

Dział Zamówień Publicznych

Postępowanie numer: KA-CZL-DZP.261.1.31.2023

Wrocław, 06 września 2023 roku

/strona www./

Wyjaśnienia treści specyfikacji warunków zamówienia w postępowaniu pt.:
Usługa zaprojektowania, wdrożenia i utrzymania platformy intranetowej Uniwersytetu
Ekonomicznego we Wrocławiu

- I. Na podstawie art. 284 ust. 1 ustawy z 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. 2022 r. poz. 1710 z późn. zm.) do Zamawiającego, zostały skierowane zapytania (zachowano oryginalną treść pytań) o wyjaśnienie treści SWZ, na które Zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

PYTANIA DO OPZ

Pytanie 1

Punkt 1.2.h OPZ: o treści: *Wsparcie w inwentaryzacji istniejących witryn na obecnej platformie Microsoft SharePoint w ramach usługi Microsoft 365 A3 Zamawiającego i ich rekonfiguracji, dostosowaniu, włączeniu do platformy Intranetowej UEW w wymiarze do 40 roboczogodzin, przy czym niewykorzystane godziny przejdą do puli roboczogodzin przeznaczonych na rozwój Platformy.*

Zamawiający w punkcie 1.2.h powtórzył zapis z punktu 1.2.g. Prosimy o weryfikację, czy jest to zamierzone.

ODP. Zamawiający informuje, że punkt 1.2 h zostaje wykreślony.

Pytanie 2

Punkt 1.2.i OPZ: o treści: [W ramach niniejszego zamówienia Wykonawca zobowiązany jest do: (...)] i) Zapewnienia w przyszłości możliwości opracowania integracji z interfejsami zewnętrznymi w oparciu o technologie dostępną w ramach Microsoft 365 A3 z interfejsami typu http Rest, SQL DB oraz związanych z uwierzytelnianiem Pracowników (licencje nie są wymagane)

Z uwagi na fakt, że nie od Wykonawcy zależy przyszła postać, dostarczanych przez platformę Microsoft 365, interfejsów typu http Rest, SQL DB, proponujemy zmodyfikować zapis następująco:

(...) nieograniczenia możliwości opracowania w przyszłości integracji z interfejsami zewnętrznymi w oparciu o technologie dostępną w ramach Microsoft 365 A3 z interfejsami typu http Rest, SQL DB oraz związanych z uwierzytelnianiem Pracowników (licencje nie są wymagane).

ODP. Zamawiający wyraża zgodę na zaproponowany zapis.

Pytanie 3

Punkty w OPZ:

- a) **Punkt 2.6.11:** o treści: opieki contentowej nad wdrożonym narzędziem na zasadach wskazanych w pkt 3.2. w ograniczeniu do 4 roboczogodzin miesięcznie przez 6 miesięcy licząc od dnia ostatecznego odbioru,
- oraz
- b) **Punkt 3.2:** (...) Ponadto Wykonawca w ramach opieki contentowej nad wdrożonym narzędziem będzie tworzył treści dodatkowe do publikacji w narzędziu, tak długo, jak będzie potrzebował tego Zamawiający - np. tworzenie treści tekstowych w tym wywiadów z użytkownikami, grafik, konkursów, quizów itp. (...)

Zestawiając powyższe punkty, prosimy o ujednoczenie zapisów. Proponujemy następującą treść: Ponadto Wykonawca w ramach opieki contentowej nad wdrożonym narzędziem będzie tworzył treści dodatkowe do publikacji w narzędziu, w wymiarze określonym w punkcie 2.6.11 - np. tworzenie treści tekstowych w tym wywiadów z użytkownikami, grafik, konkursów, quizów itp. (...)

ODP. Zamawiający wyraża zgodę na zaproponowany zapis.

Pytanie 4

Punkty związane z adopcją w OPZ:

- a) **Punkt 1.2.c: Przygotowania planu adopcji** rozwiązania w organizacji, uwzględniając wszystkie zidentyfikowane typy odbiorców, zawierający komunikację przedwdrożeniową zmiany, wydarzenie przygotowane na dzień startu głównej witryny Intranetu oraz przygotowanie strategii na czas po wdrożeniu (budowanie zaangażowania użytkowników).
- b) **Punkt 3.2:** (...) W ramach komunikacji przedwdrożeniowej Wykonawca **opracuje** koncepcję planu komunikacji zmiany wykorzystując istniejące narzędzia – spójna koncepcja, w tym pomysł na identyfikację wizualną zmiany, np.: hasło, logo, rekomendacja formy i treści, harmonogramu; (...)
- c) **Punkt 3.2 :** (...) **Wykonawca zorganizuje Event Rozpoczynający (Go Live)**. W ramach tych działań Wykonawca opracuje koncepcję wydarzenia przygotowanego na dzień startu narzędzia (uruchomienie) i koncepcja komunikacji startu oraz identyfikację wizualną, np.: hasło, logo, itp. (...)
- d) **Punkt 3.2:** (...) Wykonawca **opracuje** wcześniej wymienione koncepcje: komunikacji zmiany, eventu Uruchomienia projektu adopcji i strategii contentowej po wdrożeniu (...)

Szanowni Państwo, w trzech z przywołanych zapisów jest mowa o „opracowaniu/przygotowaniu” koncepcji eventu rozpoczynającego, a w punkcie (c) również o „zorganizowaniu” eventu.

Prosimy o potwierdzenie, że w ramach punktu 3.2 Zamawiający oczekuje od Wykonawcy opracowania koncepcji eventu, a nie jego fizycznej organizacji i przeprowadzenia.

ODP. Zamawiający potwierdza.

Pytanie 5

Punkty w OPZ:

2.1.1. Wymagania bezpieczeństwa teleinformatycznego

Wykonawca zobowiązany jest do zabezpieczenia Platformy przed ryzykami opisanymi w OWASP Top 10 Application Security Risks - 2021 (<https://owasp.org/Top10/>). Platforma, w tym komponenty zewnętrzne, z których będzie się składała, nie może zawierać żadnych znanych podatności (słabości pozwalających na przełamanie określonego poziomu bezpieczeństwa informacji) na dzień odbioru prac wdrożeniowych. Głównymi atrybutami bezpieczeństwa informacji w ramach Platformy będą integralność i dostępność oraz poufność w zakresie informacji, których ujawnienie mogłoby zakłócić dwa pierwsze atrybuty, przy uwzględnieniu takich atrybutów jak autentyczność, rozliczalność i niezaprzeczalność informacji. Wykonawca zobowiązany jest do przedstawienia rozwiązania zapewniającego te wymagania.

