



Olsztyn, dn. 03 kwietnia 2024 r.

Nr sprawy 20/2024

**Dyrektor  
Uniwersyteckiego Szpitala  
Klinicznego w Olsztynie**

**Dotyczy: propozycja udzielenia odpowiedzi dotyczących postępowania na Świadczenie usług serwisu informatycznego, wsparcia technicznego i aktualizacji oprogramowania ENOVA**

Na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz.U. 2023 poz. 1605 z późn. zm.), Zamawiający udziela odpowiedzi na pytania zadane przez uczestników postępowania.

**PYTANIA I ODPOWIEDZI**

**Pytanie nr 1** SWZ, Rozdział I, pkt 2.7, załącznik nr 1, ust. VII, Załącznik nr 6 do SWZ, §4 ust.8

1. Prosimy Zamawiającego o skrócenie terminu płatności z 60 dni do 30 dni od daty dostarczenia do Zamawiającego wystawionej zgodnie z postanowieniami umownymi i przepisami prawa faktury VAT. Powszechną praktyką w świadczeniu usług jest stosowanie 30-dniowego terminu płatności.
2. Wykonawca zwraca uwagę na fakt, że przepisy prawa nie przewidują instytucji „prawidłowej” faktury VAT, a zatem to Zamawiający może określić jakie elementy faktury VAT będą dla niego istotne, poza tymi które wynikają z przepisów prawa. Prosimy zatem o wprowadzenie do umowy zapisów definiujących prawidłową dla tej umowy fakturę VAT, która zostanie przez Zamawiającego przyjęta do rozliczeń Stron lub wykreślenie sformułowania: „prawidłowa”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że termin płatności 60 dni, liczonych od dnia doręczenia Zamawiającemu faktury, wynika z przepisów ustawy o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych i może być zastrzeżony w przypadku gdy stroną transakcji handlowej jest podmiot leczniczy. Przez prawidłową fakturę VAT należy rozumieć dokument zawierający elementy składowe określone w art. 106e ust. 1-13 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług. Zamawiający wymaga zatem złożenia oferty zgodnie z SWZ.

**Pytanie nr 2** SWZ, Rozdział I, pkt 2.14 oraz pkt 2.23, załącznik nr 1, ust. VIII

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający nie będzie uznawał za podwykonawcę współpracowników Wykonawcy, osób fizycznych prowadzących działalność gospodarczą, z którymi Wykonawca jest powiązany stałymi umowami o współpracy lub innymi umowami cywilnoprawnymi o stałym charakterze. Wykonawca korzysta z zasobów własnych w ramach, których część personelu jest zatrudniona na umowach B2B lub innych cywilnoprawnych.

**Odpowiedź:**

Zamawiający potwierdza.

**Pytanie nr 3** SWZ, Rozdział I, pkt 2.18, Załącznik nr 6 do SWZ, §12 ust. 6

Prosimy o wykreślenie obowiązku zatrudniania umowę o pracę dla wszystkich osób wykonujących czynności w zakresie realizacji zamówienia tj. m.in.: czynności związanych z serwisowaniem oprogramowania Zamawiającego lub diagnozowania awarii, oraz czynności związanych z udostępnianiem oficjalnie wydawanych przez Wykonawcę napraw, wersji i wydań systemu,

świadczeniem pomocy telefonicznej przy eksploatacji systemu, którzy w przypadku Wykonawcy najczęściej są Informatykami. Powszechnym jest, że osoby wykonujące zawód Informatyka w zakresie usług dotyczących oprogramowania dysponują dużą swobodą jaką daje np. własna działalność gospodarcza bądź osobiste świadczenie usług ze względu na nienormowany czas pracy. Zawód Informatyka jest zawodem wysoce specjalistycznym, eksperckim i osoba go wykonującą musi być dyspozycyjna, w każdym okresie gotowa do np. usunięcia awarii u klienta, udzielenia konsultacji itp. Zdaniem Wykonawcy czynności wykonywane przez te osoby w tym przypadku nie polegają na świadczeniu pracy a postawiony wymóg ogranicza możliwość zastosowania norm czasu pracy określonych w Kodeksie Pracy a tym samym podroży cenę oferty w sposób niewspółmierny do zadań. W związku z powyższym składamy zapytanie czy Zamawiający dopuści zmianę treści dokumentacji przetargowej w zakresie zatrudniania osób wykonujących czynności związanych z serwisowaniem oprogramowania Zamawiającego lub diagnozowaniem awarii, oraz wykonywaniem czynności związanych z udostępnianiem oficjalnie wydawanych przez Wykonawcę napraw, wersji i wydań systemu czy też świadczeniem pomocy telefonicznej przy eksploatacji systemu na umowę o pracę, na wymóg: „Zamawiający stosownie do art. 95 ust. 1 ustawy Pzp, określa obowiązek zatrudnienia na podstawie umowy o pracę: Wykonawca co najmniej przez okres realizacji niniejszej umowy zobowiązany będzie do zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób sprawujących nadzór nad realizacją czynności serwisowych objętych Przedmiotem Umowy”; bądź uznanie przez Zamawiającego za spełnienie w/w warunku poprzez sytuację, w której część osób skierowanych do prac przy niniejszym zamówieniu będzie prowadzić jednoosobową działalność gospodarczą, osobiście wykonując usługi. Wykonawca posiada w swoich zasobach osobowych pracowników zatrudnionych w tej formie od wielu lat. Nakaz zatrudnienia ich w formie umowy o pracę ingeruje w swobodę działalności gospodarczej prowadzonej przez Wykonawców.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wymaga złożenia oferty zgodnie z SWZ.

**Pytanie nr 4** SWZ, Rozdział I, pkt 2.21

Prosimy o wykreślenie odniesienia do art. 214 ust. 1 pkt 8 Pzp, który to dotyczy dostaw i nie ma zastosowania w niniejszym postępowaniu.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie nr 5** SWZ, Rozdział IV

Prosimy o wykreślenie bądź modyfikacje zapisów dotyczących przedmiotowych środków dowodowych tj. Oświadczenia o posiadaniu dostępu do kodów źródłowych producenta oprogramowania i prawie do ich modyfikacji.

Prosimy o wykreślenie wymogu ponieważ ogranicza on możliwość udziału w postępowaniu innym podmiotom niż producent Oprogramowania obojętnego przedmiotem zamówienia bądź prosimy o modyfikacje zapisów w taki sposób aby ważną ofertę mógł złożyć również Wykonawca posiadający prawo do oferowania Oprogramowania nie będący jego Producentem, który posiada autoryzację właściciela majątkowych praw autorskich do systemu enova365, z której wynika, że jest on uprawniony do świadczenia usług opieki serwisowej oraz do dostarczania usługi dostępu do nowych wersji oprogramowania lub też posiada Certyfikat Autoryzowanego Partnera Producenta oprogramowania enova365.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wymaga złożenia oferty zgodnie z SWZ.

