nr 8. Dotyczy załącznik nr 11 do SIWZ – Umowa - §16 ust. 6

Mając na uwadze, że czas naprawy liczony jest od momentu dokonania zgłoszenia oraz że kary z tytułu przekroczenia czasu naprawy są rażąco wysokie wnosimy o modyfikację ww. zapisu w następujący sposób:

"Czasy naprawy określone w ust. 7 poniżej liczone są od chwili dokonania zgłoszenia, przy czym jeśli zgłoszenie nastąpiło pocztą elektroniczną w dniu roboczym po godzinach pracy Wykonawcy, w sobotę, niedzielę lub w dniu ustawowo wolnym od pracy, to bieg czasu naprawy rozpoczyna się od godz. 08.00 następnego dnia roboczego po zgłoszeniu. Zgłoszenie musi zawierać informacje nt. nieprawidłowego działania Systemu niezbędne do zdiagnozowania i usunięcia nieprawidłowości."

Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje zmiany treści zapisu § 16 ust. 7 poprzez dodanie lit. e) o treści:

e) jeżeli pierwszy dzień terminów, o których mowa w lit. a-c przypada na dzień ustawowo wolny od pracy bieg terminów wskazanych w lit. a-c rozpocznie się od godziny 7:30 pierwszego dnia roboczego przypadającego po dniu ustawowo wolnym od pracy.

Pytanie nr 9. Dotyczy załącznik nr 5 do Umowy – Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych, pkt. 3.7.

Art. 28 ust. 3 lit. e wskazuje, że podmiot przetwarzający „(...) w miarę możliwości pomaga administratorowi poprzez odpowiednie środki techniczne i organizacyjne wywiązać się z obowiązku odpowiadania na żądania osoby, której dane dotyczą, w zakresie wykonywania jej praw określonych w rozdziale III”

Czy mając na uwadze fakt, że intencją prawodawcy unijnego było zapewnienie pomocy przez podmiot przetwarzający a nie wykonywanie przez podmiot przetwarzający obowiązków w zastępstwie administratora, zamawiający zrezygnuje z obowiązku „odpowiadania na żądania osób, których dane dotyczą”?

Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje zmiany zapisu pkt. 3.7. Załącznika nr 5 do Umowy o brzmieniu:

3.7. **Współpraca przy realizacji praw jednostki [art. 28 ust. 3 lit. e RODO].** Przetwarzający zobowiązuje się wobec Administratora do odpowiadania na żądania osoby, której dane dotyczą, w zakresie wykonywania praw określonych w rozdziale III RODO (tzw. „prawa jednostki”). Przetwarzający oświadcza, że zapewnia obsługę praw jednostki w odniesieniu do powierzonych danych.

na następujący:

3.7. **Współpraca przy realizacji praw jednostki [art. 28 ust. 3 lit. e RODO].** Przetwarzający zobowiązuje się wobec Administratora do zapewnienia, na jego wniosek, obsługi żądania osoby, której żądanie dotyczy, w zakresie wykonywania praw określonych w rozdziale III RODO (tzw. „prawa jednostki”). Przetwarzający oświadcza, że zapewnia obsługę praw jednostki w odniesieniu do powierzonych danych.

Powyższe odpowiedzi na pytania mają charakter bezwzględnie wiążący dla każdej ze stron postępowania i stanowią integralną część SIWZ. W przypadku rozbieżności pomiędzy treścią SIWZ, a treścią udzielonych odpowiedzi, jako obowiązującą należy przyjąć treść pisma zawierającego późniejsze oświadczenie Zamawiającego.


BURMISTRZ
Paweł Czuliński

*Odpowiedzi opracował:
Łojcał Chwałek*