2.1.2. Audyty bezpieczeństwa teleinformatycznego

Przed uruchomieniem produkcyjnym Platforma zostanie poddana audytowi bezpieczeństwa. Audyty bezpieczeństwa będą okresowo powtarzane, a ich wyniki będą podstawą do oczekiwania od Wykonawcy usługi gwarancyjnej albo odpłatnej usługi serwisowej (utrzymania Platformy) w ramach współpracy z Zamawiającym, celem utrzymania bezpieczeństwa informacji na odpowiednim i wymaganym poziomie. Atrybuty i poziomy bezpieczeństwa informacji dla danych zgromadzonych w ramach Platformy będą wynikiem analizy realizowanej w ramach wdrożenia.

W odniesieniu do zapisów punktu 2.1.1 oraz 2.1.2, w celu możliwości oszacowanie pracochłonności realizacji zobowiązań wynikających z przytoczonych zapisów, zwracamy się z prośbą o doprecyzowanie maksymalnej ilości audytów bezpieczeństwa, które planujecie Państwo przeprowadzić. Mając na uwadze wskazany przez Zamawiającego budżet, rekomendujemy, by przedmiotowe audyty były realizowane, nie częściej niż 2 razy w roku.

ODP. Zamawiający informuje, że pierwszy audyt przed uruchomieniem produkcyjnym, kolejny audyt nie wcześniej niż po dwóch latach od pierwszego audytu.

Pytanie 6

Punkt w OPZ:

2.9. Pozostałe

(...)

- Kompletny, opisany kod źródłowy wszelkich skryptów oraz dodatkowych modułów wykonanych przez Wykonawcę na potrzeby wdrożenia i utrzymania Platformy.
- Dokumentację użytych przez Wykonawcę usług własnych do stworzenia i funkcjonowania Portalu Intranetowego.
- Wszelkie wbudowane hasła administracyjne oraz użyte certyfikaty w ramach Platformy.
- Instrukcję opublikowania i ukrycia witryny.
- Instrukcję zabezpieczenia komponentów Platformy celem jej odtworzenia lub reinstalacji na wypadek awarii na dzień przed awarią,

(...)

- Schematy architektury Platformy wraz z połączeniami poszczególnych ich elementów,
- Szczegółowy wykaz i opis wszystkich elementów Platformy,
- Wykaz zalecanych parametrów konfiguracyjnych,

- Inne dokumenty wytworzone w trakcie realizacji projektu uzgodnione z Zamawiającymi dotyczące rozwiązań technicznych.
- Opis macierzy uprawnień dla każdej z witryn.

Szanowni Państwo, w pełni rozumiemy potrzebę właściwego udokumentowania wdrożonego systemu, natomiast mając na uwadze wskazany przez Zamawiającego budżet, zwracamy się z prośbą o ograniczenie zakresu dostarczanej dokumentacji do punktów wyspecyfikowanych poniżej:

(...)

- Dokumentację użytych przez Wykonawcę usług własnych do stworzenia i funkcjonowania Portalu Intranetowego.
- Schematy architektury Platformy wraz z połączeniami poszczególnych ich elementów,
- Szczegółowy wykaz i opis wszystkich elementów Platformy,

Pozostałą dokumentację proponujemy zrealizować w ramach pakietu godzin.

ODP. Zamawiający informuje, że wyraża zgodę na ograniczenie zakresu dostarczanej dokumentacji.

Pytanie 7

Punkt 4 OPZ: (...) Zapewnienie bezpiecznego mechanizmu współpracy z podmiotami z zewnątrz oraz raportów z informacją o tym, jakie pliki i z kim zostały historycznie udostępnione na zewnątrz.
(...)

Szanowni Państwo, prosimy o zmianę zapisu do następującej postaci (gdyż zapis w dotychczasowym brzmieniu wymaga uruchomienia dodatkowej odpłatnej usługi firmy trzeciej):

- (...) Zapewnienie bezpiecznego mechanizmu współpracy z podmiotami z zewnątrz oraz raportów z informacją o tym, jakie pliki i komu zostały udostępnione. (...)

ODP. Zamawiający wyraża zgodę na zaproponowany zapis.

Pytanie 8

Punkt 4 OPZ: (...) Umożliwienie przypisywania użytkownikom i podmiotom zewnętrznym niestandardowych lub tymczasowych poziomów uprawnień podczas udostępniania witryny i zbioru witryn i ich automatyczne usuwanie w ustalonym terminie wygaśnięcia. (...)

Szanowni Państwo, prosimy o zmianę zapisu do następującej postaci (gdyż zapis w dotychczasowym brzmieniu wymaga uruchomienia dodatkowej odpłatnej usługi firmy trzeciej):

- (...) Umożliwienie przypisywania użytkownikom i podmiotom zewnętrznym niestandardowych lub tymczasowych poziomów uprawnień podczas udostępniania witryny i zbioru witryn. (...)

ODP. Zamawiający wyraża zgodę na zaproponowany zapis.

Pytanie 9

Punkt 4 OPZ:

- (...) Zapewnienie szczegółowej kontroli uprawnień do tworzenia kanałów prywatnych w zespołach (...)
- (...) Automatyczny mechanizm do przywracania nieautoryzowanych zmian w konfiguracji, uprawnieniach i ustawieniach do pierwotnie skonfigurowanych reguł. (...)

Uwzględniając ograniczony budżet rekomendujemy całkowite wyłączenie powyższych wymagań z zakresu projektu, gdyż wymagają one uruchomienia dodatkowej odpłatnej usługi firmy trzeciej.

ODP. Zamawiający informuje, że zapis z pkt 4 OPZ zostaje wykreślony.

PYTANIA DO UMOWY

Pytanie 1

Szanowni Państwo, zwracamy się z wnioskiem o wprowadzenie do umowy postanowienia, z którego wynika, że Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności, za nieprawidłowości w działaniu Platformy Microsoft 365 lub ewentualne zmiany funkcjonalne wprowadzone na platformie przez jej dostawcę. Poniżej przedstawiamy propozycję zapisu:

„Strony potwierdzają, że Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za nieprawidłowości w funkcjonowaniu platformy Microsoft 365 ani też za ewentualne zmiany funkcjonalne wprowadzone na platformie przez jej dostawcę”.

ODP. Zamawiający informuje, że dodał zapis w § 3 ust. 12 (ze zmianą numeracji dotychczasowego ust. 12 na ust. 13).

Pytanie 2

Zapis § 5 ust. 1: (...) tj. w kwocie netto zł (słownie: złotych) oraz należny podatek VAT ... % w kwocie zł (słownie: złotych), co stanowi kwotę brutto zł (słownie: złotych), zwane dalej wynagrodzeniem umownym brutto.

Proponujemy zastąpienie precyzyjnego wskazywania kwoty podatku VAT sformułowaniem:
“(...) tj. w kwocie netto zł (słownie: złotych) powiększone o należny podatek, ustalony zgodnie z obowiązującą stawką”

ODP. Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę (w § 5 ust. 1 wskazuje się wartość wynagrodzenia brutto zgodnie ze złożoną ofertą, a jednocześnie sama umowa przewiduje możliwość i zasady zmiany wynagrodzenia w przypadku zmiany stawki podatku od towarów i usług).