**Pytanie nr 6** SWZ, Rozdział V, załącznik nr 1- formularz ofertowy, załącznik nr 6 do SWZ, § 3.

Zgodnie z zapisem SWZ termin wykonania zamówienia winien być wskazany w projekcie umowy. W związku z brakiem granicznej daty wskazanej w projekcie umowy, zgodnie z wiedzą Wykonawcy prosimy o potwierdzenie, że umowa będzie obowiązywać 12 miesięcy od dnia 22.04.2024 r.

**Odpowiedź:**

Zamawiający potwierdza.

**Pytanie nr 7** SWZ, Rozdział XVI pkt 2 i 3

Prosimy o wykreślenie zapisu dot. zmiany oferty ponieważ jedynym możliwym sposobem na dokonanie zmiany złożonej oferty jest najpierw skuteczne jej cofnięcie i złożenie drugi raz oferty z naniesionymi zmianami. Zgodnie z art. 219 ust. 2 ustawy z 11.09.2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U z 2023 r. poz. 1605) „Do upływu terminu składania ofert wykonawca może wycofać ofertę” Wobec powyższego wykonawca, aby skutecznie dokonać zmiany złożonej wcześniej oferty, musi ofertę najpierw skutecznie cofnąć i złożyć ją raz jeszcze.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę. Dokonano ujednolicenia zapisów w SWZ, Rozdział XVI, pkt 2 i 3

Było:

*„2. Wykonawca, który złożył ofertę za pośrednictwem Platformy zakupowej może przed upływem terminu składania ofert zmienić lub wycofać ofertę.*

*3. Wykonawca po upływie terminu składania ofert nie może skutecznie dokonać zmiany ani wycofać złożonej oferty”*

Jest:

*„2. Wykonawca, który złożył ofertę za pośrednictwem Platformy zakupowej, może wycofać ofertę przed upływem terminu składania ofert. Wykonawca, który wycofał ofertę, może przed upływem terminu składania ofert złożyć nową ofertę.*

*3. Wykonawca po upływie terminu składania ofert nie może skutecznie wycofać złożonej oferty.”*

**Pytanie nr 8** SWZ, Rozdział XVII pkt 3, Załącznik nr 6 do SWZ, §4 ust. 2

Prosimy o modyfikacje zapisów na: Cena ofertowa netto jest ustalona przez Wykonawcę na poziomie maksymalnym i nie będzie podnoszona podczas wykonywania zamówienia, z wyłączeniem postanowień § 8 wzoru Umowy (załącznik nr 6) oraz przesłanek waloryzacyjnych uregulowanych w art. 439 ustawy Pzp.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody i wymaga złożenia oferty zgodnie z SWZ.

**Pytanie nr 9** SWZ, Rozdział XVIII, pkt 1, załącznik nr 1 do SWZ, Formularz ofertowy, pkt. IV - VI

Prosimy o potwierdzenie, że poprzez czas usunięcia, który punktowany jest w ramach kryterium oceny oferty w lp. 2,3,4 i 5 Zamawiający rozumie, czas liczony w godzinach pracy serwisu w dniach roboczych od upływu czasu reakcji serwisu Wykonawcy do momentu usunięcia dysfunkcji.

**Odpowiedź:**

Zamawiający potwierdza.

**Pytanie nr 10** SWZ, Rozdział XVIII, pkt 2, Załącznik nr 3 do SWZ, OPZ, ZASADY PODEJMOWANIA PRAC SERWISOWYCH, pkt 5 lit. a

Prosimy o potwierdzenie, że kryterium oceny ofert: Czas usunięcia stanu krytycznego od momentu zgłoszenia (Wpb) ma być liczony w godzinach roboczych.

**Odpowiedź:**

Zamawiający potwierdza.

**Pytanie nr 11** SWZ, Rozdział XIX

Zwracamy się z prośbą o dopuszczenie możliwości zawarcia umowy w przedmiotowym postępowaniu za pomocą środków elektronicznych tj. kwalifikowanym podpisem elektronicznym, które to jest równoważne w skutkach z podpisaniem umowy w formie pisemnej (podpisanie własnoręcznym podpisem).

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że Umowę należy zawrzeć w formie pisemnej poprzez złożenie własnoręcznego podpisu.

**Pytanie nr 12** Załącznik nr 1 do SWZ, Formularz ofertowy

Prosimy o wykreślenia zapisów dotyczących wskazania numeru faksu przez Wykonawcę- jest to przestarzały kanał komunikacji.

**Odpowiedź:**

Zamawiający dopuszcza, nie wymaga podania numeru faksu.

**Pytanie nr 13** Załącznik nr 1 do SWZ, Formularz ofertowy, Rozdział IX pkt 7, Rozdział II

Prosimy o usunięcie zapisów. Oferta składana jest w wersji elektronicznej zatem Wykonawca nie ma możliwości numerowania stron.

**Odpowiedź:**

Zamawiający dopuszcza, nie wymaga numerowania stron oferty.

**Pytanie nr 14** Załącznik nr 1 do SWZ, Formularz ofertowy, Serwis – dział Wykonawcy dedykowany do świadczenia usług serwisowych, Załącznik nr 3 do OPZ, SPOSÓB TWORZENIA ZGŁOSZEŃ SERWISOWYCH pkt 1, załącznik nr 6, §6 ust. 5

Zamawiający wymaga wskazania danych teleadresowych Serwisu Wykonawcy, prosimy o zmianę tego zapisu na zgodny z pozostałymi załącznikami do dokumentacji postępowania tj. modyfikacji na: „przyjmowanie zgłoszeń następuje poprzez narzędzie Helpdesk znajdującego się pod adresem ....., zgodnie z regulaminem dostępnym na stronie Wykonawcy, a w przypadku braku dostępności narzędzia HelpDesk za pomocą telefonu ..... bądź e-maila .....”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający dopuszcza następujące rozwiązanie: „przyjmowanie zgłoszeń następuje poprzez narzędzie Helpdesk znajdującego się pod adresem ....., zgodnie z regulaminem dostępnym na stronie Wykonawcy, a w przypadku braku dostępności narzędzia HelpDesk poprzez e-maila ..... lub pomocą telefonu ..... potwierdzonego nadanym mailem”. Dokonano modyfikacji Załącznika 1 – Formularz ofertowy oraz Załącznika 5 - Projektowane postanowienia umowy.