Pytanie 3

Zapis § 7 ust. 1: Wykonawca może powierzyć wykonanie części zamówienia podwykonawcy, na zasadach określonych w ustępach poniżej.

Wykonawca prosi o dodanie postanowienia doprecyzowującego, że osoby zatrudnione w ramach B2B nie będą traktowane jako podwykonawcy. Poniżej propozycja Zapisu:

"Strony potwierdzają, że za podwykonawców nie są uznawane osoby świadczące na rzecz Wykonawcy usługi w sposób stały i bezpośredni w oparciu o umowy cywilnoprawne, w tym ramach prowadzonej przez siebie jednoosobowej działalności gospodarczej".

ODP. W § 7 ust. 1 dodano: W celu uniknięcia wątpliwości Strony potwierdzają, że podwykonawcami nie są osoby współpracujące z Wykonawcą w sposób stały i bezpośredni na podstawie zawartych z Wykonawcą umów cywilnoprawnych, w tym także prowadzące jednoosobową działalność gospodarczą, a którym Wykonawca powierzył realizację poszczególnych czynności w ramach wykonywania Umowy.

Pytanie 4

Zapis § 12 ust. 2: (...) na kwotę: netto [.....,....] zł (słownie: złotych/100) oraz należny podatek VAT % w kwocie [.....,....] zł (słownie: złotych), co stanowi kwotę brutto [.....,....] zł (słownie: złotych...../100) za jedną godzinę zegarową (dalej także: cena jednostkowa brutto).

Proponujemy zastąpienie precyzyjnego wskazywania kwoty podatku VAT sformułowaniem:

"(...) tj. w kwocie netto zł (słownie: złotych) powiększone o należny podatek, ustalony zgodnie z obowiązującą stawką"

ODP. Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę (w § 12 ust. 2 wskazuje się wartość wynagrodzenia brutto zgodnie ze złożoną ofertą, a jednocześnie sama umowa przewiduje możliwość i zasady zmiany wynagrodzenia w przypadku zmiany stawki podatku od towarów i usług).

Pytanie 5

Zapis § 12 ust. 4: o treści: *Zamawiający oczekuje, że czas realizacji każdej z uzgodnionych prac rozwojowych nie będzie dłuższy niż miesiąc, przy czym korekta wyglądu lub istniejącej funkcjonalności albo zmiany graficzne nie będą trwały dłużej niż tydzień.*

Mając na uwadze fakt, iż nie jest znany zakres oraz złożoność potencjalnych prac rozwojowych, na obecnym etapie wykonawca nie jest w stanie złożyć takiej deklaracji. Prosimy o wykreślenie zapisu.

ODP. Zamawiający nie wyraża zgody za wykreślenie zapisu (zawartego także w pkt 2.8 OPZ) i wyjaśnia, że istota świadczenia odpłatnej usługi rozwoju Platformy (prac rozwojowych) sprowadza się do poczynienia uprzednich uzgodnień co do liczby godzin niezbędnych dla zrealizowania oczekiwanej zmiany. Zamawiający nie zleci pracy rozwojowej, której czas realizacji przekroczy okresy wskazane w § 12 ust. 4.

Pytanie 6

Zapis § 14 ust. 1: *Wykonawca zapewnia, że wszelkie rezultaty jego prac wykonywanych na podstawie Umowy będą wolne od wad prawnych, a w szczególności zapewnia, że rozporządzenie*

i korzystanie przez Zamawiającego, jego licencjodawców lub następców prawnych z utworów dostarczonych przez Wykonawcę nie będzie naruszać jakichkolwiek praw Wykonawcy oraz osób trzecich, w szczególności przysługujących takim osobom osobistych lub majątkowych praw autorskich, tajemnicy przedsiębiorstwa, praw własności przemysłowej lub dóbr osobistych.

W ramach realizacji wykonawca będzie dostarczał elementy objęte licencjami stron trzecich. Wykonawca może zagwarantować, że utwory stworzone przez niego będą wolne od wad prawnych, natomiast korzystanie z utworów przez Zamawiającego nie będzie generowało roszczeń osób w zakresie o ile Zamawiający będzie korzystał z tych utworów adekwatnie do zakresu przeniesionych praw oraz udzielonych licencji. Prosimy o modyfikację zapisu w następujący sposób:

„Wykonawca zapewnia, że wszelkie utwory stworzone przez niego na podstawie Umowy będą wolne od wad prawnych, a także, że rozporządzanie i korzystanie przez Zamawiającego, jego licencjodawców lub następców prawnych z utworów dostarczonych w ramach niniejszej Umowy w sposób zgodny z zakresem udzielonych na mocy niniejszej Umowy praw oraz z poszanowaniem warunków licencyjnych dostarczonego Oprogramowania Standardowego nie będzie naruszać jakichkolwiek praw Wykonawcy oraz osób trzecich, w szczególności przysługujących takim osobom osobistych lub majątkowych praw autorskich, tajemnicy przedsiębiorstwa, praw własności przemysłowej lub dóbr osobistych.”

ODP. Wprowadzono zmianę z niewielką (redakcyjną) modyfikacją względem propozycji Wykonawcy.

Pytanie 7

Zapis § 14 ust. 2: *Strony potwierdzają, że w przypadku, gdy powstaną wątpliwości, czy dany utwór dostarczony przez Wykonawcę jest objęty oprogramowaniem dedykowanym, czy oprogramowaniem standardowym, będzie uznany za objęty oprogramowaniem dedykowanym. W przypadku, gdyby Zamawiającemu został dostarczony przez Wykonawcę utwór niewchodzący w zakres żadnej powyższej kategorii, Strony ustalają, że Wykonawca przeniesienie na Zamawiającego autorskie prawa majątkowe na zasadach opisanych poniżej dla oprogramowania dedykowanego.*

Przywołany zapis jest nieprecyzyjny. Nie wiadomo o czyich wątpliwościach jest w nim mowa. Wykonawca w ramach realizacji umowy dostarcza elementy objęte licencjami stron trzecich i zaproponowane domniemanie nie może funkcjonować. Prosimy zatem o wykreślenie tego zapisu.

ODP. Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie zapisu. Nie ma znaczenia, po której ze stron umowy powstaną wskazane w § 14 ust. 2 wątpliwości.

Pytanie 8

Zapis § 14 ust. 5: *Wykonawca w ramach umówionego wynagrodzenia przenosi na Zamawiającego autorskie prawa majątkowe do wszelkich utworów w rozumieniu przepisów ustawy z dn. 4 lutego 1994 r. o prawach autorskich i prawach pokrewnych (t.j. Dz. U. z 2022 r., poz. 2509; dalej: ustawa o prawach autorskich), powstałych w toku realizacji przedmiotu Umowy i dotyczących przedmiotu Umowy, z chwilą ich przyjęcia przez Zamawiającego, bez konieczności zawierania odrębnej umowy w tym zakresie i na zasadach, o których mowa w ustępach poniżej. Pod pojęciem utworu Strony*

rozumieją w szczególności elementy oprogramowania dedykowanego (łącznie lub każdy z osobna), powstałe w wyniku wykonania niniejszej Umowy i na jej potrzeby.

W ramach realizacji wykonawca będzie dostarczał elementy objęte licencjami stron trzecich. Przeniesienie praw autorskich może dotyczyć wyłącznie utworów wytworzonych przez wykonawcę w celu realizacji niniejszej umowy i ta intencja powinna jednoznacznie wynikać z zapisu. Prosimy o modyfikację zgodnie z poniższym:

"Wykonawca w ramach umówionego wynagrodzenia przenosi na Zamawiającego autorskie prawa majątkowe do wszelkich utworów w rozumieniu przepisów ustawy z dn. 4 lutego 1994 r. o prawach autorskich i prawach pokrewnych (t.j. Dz. U. z 2022 r., poz. 2509; dalej: ustawa o prawach autorskich), stworzonych przez niego w celu realizacji przedmiotu Umowy, z chwilą ich przyjęcia przez Zamawiającego, bez konieczności zawierania odrębnej umowy w tym zakresie i na zasadach, o których mowa w ustępach poniżej. Pod pojęciem utworu Strony rozumieją w szczególności elementy oprogramowania dedykowanego (łącznie lub każdy z osobna), powstałe w wyniku wykonania niniejszej Umowy i na jej potrzeby".

ODP. W § 14 ust. 5 zastąpiono słowo „powstałych” na sformułowanie „stworzonych przez niego”.

Pytanie 9

Zapis § 14 ust. 8: Przeniesienie autorskich praw majątkowych, o których mowa w ust. 5 powyżej następuje wraz z prawami zależnymi, bez ograniczeń terytorialnych i czasowych, na następujących polach eksploatacji:

- e) trwałe lub czasowe utrwalanie lub zwielokrotnianie w całości lub w części, jakimikolwiek środkami i w jakiegokolwiek formie, niezależnie od formatu, systemu lub standardu, w tym techniką drukarską, techniką zapisu magnetycznego, techniką cyfrową lub poprzez wprowadzanie do pamięci komputera oraz trwałe lub czasowe utrwalanie lub zwielokrotnianie takich zapisów, włączając w to sporządzanie ich kopii oraz dowolne korzystanie i rozporządzanie tymi kopiami,
- f) wprowadzanie do obrotu, użyczenie lub najem oryginału albo egzemplarzy,
- g) tworzenie nowych wersji, opracowań i adaptacji (tłumaczenie, przystosowanie, zmianę układu lub jakiegokolwiek inne zmiany),
- h) publiczne rozpowszechnianie, w szczególności wyświetlanie, publiczne odtwarzanie, nadawanie i reemitowanie w dowolnym systemie lub standardzie, a także publiczne udostępnianie utworów w ten sposób, aby każdy mógł mieć do nich dostęp w miejscu i czasie przez siebie wybranym, w szczególności elektroniczne udostępnianie na żądanie, niezależnie od formatu, systemu lub standardu,
- i) rozpowszechnianie w sieci Internet oraz w sieciach zamkniętych,
- j) nadawanie za pomocą fonii lub wizji, w sposób bezprzewodowy (drogą naziemną i satelitarną) lub w sposób przewodowy, w dowolnym systemie i standardzie, w tym także poprzez sieci kablowe i platformy cyfrowe,
- k) prawo do określania nazw utworów, pod którymi będą one wykorzystywane lub rozpowszechniane, w tym nazw handlowych, włączając w to prawo do zarejestrowania na swoją rzecz znaków towarowych, którymi oznaczone będą utwory lub znaków towarowych wykorzystanych w utworach,
- l) prawo do wykorzystywania utworów do celów marketingowych lub promocji, w tym reklamy, sponsoringu, promocji sprzedaży, a także do oznaczania lub identyfikacji produktów i usług

oraz innych przejawów działalności, a także przedmiotów jego własności, a także dla celów edukacyjnych lub szkoleniowych,

m) prawo do rozporządzania opracowaniami utworów oraz prawo udostępniania ich do korzystania, w tym udzielania licencji na rzecz osób trzecich, na wszystkich wymienionych powyżej polach eksploatacji.

Powyższe wymienienie pól eksploatacji dotyczy całości, jak i fragmentów utworów, jak również możliwości publikacji oraz rozpowszechnienia i korzystania w ramach utworu zbiorowego.

Wykonawca proponuje opisanie pól eksploatacji przy użyciu sformułowań ustawowych. Poniżej propozycja zapisu:

8. Przeniesienie autorskich praw majątkowych, o których mowa w ust. 5 powyżej następuje wraz z prawami zależnymi, bez ograniczeń terytorialnych i czasowych, na następujących polach eksploatacji:

I) W odniesieniu do utworów stanowiących program komputerowy:

na wszystkich znanych prawu polach eksploatacji, w tym szczególności w zakresie uprawniającym do:

*1) trwałego lub czasowego zwielokrotnienia programu komputerowego w całości lub w części jakimikolwiek środkami i w jakiegokolwiek formie; w zakresie, w którym dla wprowadzania, wyświetlania, stosowania, przekazywania i przechowywania programu komputerowego niezbędne jest jego zwielokrotnienie, czynności te **wymagają zgody uprawnionego**;*

2) tłumaczenia, przystosowywania, zmiany układu lub jakichkolwiek innych zmian w programie komputerowym, z zachowaniem praw osoby, która tych zmian dokonała;

3) rozpowszechniania, w tym użyczenia lub najmu, programu komputerowego lub jego kopii.

II) W odniesieniu do utworów innych niż program komputerowy:

na wszystkich znanych prawu polach eksploatacji, w tym szczególności

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

2) w zakresie obrotu oryginałem albo egzemplarzami, na których utwór utrwalono - wprowadzanie do obrotu, użyczenie lub najem oryginału albo egzemplarzy;

3) w zakresie rozpowszechniania utworu w sposób inny niż określony w pkt 2 - publiczne wykonanie, wystawienie, wyświetlenie, odtworzenie oraz nadawanie i reemitowanie, a także publiczne udostępnianie utworu w taki sposób, aby każdy mógł mieć do niego dostęp w miejscu i w czasie przez siebie wybranym.

ODP. Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację przepisu umowy. Użyte sformułowania stanowią uszczegółowienie sformułowań ustawowych.