**Pytanie nr 15** Załącznik nr 1 do SWZ, Formularz ofertowy, Rozdział IX, ust. 9 pkt 2

Prosimy o dostosowanie zapisu do prowadzonego postępowania. Wzór umowy stanowi załącznik nr 6 do SWZ.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę. Dokonano modyfikacji Załącznika 1 – Formularz ofertowy.

**Pytanie nr 16** Załącznik nr 2 do SWZ, Formularz asortymentowo cenowy, załącznik nr 6 do SWZ

1. Prosimy o potwierdzenie, że świadczenie usług serwisowych w ramach pakietu określonego przez Zamawiającego tj. 260 godzin serwisowych w przypadku wykorzystania limitu godzin przez upływem 12 miesięcy od daty zawarcia umowy, umowa w zakresie świadczenia usługi serwisowej do oprogramowania objętego niniejszym postępowaniem: a) wygasa, bądź b) będzie świadczona i fakturowana wg aktualnych stawek Wykonawcy.

2. Zapisy SWZ, w tym OPZ nie precyzują ilości dojazdów do siedziby Zamawiającego zatem Wykonawca kalkulując stawkę godziny serwisowej musi doliczyć maksymalną możliwą ilość

dojazdów do siedziby Zamawiającego. Prosimy o dopuszczenie rozwiązania, w którym to koszty każdego dojazdu konsultanta do siedziby Zamawiającego będą liczone jako równowartość 5 godzin usług serwisowych co w konsekwencji pomniejsza pakiet godzin wskazanych przez Zamawiającego. Prosimy o wyrażenie zgody na zastosowanie zaproponowanego przez Wykonawcę sposobu rozliczenia kosztu dojazdu.

**Odpowiedź:**

1. Zamawiający informuje, że po wykorzystaniu limitu umowa wygaśnie, a dodatkowe godziny nie będą świadczone i fakturowane.
2. Zamawiający nie wyraża zgody. Zamawiający nie przewiduje konieczności dojazdów do siedziby, ani ich od Wykonawcy nie wymaga. Jeżeli Wykonawca podejmie decyzję o pracach na miejscu, rozliczane mogą być tylko godziny poświęcone na faktyczne wykonywanie pracy na miejscu, tj. bez godzin dojazdu.

**Pytanie nr 17** Załącznik nr 3 do SWZ, OPZ, POJĘCIA I DEFINICJE, pkt 1, Załącznik nr 6 do SWZ, §2 ust .5

Zamawiający wskazuje, że System – Łączne określenie dla oprogramowania enova 365 oraz rozszerzenia enova aplikacją Koszty firmy Nexar, występujących u Zamawiającego, do którego uprawnienia serwisowe posiada Wykonawca. Prosimy o potwierdzenie, że przedmiot zamówienia obejmuje świadczenie usług w zakresie systemu enova365, którego producentem jest Soneta Sp. z o.o. oraz aplikacji Koszty, którego producentem jest Nexar.

**Odpowiedź:**

Zamawiający potwierdza, że przedmiot zamówienia obejmuje oprogramowanie enova365 wraz z rozszerzeniami oraz aplikacją Koszty firmy NEXAR.

**Pytanie nr 18** Załącznik nr 3 do SWZ, OPZ, POJĘCIA I DEFINICJE, pkt 3, Załącznik nr 6 do SWZ, §2 ust.5 pkt 3)

Prosimy o potwierdzenie, że definicji dysfunkcji wyłącza się sytuacje spowodowane przez następujące okoliczności:

- a) zastosowanie Systemu w sposób niezgodny z przeznaczeniem
- b) zastosowanie Systemu w sposób niezgodny z Dokumentacją,
- c) błędne wprowadzenie przez Użytkownika danych,
- d) użytkowanie Systemu na Infrastrukturze nie spełniającej ogólnie przyjętych w branży norm technicznych oraz bezpieczeństwa,
- e) użytkowanie Systemu na Infrastrukturze nie spełniającej minimalnych parametrów wydajnościowych określonych dla wskazanej ilości stanowisk i producenta Motoru bazy danych,
- f) wadliwego zasilania, awarii klimatyzacji lub urządzeń utrzymujących wilgotność powietrza, a także awarii nośników danych, takich jak: dyskietki, taśmy do streamerów, CD-ROMy,
- g) nieautoryzowana przez Wykonawcę zmiana parametrów Infrastruktury dokonana po wykonaniu instalacji Systemu,
- h) użytkowanie Systemu w pomieszczeniach z niesprawną lub niewydolną instalacją elektryczną i zasilaniem elektrycznym,
- i) działanie wirusa komputerowego,
- j) wdrożenia Systemu wykonanego w sposób wadliwy, z wyłączeniem sytuacji, w której to było wykonywane przez Wykonawcę,
- k) niewłaściwa parametryzacja Systemu oraz Motoru bazy danych, z którym ta współpracuje, z wyłączeniem sytuacji, w której to było wykonane przez Wykonawcę,
- l) wszelkie działania Zamawiającego lub osób trzecich polegające na modyfikacji lub ingerencji w System,
- m) wszelkie działania Zamawiającego lub osób trzecich ingerujące w oprogramowanie, z którym System został zintegrowane w zakresie wywołującym skutki dla tej integracji
- n) działanie Siły Wyższej,
- o) niewykonanie przez Zamawiającego opublikowanych przez Wykonawcę Uaktualnień Systemu
- p) brak zgłoszenia niepomyślnego wykonania aktualizacji Systemu przez Zamawiającego i dalsza eksploatacja Systemu mimo pojawiania się błędów (dotyczy także logów),

- q) niezastosowanie się Zamawiającego do zaleceń w zakresie eksploatacji Systemu lub jej Uaktualnień opublikowanych przez Wykonawcę,
- r) użytkowanie Systemu ze złamaniem obwarowań licencyjnych nałożonych na Zamawiającego postanowieniami umowy licencyjnej.

**Odpowiedź:**

Zamawiający potwierdza.

**Pytanie nr 19** Załącznik nr 3 do SWZ, OPZ, WARUNKI ZDALNEGO DOSTĘPU WYKONAWCY DO ZASOBÓW ZAMAWIAJĄCEGO, pkt 3

Prosimy o potwierdzenie, że Wykonawca w trakcie realizacji Umowy będzie mógł aktualizować listę pracowników upoważnionych do zdalnego dostępu poprzez wysłanie zaktualizowanej listy osób na adres mailowy wskazany §12 ust. 1 Umowy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający potwierdza.