Pytanie 10

Zapis § 14 ust. 11: *W razie powstania nowych pól eksploatacji nieznanymi w dacie zawarcia niniejszej Umowy Wykonawca przeniesie na Zamawiającego, na jego żądanie oraz nieodpłatnie, autorskie prawa majątkowe wraz z prawami zależnymi, wyrazi nieodwołaną zgodę, o której mowa w ust. 3 oraz przeniesie prawo do zezwalania na wykonywanie zależnych praw autorskich na tak powstałych polach eksploatacji na podstawie odrębnej umowy.*

Intencją wykonawcy jest przeniesienie pełni praw natomiast ze względów praktycznych nie zawsze może się to okazać możliwe (np. śmierć programisty zaangażowanego w projekt). Proponujemy zastąpienie zobowiązania do przeniesienia praw na nowych polach, zobowiązaniem do dołożenia najwyższych starań w celu ich uzyskania, a następnie do ich niezwłocznego przeniesienia na Zamawiającego. Poniżej propozycja zapisu:

W razie powstania nowych pól eksploatacji nieznanymi w dacie zawarcia niniejszej Umowy Wykonawca dołoży najwyższych starań do uzyskania autorskich praw majątkowych do utworów wytworzonych w ramach niniejszej umowy na takich nowych polach eksploatacji, a następnie przeniesie na Zamawiającego, na jego żądanie oraz nieodpłatnie, autorskie prawa majątkowe wraz z prawami zależnymi, wyrazi nieodwołaną zgodę, o której mowa w ust. 3 oraz przeniesie prawo do zezwalania na wykonywanie zależnych praw autorskich na tak powstałych polach eksploatacji na podstawie odrębnej umowy.

ODP. Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisu. Zobowiązanie „dołożenia najwyższych starań” nie gwarantuje osiągnięcia celu przepisu.

Pytanie 11

Zapis § 14 ust. 17, pkt 1: *wykorzystanie oprogramowania standardowego na potrzeby Umowy będzie zgodne z postanowieniami odpowiednich licencji przypisanych do danego oprogramowania,*

Prosimy o wyjaśnienie intencji zapisu. Gwarancje Wykonawcy mogą ograniczać się do zapewnienia, że jest on uprawniony do udzielenia Zamawiającemu licencji na korzystanie z oprogramowania standardowego. To po stronie Zamawiającego leży używanie tego oprogramowania w sposób zgodny z postanowieniami odpowiednich licencji.

ODP. Zamawiający wyjaśnia, że § 14 ust. 17 pkt 1 nie dotyczy „używania” oprogramowania (przez Zamawiającego), ale możliwości jego wykorzystania do umówionego celu (za co odpowiada Wykonawca). W przepisie (wprowadzeniu do pkt 1) zastrzeżono wprost, że „korzystanie przez Zamawiającego” z oprogramowania będzie podlegało warunkom licencji, ale to Wykonawca gwarantuje, że „wykorzystanie oprogramowania na potrzeby Umowy” (zgodnie z umówionym celem i umówionym zakresem usługi) nie narusza warunków licencji.

Pytanie 12

Zapis § 14 ust. 19: *Uprawnienia z licencji na korzystanie z oprogramowania standardowego Zamawiający będzie nabywał zgodnie z zasadami określonymi w ust. 6 oraz ust. 7 powyżej, stosowanymi odpowiednio. Wykonawca oświadcza, że w zakresie, w jakim licencje mogłyby zostać uznane za sprzeczne z wymaganiami Umowy opisanymi powyżej, uzyska od podmiotu któremu przysługują prawa majątkowe zgodę na modyfikację tych warunków, tak by licencje były zgodne z wymaganiami opisanymi Umową.*

Prosimy o wyjaśnienie intencji zapisu.

ODP. Zamawiający wyjaśnia, że odesłanie do ust. 6 określa moment nabycia uprawnień z licencji przez Zamawiającego z chwilą odbioru prac wdrożeniowych (stosowanego odpowiednio, a nie -

wprost, z uwagi na używane w ust. 6 pojęcie „dostarczanego utworu”, tj. utworu stworzonego przez Wykonawcę). O ile konieczna okaże się modyfikacja warunków udzielanych lub zapewnianych przez Wykonawcę licencji, aby sprostać wymaganiom umowy (np. w zakresie umożliwienia Zamawiającemu testowania, o którym mowa w ust. 7 - dokonywanego przed odbiorem, ale także np. celem wypełnienia przez Wykonawcę zobowiązań z ust. 17 pkt 2 i 3 umowy) – za uzyskanie zgody na tę modyfikację odpowiada Wykonawca.

Pytanie 13

Zapis § 17 ust. 5, pkt a: (...) tj. kwotę netto zł (słownie: złotych) oraz należny podatek VAT ... % w kwocie zł (słownie: złotych), co stanowi kwotę brutto zł (słownie: złotych)

Proponujemy zastąpienie precyzyjnego wskazywania kwoty podatku VAT sformułowaniem:
“(...) tj. w kwocie netto zł (słownie: złotych) powiększone o należny podatek, ustalony zgodnie z obowiązującą stawką”

ODP. Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Pytanie 14

Zapis § 3 ust. 1: Wykonawca oświadcza, że przed podpisaniem niniejszej Umowy zapoznał się z dokumentami zamówienia, w tym z OPZ, w sposób wymagany od profesjonalisty i nie wnosi do nich zastrzeżeń oraz **uznaje je za w pełni kompletne i wystarczające do wyceny przedmiotu Umowy oraz do jego wykonania** na warunkach określonych w niniejszej Umowie za ustalone wynagrodzenie i w określonych w niniejszej Umowie nieprzekraczalnych terminach. Wykonawca oświadcza, że dokumenty, o których mowa w zdaniu poprzedzającym nie zawierają wad i braków mających wpływ na jakość, cenę i termin wykonania niniejszej Umowy.

Szanowni Państwo, na obecnym etapie Wykonawca nie jest w stanie złożyć oświadczenia, że w/w dokumenty nie zawierają błędów, wad czy braków. W rzeczywistości omawiane okoliczności weryfikowane są na etapie realizacji prac, w szczególności w ramach Etapu I – Analizy przedwdrożeniowej. Jaki też miałby być cel przedmiotowego oświadczenia?

W związku z powyższym, prosimy o wykreślenie ostatniego zdania w §3 ust. 1.

ODP. Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie. Oświadczenie odnosi się do dokumentów zamówienia w sensie prawnym (§ 2 ust. 2 pkt 2 Umowy, art. 7 pkt 3 uPzp).

Pytanie 15

Zapis § 3 ust. 2: Wykonawca oświadcza, że **zrzeka się w stosunku do Zamawiającego wszelkich roszczeń o zwiększenie wynagrodzenia za wykonanie niniejszej Umowy oraz o przedłużenie terminu jej wykonania**. Wykonawca **zobowiązany jest do wykonania w ramach niniejszej Umowy wszelkich usług i świadczeń niezbędnych do zrealizowania przedmiotu Umowy, również tych, których konieczność ujawni się w trakcie jej realizacji**.