**Pytanie nr 20** Załącznik nr 3 do SWZ, OPZ, WARUNKI ZDALNEGO DOSTĘPU WYKONAWCY DO ZASOBÓW ZAMAWIAJĄCEGO, pkt 6

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający zapewni również poniższe rodzaje połączeń:

- 1) Udostępnienie terminala - zapewni bezpieczny sposób komunikacji z siecią poprzez udostępnienie bezpiecznego terminala;
- 2) Udostępnienie portu do bazy danych – zapewni bezpieczny sposób komunikacji z siecią poprzez udostępnienie IP i portu pozwalającego na komunikację z bazą danych.
- 3) Udostępnienie dostępu poprzez aplikację Team Viewer.

Jednocześnie prosimy o potwierdzenie, że terminy realizacji usług zdalnych będą obowiązywały wówczas kiedy Zamawiający udostępni bezpieczne połączenie zdalne. W przypadku braku takiego dostępu terminy realizacji usług mogą się przedłużyć i tym samym mogą być niedochowane co nie będzie miało odzwierciedlenia w konsekwencjach dochowania terminów realizacji określonych dla Wykonawcy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający potwierdza.

**Pytanie nr 21** Załącznik nr 6 do SWZ

Prosimy o poprawę oczywistej omyłki pisarskiej i prawidłowe oznaczenie załącznika jako załącznik nr 6.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę. Dokonano modyfikacji treści Załącznika nr 6 - Projektowane postanowienia umowy.

**Pytanie nr 22** Załącznik nr 6 do SWZ, §2 ust.3

Zamawiający w powyższym zapisie umieścił zapis, że usługi świadczone przez Wykonawcę mają być w sposób „nieograniczający praw Zamawiającego”. Prosimy o potwierdzenie, że powyższy zapis odnosi się do zakresu funkcjonalnego oprogramowania, do którego Zamawiający uzyska prawo do eksploatacji na podstawie udzielonej Licencji Użytkownika.

**Odpowiedź:**

Zamawiający potwierdza.

**Pytanie nr 23** Załącznik nr 6 do SWZ, §4 ust. 6

Wykonawca rozumie intencję Zamawiającego w taki sposób, że złożona oferta ma zapewniać wszystkie elementy pozwalające na korzystanie z przedmiotu umowy przez Zamawiającego w sposób pełny i niezakłócony. Może jednak zdarzyć się tak, że Zamawiający nie będzie mógł korzystać z przedmiotu

umowy (w tym korzystać z oprogramowania) z przyczyn niezależnych od Wykonawcy a w pełni zależnych od Zamawiającego, jak również niezależnych od złożonej oferty. Na przykład Zamawiający będzie musiał dokonywać opłat za media, ale także utrzymanie sprzętu, czy przedłużanie wsparcia dla oprogramowania. Są to usługi nie wskazane wyraźnie w umowie, szczególnie, gdy dotyczą okresu poza okresem obowiązywania umowy. Dlatego Wykonawca proponuje, by zapis §4 ust.6 zmienić lub uzupełnić w taki sposób, by w sposób precyzyjny odnosił się on do okresu obowiązywania Umowy i przedmiotu umowy, w szczególności zaś, by sformułowanie „obejmuje wszystkie koszty, jakie powstaną w związku z wykonaniem przedmiotu Umowy” zamienić na „i obejmuje koszty związane z wykonaniem przedmiotu Umowy, a także w związku i korzystaniem z oprogramowania w zakresie i na zasadach określonych Umową i w okresie obowiązywania Umowy”.

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający wymaga złożenia oferty zgodnie z SWZ.

#### **Pytanie nr 24** Załącznik nr 6 do SWZ, §4

Prosimy o dodanie kolejnych ustępów o treści:

- 1) „Wykonawca może wystawiać ustrukturyzowane faktury elektroniczne w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 9 listopada 2018r. o elektronicznym fakturowaniu w zamówieniach publicznych, koncesjach na roboty budowlane lub usługi oraz partnerstwie publiczno-prywatnym (Dz. U. z 2020 r. poz. 1666, dalej – „Usta-wa o Fakturowaniu”).
- 2) W przypadku wystawienia faktury, o której mowa w ust. 9, Wykonawca jest obowiązany do wysłania jej do Zamawiającego za pośrednictwem Platformy Elektronicznego Fakturowania (dalej – „PEF”), podając numer PEPPOL (NIP) .....
- 3) Wystawiona przez Wykonawcę ustrukturyzowana faktura elektroniczna winna zawierać elementy, o których mowa w art. 6 Ustawy o Fakturowaniu, a nadto faktura ta, lub załącznik do niej musi zawierać numer Umowy i zamówienia, których dotyczy.
- 4) Za chwilę doręczenia ustrukturyzowanej faktury elektronicznej uznawać się będzie chwilę wprowadzenia prawidłowo wystawionej faktury, zawierającej wszystkie elementy, o których mowa w ustępie powyżej, do konta Zamawiającego na PEF, w sposób umożliwiający Zamawiającemu zapoznanie się z jej treścią przy czym jeżeli wprowadzenie to nastąpi w dniu roboczym poza godzinami pracy Zamawiającego wskazanymi w Umowie, w sobotę lub w dniu ustawowo wolnym od pracy, uznawać się będzie, że dostarczenie ustrukturyzowanej faktury elektronicznej nastąpiło w najbliższym dniu roboczym.
- 5) W przypadku wystawienia faktury w formie pisemnej, wystawiona faktura powinna być doręczona do ..... przy ul. .... w .....w godzinach od ..... do ..... w dni robocze”.

Uzasadnienie: Na podstawie aktualnych przepisów ustawy z dnia 9 listopada 2018 r. o elektronicznym fakturowaniu w zamówieniach publicznych, koncesjach na roboty budowlane lub usługi oraz partnerstwie publiczno – prywatnym (Dz. U. 2020, poz. 1666) na Zamawiających zostały nałożone obowiązki związane z odbieraniem od Wykonawcy faktur elektronicznych za pośrednictwem platformy elektronicznego fakturowania.

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający wymaga złożenia oferty zgodnie z warunkami Zamówienia. Możliwość doręczenia ustrukturyzowanej faktury elektronicznej wynika z Ustawy o elektronicznym fakturowaniu w zamówieniach publicznych.

**Pytanie nr 25** Załącznik nr 6 do SWZ, §4 ust. 9

Prosimy o dopuszczenie, aby prace wykonane na rzecz Zamawiającego w ramach opieki serwisowej wraz z ilością roboczogodzin były ewidencjonowane na protokole generowanym automatycznie na podstawie zgłoszeń o statusie „zamknięte” z narzędzia HelpDesk, który to nie wymaga podpisu ze strony Zamawiającego i Wykonawcy.

oraz dopuszczenie rozwiązania, w którym to użytkownik Zamawiającego zamyka zgłoszenie po przejściu zgłoszenia w status „zrealizowane” lub w przypadku braku reakcji ze strony Zamawiającego zgłoszenie zostanie zamknięte automatycznie w ciągu 7 dni od momentu przejścia zgłoszenia w status „zrealizowane”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na propozycję Wykonawcy odnośnie jednostronnego podpisania protokołu. Zamawiający wyraża zgodę jedynie na to żeby zgłoszenia zamykały się automatycznie po 7 dniach od zrealizowania.

**Pytanie nr 26** Załącznik nr 6 do SWZ, §4 ust. 10

Prosimy o informację, czy Zamawiający zrezygnuje z wymogu wystawienia i dostarczenia faktury VAT wraz z raportem w ciągu 5 dni po zakończeniu każdego miesiąca rozliczeniowego. Jest to termin nierealny i nie uzasadniony żadnymi przepisami prawa. Prosimy o zaakceptowanie wystawienia faktur zgodnie z obowiązującymi zasadami w praktyce gospodarczej tj. zmianę terminu na wystawienie faktury z do 5 dnia miesiąca na termin: do 15 dnia miesiąca następującego po zakończeniu każdego okresu rozliczeniowego – zgodnie z przepisami ustawy o VAT.

Prosimy również o wykreślenie zapisu dotyczącego dostarczenia raportu wraz fakturą, Wykonawca zwraca uwagę, że faktury wystawiane przez PEF nie mają możliwości dodania załącznika – prosimy o potwierdzenie, że zamawiający zaakceptuje przesłanie protokołu generowanego automatycznie na podstawie zgłoszeń o statusie „zamknięte” z narzędzia HelpDesk na adres email osoby wskazanej w §12 ust. 1.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę, przy czym zastrzega, że należność określoną fakturą Zamawiający zapłaci przelewem na konto podane na fakturze w terminie 60 dni od daty dostarczenia faktury do siedziby Zamawiającego. Zamawiający wyraża zgodę z zastrzeżeniem, że wygenerowany raport zawiera wszystkie zgłoszenia, w tym zgłoszenia przyjęte do realizacji, a jeszcze niezakończone. Dokonano modyfikacji Załącznika 6 - Projektowane postanowienia umowy.

**Pytanie nr 27** Załącznik nr 6 do SWZ, §4 ust. 14

Prosimy o wykreślenie zapisu lub jego modyfikację. Zgodnie ze standardową definicją sytuacji kryzysowej jest to zdarzenie nagłe i nieprzewidywalne oraz niezależne od okoliczności zewnętrznych i wewnętrznych dlatego zapis zapewnia ciągłość świadczenia usług w razie wystąpienia sytuacji kryzysowych, zagrożenia bezpieczeństwa państwa, wojny, itp.- usługa będzie świadczona nieprzerwanie wydaje się zapisem nadmiarowym.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wymaga złożenia oferty zgodnie z SWZ.

**Pytanie nr 1** Załącznik 6 do SWZ, §5

Z uwagi na gwarancyjny charakter usług a także - potrzebę eliminacji potencjalnego sporu Stron co do (niezdefiniowanego precyzyjnie w Umowie) zakresu odpowiedzialności Wykonawcy, prosimy o dodanie do wzoru Umowy postanowień:

„Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za:

- a) jakiegokolwiek szkód wynikłych z nieprawidłowego działania lub zaprzestania funkcjonowania Systemu związane z nieprawidłowym korzystaniem z Przedmiotu Umowy;
- b) skutków korzystania z Systemu przez osoby nieupoważnione;



- c) skutków dokonywania modyfikacji Systemu przez osoby inne niż upoważnione przez Wykonawcę;
- d) skutków udostępnienia hasła lub jakichkolwiek innych informacji identyfikujących użytkownika;
- e) skutków wadliwego działania sieci telekomunikacyjnej;
- f) nieprawidłowego działania lub braku działania Systemu spowodowane działaniem lub nieprawidłowym działaniem oprogramowaniem osób trzecich, komunikującego się z Systemem;
- g) skutki nieautoryzowanej ingerencji Zamawiającego lub osób trzecich działających na zlecenie Zamawiającego w struktury baz danych Systemu”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody z powyższą zmianę i wymaga złożenia oferty zgodnie z SWZ.

**Pytanie nr 28** Załącznik nr 6 do SWZ, § 5 ust. 1 pkt 2)

Zamawiający określa, że Wykonawca będzie wykonywać przedmiot umowy zgodnie z wewnętrznymi regulacjami obowiązującymi u Zamawiającego. Prosimy o potwierdzenie, że odpowiedzialność ta dotyczy zakresu w jakim te procedury zostaną udostępnione i przekazane Wykonawcy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyjaśnia, iż odpowiedzialność ta dotyczy zakresu, w jakim te procedury zostaną udostępnione i przekazane Wykonawcy, a ponadto dodaje, iż odpowiedzialność dotyczy także zakresu, w jakim Wykonawca sam powziął wiedzę o wewnętrznych procedurach Zamawiającego w związku z wykonywaniem Umowy.

**Pytanie nr 29** Załącznik nr 6 do SWZ, § 5 ust. 4

Prosimy o doprecyzowanie zapisu, że Wykonawca odpowiada jedynie za szkody powstałe w wyniku zawnionego w wyniku działania lub zaniechania Wykonawcy. Zwracamy uwagę, że zgodnie z art. 471 kc (odpowiedzialność kontraktowa) zasada jest, że dłużnik obowiązany jest do naprawienia szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania, chyba że niewykonanie lub nienależyte wykonanie jest następstwem okoliczności, za które dłużnik odpowiedzialności nie ponosi. Niezasadne jest zatem obciążanie Wykonawcy odpowiedzialnością za szkody wynikające z każdego działania lub zaniechania, również takiego za które Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody z powyższą zmianę i wymaga złożenia oferty zgodnie z SWZ.

**Pytanie nr 30** Załącznik nr 6 do SWZ, §6 ust. 2 pkt 6)

Prosimy o dopuszczenie rozwiązania, w którym to nowe wersje Systemu będą możliwe do pobrania ze strony ftp podanej przez Wykonawcę lub instalowane przez konsultanta Wykonawcy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający dopuszcza rozwiązanie, w którym Zamawiający może samodzielnie pobierać i instalować aktualizacje ze strony ftp, pod warunkiem uprzedniego instruktażu dotyczącego procesu instalacji nowej wersji oprogramowania.

**Pytanie nr 31** Załącznik nr 6 do SWZ, §6 ust. 2 pkt 7)

Prosimy o potwierdzenie, że Wykonawca zobowiązany jest do umożliwienia Zamawiającemu prawa korzystania z serwisów elektronicznych udostępnianych przez producenta oprogramowania, w zakresie w jakim producent Systemu je udostępnia.

Wykonawca nie ma wpływu na zawartość serwisów producenta oprogramowania.