Uprawnienie do występowania z roszczeniem o podwyższenie wynagrodzenia jest jednym z podstawowych praw Wykonawcy przysługujących w ramach prawa zamówień publicznych. Szczególną tego typu podstawę stanowią art. 439 oraz 455 ust 1 pkt 4 PZP. Co więcej, uprawnienie

do wystąpienia z żądaniem o podwyższenie wynagrodzenia przewidziane jest również w §11 Umowy, co w zestawieniu z komentowanym zapisem czyni Umowę wewnętrznie sprzeczną. Wykonawca nie może także zobowiązać się, by bez dodatkowego wynagrodzenia realizować bliżej nieprzewidziane prace dodatkowe „których konieczność ujawni się w trakcie jej realizacji”. Prawo zamówień publicznych przewiduje w tym celu stosowną procedurę, a takie dodatkowe prace podlegają dodatkowemu wynagrodzeniu. W zakresie roszczeń dotyczących „przedłużenia terminu wykonania umowy”, to takie roszczenia wykonawcy nie przysługują. Kwestie skutków niedochowania terminów uregulowane są przez postanowienia dotyczące kare umownych oraz odstąpienia od umowy (§9 i §10). Jeżeli natomiast do wykonania miałyby być dodatkowe prace, nieprzewidziane w chwili zawierania Umowy, to siłą rzeczy na ich wykonanie wykonawcy powinien zostać przyznany stosowny termin.

W związku z powyższym zwracamy się z wnioskiem o wykreślenie komentowanego postanowienia §3 ust. 2.

ODP. Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie i wyjaśnienia, że żadnej ze stron nie przysługuje roszczenie (możliwość jednostronnego żądania) zmiany umowy (każda zmiana umowy wymaga zgodnych oświadczeń woli obu stron i zaistnienia ku temu stosownych przesłanek). Przepis ma charakter porządkujący w tym sensie, że wyklucza możliwość żądania zmiany umowy (co do wynagrodzenia, czy terminu) w sposób inny niż to przewiduje sama umowa (zgodnie z uPzp). Przepisy umowy należy odczytywać w całości (skoro umowa określa warunki dopuszczalności zmiany umowy, to przy spełnieniu tych warunków możliwa jest zarówno zmiana wynagrodzenia, jak i wydłużenie terminu obowiązywania umowy). Dotyczy to także § 12 umowy, w którym zamawiający wskazał przecież wprost na zasady zlecenia zadań „które wykraczają poza zamówione pierwotnie i odebrane funkcjonalności”. Zamawiający przypomina, że wynagrodzenie ryczałtowe ze swej istoty (art. 632 § 1 KC) wyklucza możliwość żądania podwyższenia wynagrodzenia „choćby w czasie zawarcia umowy nie można było przewidzieć rozmiaru lub kosztów prac”.

Pytanie 16

Zapis § 5 ust. 16: *Zamawiający nie dopuszcza przy wynagrodzeniu ryczałtowym możliwości podwyższenia wynagrodzenia. W przypadku błędnie zastosowanej (zaniżonej) stawki podatku VAT. Zamawiający będzie w przypadku ceny ryczałtowej zobowiązany wyłącznie do zapłacenia wskazanej w ofercie ceny brutto i Wykonawca nie będzie mógł podnosić skutecznie roszczeń związanych z żądaniem podwyższenia wynagrodzenia.*

Jak wskazane zostało w komentarzu do §3 ust. 2, uprawnienie do występowania z roszczeniem o podwyższenie wynagrodzenia jest jednym z podstawowych praw Wykonawcy przysługujących w ramach prawa zamówień publicznych. Powinno ono przysługiwać w szczególności gdy mowa jest właśnie o wynagrodzeniu ryczałtowym. Dodatkowo w ramach niniejszej Umowy Zamawiający przewiduje wprowadzenie stawki podatku VAT bezpośrednio do Umowy, co jest nieadekwatne z przeniesieniem odpowiedzialności za błędne ustalenie stawki VAT na Wykonawcę. W związku z powyższym, wykonawca zgodnie z komentarzami przedstawionymi powyżej proponuje zastąpienie precyzyjnego wskazywania kwoty podatku VAT sformułowaniem: "powiększone o należny podatek, ustalony zgodnie z obowiązującą stawką" a komentowany §5 ust. 6 zmienić w następujący sposób:

„Wykonawca ponosi wyłączną odpowiedzialność za zastosowanie błędnej (zaniżonej) stawki podatku VAT”

ODP. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę, za uzasadnieniem jak w pytaniu powyżej. Zmiana wynagrodzenia z powodu zmiany stawki podatku od towarów i usług dotyczy wejścia w życie przepisów zmieniających stawkę VAT, nie zaś błędu Wykonawcy.

Pytanie 17

Zapis § 6 ust. 6: *W przypadku, o którym mowa w ust. 4 pkt 2) powyżej - o ile termin wyznaczony przez Zamawiającego zostanie dochowany, a zdiagnozowane przez niego przeszkody usunięte - za dzień wykonania przedmiotu Umowy Strony **będą uznawać datę faktycznego, protokolarnego odbioru prac wdrożeniowych.***

W przypadku jeżeli w ramach procedury odbiorowej realizowanej w trybie §6 ust. 4 pkt 2 jako termin wykonania, podobnie jak w przypadku §6 ust. 4 pkt 1 również powinien być traktowany dzień przekazania do odbioru (o ile produkt zostanie odebrany), a wykonawca nie powinien ponosić negatywnych konsekwencji wynikających z czasu spędzonego przez Zamawiającego na weryfikację. Proponujemy wprowadzenie następującej zmiany do treści §6 ust. 6:

W przypadku, o którym mowa w ust. 4 pkt 2) powyżej - o ile termin wyznaczony przez Zamawiającego zostanie dochowany, a zdiagnozowane przez niego przeszkody usunięte - za dzień wykonania przedmiotu Umowy Strony będą datę ostatecznego zgłoszenia gotowości do odbioru przez Wykonawcę.

ODP. Zamawiający wprowadza następujący zapis: W przypadku, o którym mowa w ust. 4 pkt 2) powyżej - o ile termin wyznaczony przez Zamawiającego zostanie dochowany, a przeszkody zdiagnozowane przez niego w notatce z czynności weryfikacyjnych usunięte (co Zamawiający potwierdzi w terminie 7 dni od dnia dokonania zgłoszenia ich usunięcia przez Wykonawcę) - za dzień wykonania przedmiotu Umowy Strony będą uznawać datę zgłoszenia przez Wykonawcę usunięcia przeszkód. Protokół odbioru sporządza się niezwłocznie, nie później niż w terminie dwóch dni roboczych od dnia potwierdzenia przez Zamawiającego usunięcia przeszkód.

Pytanie 18

Zapis § 6 ust. 8: *W razie wątpliwości co do charakteru przeszkody rozstrzygające znaczenie będzie miało stanowisko Zamawiającego, który oceni jej istotność, biorąc pod uwagę w szczególności jej usuwalność, termin, w jakim może zostać usunięta oraz przydatność należycie wykonanego zakresu czynności w kontekście celu, w jakim została zawarta niniejsza Umowa.*

Zaproponowany zapis przyznaje Zamawiającemu prawo do jednostronnego decydowania o tym czy zobowiązania wynikające z Umowy zostały wykonane w sposób należyty, a tym samym daje uprawnienie do nałożenia na Wykonawcę - wedle uznania Zamawiającego - zobowiązania do wykonania ewentualnych dodatkowych prac oraz daje dowolność dla odstąpienia od umowy. Rozstrzygające w tym zakresie powinny być okoliczności obiektywne, których kwestionowanie przez jedną ze stron, w razie sporu, poddane zostanie ocenie sądu, a nie „stanowisko

Zamawiającego”. W przypadku gdy sąd stwierdzi, iż Wykonawca niesłusznie nie zgodził się ze stanowiskiem Zamawiającego, Wykonawca poniesie odpowiedzialność na zasadach wynikających z umowy. Zobowiązania wykonawcy nie mogą być jednak determinowane wyłącznie przez „stanowiska Zamawiającego”. W związku z powyższym wykonawca prosi o wykreślenie komentowanego postanowienia §6 ust. 6.

ODP. Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie i nie zgadza się ze stwierdzeniem, jakoby przepis przewidywał możliwość jednostronnego, czy dowolnego podejmowania decyzji Zamawiającego. Komentowana regulacja została wprowadzona, aby usprawnić proces decyzyjny w razie sporu (na etapie realizacji umowy) i w oparciu o obiektywne kryteria (usuwalność, termin, przydatność wykonanych czynności mimo stwierdzonej przeszkody). Na wypadek sporu Wykonawca zachowa uprawnienie do kwestionowania stanowiska Zamawiającego.

Pytanie 19

Zapis § 9 Kary umowne:

Z doświadczenia rynkowego wynika, że obecnie Zamawiający nie stosują w tego typu przypadkach tak restrykcyjnych wysokości kar umownych, gdyż powodują one niezamierzony wzrost wartości wszystkich otrzymywanych ofert. Wynika to bezpośrednio z faktu, że Wykonawcy starając się neutralizować podwyższone ryzyko transakcyjne nakładają w swoich ofertach dodatkowe narzuty – właśnie na to ryzyko – co podnosi kwotę otrzymywanych przez Zamawiających ofert i staje się w ten sposób przeciw skuteczne i ekonomicznie nieuzasadnione.

W odniesieniu do **kar umownych wyrażonych procentowo** uprzejmie prosimy o:

- a) **generalną** zmianę naliczania procentowego kar z „od wynagrodzenia brutto” na „od wynagrodzenia netto”. Wskazujemy tutaj, że w przypadku kar umownych ustalanych jako procent wynagrodzenia należnego wykonawcy, standardem rynkowym jest przyjmowanie jako podstawę do obliczenia takiej kary kwotę wynagrodzenia netto, bez doliczanego do niej podatku od towaru i usług, który ostatecznie stanowi należność publicznoprawną, a nie element wynagrodzenia wykonawcy.
- b) **§ 9 ust.1, pkt 3:** zmniejszenie wysokości kar z „0,5% wynagrodzenia brutto” na „0,1% wynagrodzenia netto” „(...) za każdy rozpoczęty dzień zwłoki (...)”.
- c) **§ 9 ust.1, pkt 4:** zmniejszenie wysokości kar z „0,5% wynagrodzenia brutto” na „0,1% wynagrodzenia netto” „(...) za każdy dzień tak rozumianego braku w Zespole (...)”.
- d) **§ 9 ust.1, pkt 5:** zmniejszenie wysokości kar z „0,2% wynagrodzenia brutto” na „0,05% wynagrodzenia netto” „(...) za każdy rozpoczęty dzień zwłoki (...)”.
- e) **§ 9 ust.1, pkt 6:** zmniejszenie wysokości kar z „0,2% wynagrodzenia brutto” na „0,05% wynagrodzenia netto” „(...) dziennie, za każdy przypadek (...)”.
- f) **§ 9 ust.1, pkt 7:** zmniejszenie wysokości kar z „0,1% wynagrodzenia brutto” na „0,02% wynagrodzenia netto” „(...) za każdy dzień zwłoki (...)”.

W odniesieniu do **kar umownych wyrażonych kwotowo** uprzejmie prosimy o:

- g) **§ 9 ust.1, pkt 8:** zmniejszenie wysokości kar z „2000 zł brutto” na „1000 zł brutto” „(...) za każdy stwierdzony przypadek (...)”.

- h) **§ 9 ust.1, pkt 9:** zmniejszenie wysokości kar z „500 zł brutto” na „250 zł brutto” „(...) za każdy stwierdzony przypadek (...)”.
- i) **§ 9 ust.1, pkt 10:** zmniejszenie wysokości kar z „500 zł brutto” na „250 zł brutto” „(...) za każdy stwierdzony przypadek (...)”.
- j) **§ 9 ust.1, pkt 11:** zmniejszenie wysokości kar z „w jednorazowej wysokości 500 zł brutto albo w wysokości 0,08 % wynagrodzenia umownego brutto” na „200 zł brutto” „(...) za każdy dzień oczekiwania na dostarczenie przez Wykonawcę kompletnej dokumentacji technicznej (...)”.
- k) **§ 9 ust.1, pkt 12:** zmniejszenie wysokości kar z „1.000 zł brutto” na „500 zł brutto” „(...) za każdy stwierdzony przypadek (...)”.
- l) **§ 9 ust.1, pkt 13:** zmniejszenie wysokości kar z „500 zł brutto” na „200 zł brutto” „(...) za każdy dzień pozbawienia dostępu do Platformy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy (...)”.
- m) **§ 9 ust.1, pkt 14:** zmniejszenie wysokości kar z „300 zł brutto” na „100 zł brutto” „(...) za każdy dzień oczekiwania na narzędzie online (...)”.
- n) **§ 9 ust.1, pkt 15:** zmniejszenie wysokości kar z „20.000 zł brutto” na „5.000 zł brutto” „(...) za każdy stwierdzony przypadek (...)”.
- o) **§ 9 ust.1, pkt 16:** zmniejszenie wysokości kar z „10.000 zł brutto” na „2.500 zł brutto” „(...) za każdy stwierdzony przypadek (...)”.

ODP. Wprowadzono stosowne zmiany.

Pytanie 20

Zapis § 9, ust. 4: *Zamawiający pozostaje uprawniony do dochodzenia odszkodowania uzupełniającego na zasadach ogólnych, jeżeli zastrzeżone kary umowne nie pokrywają poniesionej szkody lub gdy szkoda powstała z innego tytułu, niż zdarzenia określone w ust. 1.*

Uprzejmie prosimy o wprowadzenie postanowień ograniczających odpowiedzialność całkowitą wykonawcy z tytułu kar i odszkodowania uzupełniającego do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody, jednak z zastrzeżeniem, że jej maksymalna wysokość nie może przekroczyć 50% wynagrodzenia umownego netto.