**Odpowiedź:**

Zamawiający potwierdza.

**Pytanie nr 32** Załącznik nr 6 do SWZ, §6 ust. 2 pkt 8 b)

Wymóg: b) reakcja konsultanta w postaci udzielenia wyczerpującej odpowiedzi na zgłoszone zagadnienie musi nastąpić, w formie mailowej lub na portalu zgłoszeniowym dostępnym w Internecie, nie później niż w pierwszym dniu roboczym (godz.8.00-16.00) po dniu zgłoszenia tj. najbliższy dzień roboczy następujący po dniu zgłoszenia przez Zamawiającego.

Prosimy o potwierdzenie, że poprzez czas reakcji, Zamawiający rozumie w rzeczywistości czas naprawy tj. czas liczony w godzinach/dniach pracy serwisu w dniach roboczych od upływu czasu reakcji serwisu Wykonawcy do momentu usunięcia dysfunkcji. W przypadku odpowiedzi twierdzącej na powyższe pytanie, prosimy o wykreślenie zapisu par. 6 ust. 2 pkt. 8 lit. B), z uwagi na jego sprzeczność z ww. zapisami.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wymaga złożenia oferty zgodnie z treścią SWZ.

**Pytanie nr 33** Załącznik nr 6 do SWZ, §6 ust. 6

Prosimy o modyfikację zapisu poprzez jego zmianę na następujący: Za datę przyjęcia zgłoszenia uważa się datę potwierdzenia otrzymania zgłoszenia przez konsultanta w postaci mailowej lub wygenerowanej z portalu zgłoszeniowego.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody z powyższą zmianę i wymaga złożenia oferty zgodnie z SWZ.

**Pytanie nr 34** Załącznik nr 6 do SWZ, §6 ust. 7

W związku z pytaniem Wykonawcy do §6 ust. 6, prosimy o wykreślenie z §6 ust. 7 zdania: „Brak potwierdzenia przez Wykonawcę zgłoszenia nie wstrzymuje upływu czasu reakcji i czasu naprawy.”

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody z powyższą zmianę i wymaga złożenia oferty zgodnie z SWZ.

**Pytanie nr 35** Załącznik nr 6 do SWZ, §6 ust. 9 i 10

Prosimy o usunięcie zapisów, które są powtórzeniem postanowień ujętych w §6 ust. 8.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody z powyższą zmianę i wymaga złożenia oferty zgodnie z SWZ.

**Pytanie nr 36** Załącznik nr 6 do SWZ, §7 ust. 5

Wykonawca zwraca uwagę, że zgodnie z art. 11 ust. 1 ustawy o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (dalej: u.z.n.k.), czynem nieuczciwej konkurencji jest ujawnienie, wykorzystanie lub pozyskanie cudzych informacji stanowiących tajemnicę przedsiębiorstwa.

Przez tajemnicę przedsiębiorstwa rozumie się 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 (art. 11 ust. 2 u.z.n.k.).

Wykorzystanie lub ujawnienie informacji stanowiących tajemnicę przedsiębiorstwa stanowi czyn nieuczciwej konkurencji, w szczególności gdy następuje bez zgody uprawnionego do korzystania z informacji lub rozporządzania nimi i narusza obowiązek ograniczenia ich wykorzystywania lub ujawniania wynikający z ustawy, czynności prawnej lub z innego aktu albo gdy zostało dokonane przez osobę, która pozyskała te informacje, dokonując czynu nieuczciwej konkurencji (art. 11 ust. 4 u.z.n.k.)

Mając na uwadze powyższe, Wykonawca zwraca się z prośbą o wykreślenie §7 ust. 5 jako niezgodnego z przepisami prawa powszechnie obowiązującego – wykorzystanie przez Zamawiającego tajemnicy przedsiębiorstwa Wykonawcy i Producenta Systemu do której należy m.in. wiedza techniczna i organizacyjna Wykonawcy, a w szczególności przekazanie jej przez Zamawiającego osobom trzecim z nim współpracującym stanowi czyn nieuczciwej konkurencji, który podlega sankcjom z art. 18 u.z.n.k.,

bądź zmianę jego brzmienia na: „Niezależnie od postanowień poprzednich punktów, Wykonawca zezwala Zamawiającemu na korzystanie z wiedzy technicznej, organizacyjnej i innej, zawartej w przekazanej Dokumentacji i innych Utworach celem wykonywania uprawnień Zamawiającego wynikających z Umowy oraz celem skutecznego wykorzystania Przedmiotu Umowy do działalności Zamawiającego.”

**Odpowiedź:**

Zamawiający dokonuje zmiany postanowienia § 7 ust. 5 nadając mu następujące brzmienie:  
„Niezależnie od powyższych postanowień, Wykonawca zezwala Zamawiającemu na korzystanie z wiedzy technicznej, organizacyjnej i innej, zawartej w przekazanej Dokumentacji i innych Utworach celem wykonywania uprawnień Zamawiającego wynikających z Umowy oraz celem skutecznego wykorzystania Przedmiotu Umowy do działalności Zamawiającego.”

**Pytanie nr 37** Załącznik nr 6 do SWZ, §8

Prosimy o dodanie do Umowy zapisów dot. tzw. klauzuli waloryzacyjnej. Zgodnie z art. 439 ust. 1 ustawy Umowa, której przedmiotem są roboty budowlane, dostawy lub usługi, zawarta na okres dłuższy niż 6 miesięcy, musi zawierać postanowienia dotyczące zasad wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody z powyższą zmianę i wymaga złożenia oferty zgodnie z SWZ.

**Pytanie nr 38** Załącznik nr 6 do SWZ, §9 ust. 1

Prosimy o usunięcie zapisów dotyczących gwarancji w okresie 12 miesięcy, liczonych od dnia rozwiązania lub wygaśnięcia Umowy.

Pozostawienie zapisów w obecnym kształcie spowoduje konieczność wliczenia przez Wykonawcę dodatkowego 12 miesięcznego kosztu świadczenia usług objętych przedmiotem umowy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody z powyższą zmianę i wymaga złożenia oferty zgodnie z SWZ.

**Pytanie nr 39** Załącznik nr 6 do SWZ, §9 ust. 3 pkt. 1) i 2)

Prosimy o poprawę oczywistej omyłki pisarskiej i zmianę ust. 9 na ust. 8.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę i dokonuje następującej zmiany brzmienia § 9 ust. 3 pkt 1) i 2):

„3. Wykonawca jest zobowiązany do usunięcia błędów w oprogramowaniu po upływie terminu obowiązywania umowy, w następujących przypadkach:

1) Uzasadnione zgłoszenie stanu krytycznego, błędu awarii lub usterki nastąpiło przed upływem terminu na jaki umowa została zawarta – realizacja zgłoszeń następuje w terminach określonych w § 6 ust. 8 umowy,

2) Uzasadnione zgłoszenie stanu krytycznego, błędu, awarii lub usterki nastąpiło po upływie terminu na jaki umowa została zawarta, jeżeli zgłoszony stan krytyczny, błąd, awaria lub usterka były spowodowane wykonaniem ostatniej dostępnej w trakcie umowy aktualizacji oprogramowania zawarta – realizacja zgłoszeń następuje w terminach określonych w § 6 ust. 8 umowy”.

**Pytanie nr 40** Załącznik nr 6 do SWZ, §9 ust. 7

Prosimy o informacje czy Zamawiający jest w posiadaniu aktualnych licencji na oprogramowanie systemowe, aplikacyjne, narzędziowe lub bazodanowe? Jeśli tak to prosimy o ich wskazanie oraz prosimy o potwierdzenie, że Wykonawca ma dostarczyć licencje niezbędne do wykonania pierwszej aktualizacji oprogramowania w okresie umowy a w przypadku przyrostu bazy danych koszt zakupu dodatkowych licencji pokryje Zamawiający.

**Odpowiedź:**

Zamawiający potwierdza posiadanie licencji MS Serwer o SQL Standard.

**Pytanie nr 41** Załącznik nr 6 do SWZ, §10

1. Ust. 1 pkt 1 Prosimy o modyfikację zapisów na: w przypadku niedotrzymania uzgodnionego terminu określonego w § 6 ust. 8, do wysokości 0,1% za każdą godzinę zwłoki licząc od wartości umowy netto określonej w §4 ust. 1, chyba że nastąpiło to z winy Zamawiającego. Nie dotyczy godzin poza pracą serwisu.

Obecne zapisy są niezgodne z Warunkami świadczenia usług serwisowych, które to mają być realizowane w Dni Robocze w godz. 8:00-16:00.

Prosimy o zmianę podstawy naliczania kar umownych na % wartość pozycji danego asortymentu, określonego w Formularzu asortymentowo-cenowym- Załącznik nr 2 do SWZ. W ocenie Wykonawcy kary naliczane od całości wynagrodzenia przysługującego Wykonawcy jest nieadekwatne do wysokości danego niespełnienia świadczenia umowy w zakresie usług serwisowych.

Wykonawca zwraca uwagę, iż zgodnie z obowiązującymi zasadami prawa i przyjętym orzecznictwem kara umowna nie może pozostawać w dysproporcji, być nieproporcjonalna w stosunku do wielkości realizowanej części zamówienia. Uznany jest pogląd, że o rażącym wygórowaniu kary umownej świadczy stosunek, w jakim do siebie pozostają dochodzona kara umowna i spełnione z opóźnieniem świadczenie. Ponadto Wykonawca zwraca uwagę, że w doktrynie i orzecznictwie uznaje się, że w sytuacji, gdy kara umowna równa się bądź zbliżona jest do wysokości wykonanego z opóźnieniem zobowiązania, można ją uważać za rażąco wygórowaną. W wyroku Sądu Apelacyjnego w Szczecinie z dnia 28 listopada 2013 roku (I ACa 539/13) podniesiono, że w orzecznictwie Sądu Najwyższego uznaje się za miernik oceny wysokości kary umownej stosunek między wysokością kary umownej a wartością wykonanego z opóźnieniem zobowiązania. Wykonawca zwraca także uwagę, iż zapisy projektu umowy winny przewidywać kary umowne w adekwatnej wysokości do odszkodowania, które mogłoby być dochodzone na zasadach ogólnych. Kara umowna jest instytucją, która ma pełnić przede wszystkim funkcję kompensacyjną. Obowiązujące zasady prawa wskazują na przesłanki przesądzające o rażącym wygórowaniu kary umownej zwłaszcza w okolicznościach, gdy wierzyciel nie poniósł żadnej szkody albo poniósł szkodę nieznaczną wskutek niewykonania umowy. Do sytuacji rażąco wygórowanej kary może dojść już na etapie samych zapisów umownych, jak również poprzez ich zastosowanie w konkretnej sytuacji. Nie powinno dochodzić już na etapie samych zapisów umownych do sytuacji, w których zastrzeżona kara umowna będzie rażąco wygórowana. Zgodnie z wyrokiem Sądu Apelacyjnego w Szczecinie z dnia 24 kwietnia 2014 r. (I ACa 26/14) oceny, czy kara w danym przypadku jest rażąco wygórowana dokonuje się w kontekście całokształtu okoliczności sprawy, uwzględniając przedmiot umowy, okoliczności, na jakie kara umowna została zastrzeżona, cel tej kary, sposób jej ukształtowania, okoliczności, w jakich doszło do sytuacji uzasadniającej naliczenia kary, wagę i zakres nienależytego wykonania umowy, stopień winy, charakter negatywnych skutków dla drugiej strony. Przykładem takiej rażącej dysproporcji jest naliczanie kary także od wartości zrealizowanej już części umowy, w zakresie której Zamawiający nie poniósł żadnej szkody, bądź ustalania mechanizmu naliczania kary w taki sposób, który może prowadzić do sytuacji, w której wysokość kary umownej za godzinę zwłoki jest wyższa od wartości zamówienia jednostkowego. Nieuwzględnienie powyższych okoliczności przy definiowaniu kar umownych może prowadzić w następstwie zastosowania wadliwych zapisów umowy do bezpodstawnego wzbogacenia się strony żądającej ich zapłaty Wykonawca nadmienia, iż klauzula przewidująca kary umowne o wygórowanym została uznana przez Urząd Zamówień Publicznych za klauzulę kontrowersyjną, naruszającą równowagę stron w sposób nadmierny, a „kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przyznającym mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody” (wyrok SN z dn. 24 stycznia 2014 r., sygn. I CSK 124/13).

2. Ust. 1 pkt 6): Kary umowne i odstąpienie od Umowy to zobowiązanie symetryczne, prosimy o dodanie do postanowień umowy zapisów uprawniających Wykonawcę do naliczenia tożsamyh kar umownych za odstąpienie przez Wykonawcę od Umowy z przyczyn leżących po Stronie Zamawiającego.

3. Ust. 4: Zamawiający umieścił zapis: Zamawiającemu oprócz roszczenia o zapłatę kar umownych określonych w ust. 1 przysługuje prawo do dochodzenia odszkodowania przewyższającego karę umowną.”

Zgodnie z treścią postanowień umowy, mających łączyć Zamawiającego z Wykonawcą, na rzecz Zamawiającego została zastrzeżona kara umowna, której to instytucji elementarną cechą jest zwolnienie uprawnionego z konieczności wykazywania wysokości szkody.