Intencją Wykonawcy jest, aby wysokość uzgodnionego wynagrodzenia była w sposób bezpośredni skorelowana z zakresem ryzyka związanego z realizacją projektu.

Prosimy zatem o wprowadzenie następującej zmiany do §9 ust. 4:

Zamawiający pozostaje uprawniony do dochodzenia odszkodowania uzupełniającego na zasadach ogólnych (z uwzględnieniem ograniczeń odpowiedzialności Wykonawcy przewidzianych postanowieniami niniejszej Umowy), jeżeli zastrzeżone kary umowne nie pokrywają poniesionej szkody lub gdy szkoda powstała z innego tytułu, niż zdarzenia określone w ust. 1

Prosimy również o dodanie §9 ust. 8 o następującej, brzmieniu:

Łączna odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy, w tym z tytułu kar umownych, ograniczona jest do wysokości 50% kwoty netto, o której mowa 5 ust. 1 Umowy.

ODP. Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany. Zamawiający zwraca uwagę, że uczelnia publiczna - jako jednostka sektora finansów publicznych odpowiedzialna za naruszenie ich dyscypliny - nie modyfikuje w relacjach z podmiotami trzecimi ogólnych zasad

odpowiedzialności cywilnoprawnej (w tym zasady, że naprawienie szkody obejmuje straty, które poszkodowany poniósł, oraz korzyści, które mógłby osiągnąć, gdyby mu szkody nie wyrządzono, por. art. 361 § 2 KC). O ile po stronie Zamawiającego powstanie w istocie uszczerbek majątkowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy – jedynie pełna rekompensata tak powstałej szkody pozwoli Zamawiającemu urzeczywistnić zasadę dysponowania środkami publicznymi w sposób efektywny i oszczędny. Należyta ochroną Wykonawcy zapewnia art. 484 § 2 KC (przewidujący możliwość zmniejszenia kary umownej, w tym jej miarkowania na wypadek rażącego wygórowania).

Pytanie 21

Zapis § 10 ust. 10: *Odstąpienie od Umowy nie pozbawia Zamawiającego prawa do żądania kar umownych, w szczególności do naliczania kary, o której mowa w § 9 ust. 1 pkt 11) Umowy.*

Z niniejszego zapisu wynika prawo do łączenia kary umownej z tytułu niewykonania zobowiązania (odstąpienie) z karą za nienależyte wykonanie (np. zwłoka), co zdaniem naszego Działu Prawnego ma charakter abuzywny (vide. wyrok SN w sprawie I CSK 315/10 oraz wyrok SA w Warszawie z dnia 13 listopada 2015, sygn. I Aca 324/15). Prosimy o usunięcie tego zapisu.

ODP. Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie zapisu i wyjaśnia, że zniweczenie umowy (na skutek odstąpienia) nie wyklucza możliwości naliczania (przewidzianych tą umową) kar umownych zastrzeżonych na wypadek odstąpienia. Tak jest w przypadku kary umownej, o której mowa w § 9 ust. 1 pkt 1 i 2 i nie inaczej jest w przypadku kary umownej, o której mowa w § 9 ust. 1 pkt 11 - odczytywanym łącznie z § 10 ust. 9 umowy (tj. w zakresie, w jakim kara umowna zabezpiecza terminowe przekazanie dokumentacji technicznej po odstąpieniu od umowy). Przywołane przez Wykonawcę orzeczenia dotyczą odmiennych stanów faktycznych (w tym: równoczesnego dochodzenia kary umownej z tytułu odstąpienia od umowy z karą umowną za opóźnienie w jej wykonaniu).

Pytanie 22

Zapis § 15 ust. 2: *o treści: W przypadku, gdy okres ubezpieczenia, o którym mowa w ust. 1, skończy się podczas trwania Umowy, Wykonawca zobowiązany jest dostarczyć Zamawiającemu dokumenty potwierdzające przedłużenie ochrony ubezpieczeniowej na co najmniej takich samych warunkach jak dotychczas, najpóźniej 10 dni przed wygaśnięciem dotychczasowej polisy ubezpieczeniowej, wraz z potwierdzeniem opłaty składek.*

Prosimy o zmianę zapisu na:

W przypadku, gdy okres ubezpieczenia, o którym mowa w ust. 1, skończy się podczas trwania Umowy, Wykonawca zobowiązany jest dostarczyć Zamawiającemu dokumenty potwierdzające przedłużenie ochrony ubezpieczeniowej na kwotę nie mniejszą niż 400 000 zł, najpóźniej 3 dni przed wygaśnięciem dotychczasowej polisy ubezpieczeniowej, wraz z potwierdzeniem opłaty składek.

ODP. Wprowadzono stosowne zmiany.

Pytanie 23

Zapis § 15 ust. 3: Wykonawca zobowiązuje się, że w odniesieniu do w/w polisy w przypadku każdorazowej konsumpcji części sumy ubezpieczeniowej w okresie ochrony ubezpieczeniowej doubezpieczy limit odpowiedzialności na takich samych warunkach jakie obowiązują w przedłożonej Zamawiającemu umowie ubezpieczenia.

Prosimy o zmianę zapisu na:

Wykonawca zobowiązuje się, że w odniesieniu do w/w polisy w przypadku każdorazowej konsumpcji części sumy ubezpieczeniowej **poniżej kwoty 400 000 zł**, w okresie ochrony ubezpieczeniowej doubezpieczy limit odpowiedzialności **na kwotę nie mniejszą niż 400 000 zł**.

ODP. Wprowadzono stosowne zmiany.

- II. W związku z wyjaśnieniami, Zamawiający dokonuje modyfikacji załącznika 3 – opis przedmiotu zamówienia – po modyfikacji oraz załącznika 4 – wzór umowy – po modyfikacji.
- III. Wyjaśnienia treści SWZ zostaną dołączone do specyfikacji warunków zamówienia i będą stanowić jej integralną część.
- IV. W związku z tym, że w SWZ nie dokonano zmian, które mogą uniemożliwić złożenie ofert w nakazanym terminie, **Zamawiający nie przedłuża** terminu składania ofert.

Pouczenie o środkach ochrony prawnej.

Zgodnie z przepisami art. 505 oraz art. 513 - 521 ustawy Pzp, Wykonawcom, którzy mają lub mieli interes w uzyskaniu danego zamówienia oraz ponieśli lub mogli ponieść szkodę w wyniku naruszenia przez Zamawiającego przepisów ustawy Pzp przysługują środki ochrony prawnej określone w dziale IX Ustawy Pzp.

Sporządziła: Joanna Chodzińska-Strączak
Specjalista Działu Zamówień Publicznych

Zaakceptował: Jakub Wesółowski
Kierownik Działu Zamówień Publicznych