Obecna konstrukcja umowy narusza przepisy, ponieważ stanowi wykorzystanie dominującej pozycji Zamawiającego, czym godzi w elementarne zasady współżycia społecznego, narusza wyrażone literą prawa standardy oraz zasady poszanowania dobrych obyczajów, uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców. Pragniemy zwrócić uwagę także na fakt, że Urząd Zamówień Publicznych opublikował dokument pn. "Analiza dobrych praktyk w zakresie realizacji umów IT, ze szczególnym uwzględnieniem specyfiki projektów informatycznych 7 Osi POIG", rekomendując szerokie stosowanie jej w procedurach towarzyszących wydatkowaniu środków publicznych. Jedną z istotniejszych rekomendacji jest wprowadzanie zapisów, zgodnie z którymi: - „Standardem w umowach dotyczących systemów informatycznych jest ograniczenie odpowiedzialności kontraktowej stron do określonej wysokości, określanej kwotowo lub do wartości umowy”. - „(...)standardowo w umowach IT, odpowiedzialność stron jest ograniczana do szkody rzeczywistej. Jest to podyktowane potrzebą wyeliminowania sytuacji, w której strona będzie odpowiadała za trudne do skwantyfikowania utracone korzyści drugiej strony.”

Mając na uwadze powyższe prosimy o modyfikacje zapisów w umowie limitu odpowiedzialności, którego wprowadzenie zniesie konieczność doliczania w ofertach Wykonawców kosztów ryzyka biznesowego, wynikającego chociażby z czynników niezależnych od Wykonawcy (np. irracjonalne terminy wejścia w życie zmian wynikających z aktów prawnych): „wysokość tego odszkodowania nie będzie wyższa niż 50% wartości netto umowy określonej w §4 ust.1”.

4. Prosimy Zamawiającego o zmianę podstawy naliczania kar umownych i naliczania ich od wysokości netto wynagrodzenia należnego wykonawcy. Pragniemy zwrócić uwagę na nierówność wykonawców, która może powstać w sytuacji obliczania kary dla wykonawcy zagranicznego lub zwolnionego z podatku VAT, w stosunku do wykonawców rozliczających się według pozostałych stawek VAT, co już w przypadku kalkulowania kosztów kontraktu i ceny oferty może postawić niektórych wykonawców w korzystniejszej sytuacji.

5. Z uwagi na fakt, że kary umowne naliczane są z tytułu zwłoki wykonawcy, a zgodnie z art. 471 kodeksu cywilnego niezbędną przesłanką dochodzenia kary umownej jest tylko takie niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania, za które dłużnik ponosi odpowiedzialność (art. 471 KC), Wykonawca może więc dowodzić, że niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania jest następstwem okoliczności, za które nie ponosi odpowiedzialności. Prosimy zatem o wprowadzenie do Umowy zapisów dotyczących obowiązku wezwania Wykonawcy do wyjaśnień przed naliczeniem kary umownej co do okoliczności mających być podstawą naliczenia kary umownej. Proponujemy zapis: Zamawiający przed naliczeniem kary umownej i wystawieniem z tego tytułu dokumentu księgowego, zobowiązany jest do wezwania Wykonawcy do złożenia wyjaśnień w zakresie okoliczności będących podstawą naliczenia kary, w tym w szczególności w zakresie zwłoki Wykonawcy, cele ustalenia zakresu odpowiedzialności Wykonawcy.

6. Zamawiający przewiduje w umowie szereg przypadków w jakich naliczona może zostać kara umowna. Analiza tych postanowień wskazuje, że jedno zdarzenie może być jednocześnie podstawą do naliczenia kilku kar umownych, co z zasady jest sprzeczne z istotą kar umownych podkreślając nierówność stron umowy jak również dysproporcję między karą a ochroną interesu Zamawiającego, a także prowadziłoby do nieuzasadnionego wzbogacenia Zamawiającego. Dlatego prosimy o wprowadzenie do umowy zapisu, który eliminowałby możliwość naliczania kilku kar z różnych tytułów, gdy dotyczą one jednego zdarzenia. Dopuszczamy przy tym wybór Zamawiającego kary najwyższej z możliwych w takim przypadku. Wskazujemy również, że zgodnie z rekomendacjami Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych dotyczącymi zamówień na systemy informatyczne, Tom II, Rekomendacja szczegółowa nr 5.4. Zamawiający powinni unikać kumulowania równych kar naliczanych za to samo zdarzenie. Proponujemy zatem zapis: W przypadku, gdy Zamawiający zgodnie z umową, w odniesieniu do jednego zdarzenia miałby możliwość naliczenia kary umownej z więcej niż jednego tytułu, Zamawiający uprawniony jest do jednokrotnego naliczenia kary, z dowolnie wybranego tytułu.

7. Ust. 1 pkt 5): Przedstawiony zakres, za który Wykonawca może otrzymać karę umowną jest niezwykle ogólny i szeroki. Dodatkowo kara może być nakładana wielokrotnie w zależności od ilości przypadków jej naruszenia. Przy tak sformułowanej karze Wykonawca nie jest w stanie oszacować ryzyka wynikającego z realizacji przedmiotu zamówienia. Wnioskujemy o usunięcie zapisu par. 10 ust. 1 pkt. 5 w całości bądź przedstawieniu zamkniętego katalogu przypadków nienależytego wsparcia Zamawiającego w utrzymaniu systemu oraz dostosowywaniu systemu do obowiązujących przepisów prawa.

8. Wykonawca z uwagi na chęć wyeliminowania niepewności prawnej wnosi o dodanie w § 10 projektu umowy ustępu o treści: „Zamawiający ma prawo naliczyć karę umowną w terminie 30 dni od zaistnienia podstawy do naliczenia kary, po upływie tego terminu uprawnienie do naliczania kar wygasa”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wymaga złożenia oferty zgodnie z SWZ.

**Pytanie nr 42** Załącznik nr 6 do SWZ, §11 ust. 1 pkt. 1)

Prosimy o zmianę warunków rozwiązania umowy bez zachowania okresu wypowiedzenia w przypadku nie rozpoczęcia przez Wykonawcę realizacji przedmiotu Umowy w terminie wskazanym w §3 Umowy lub przerwaniu wykonywania przedmiotu Umowy i przerwa ta trwa dłużej niż 5 (pięć) kolejnych dni kalendarzowych na: nie rozpoczął realizacji przedmiotu Umowy w terminie wskazanym w §3 Umowy lub przerwał wykonywanie przedmiotu Umowy i przerwa ta trwa dłużej niż 30 (trzydzieści) kolejnych dni kalendarzowych pomimo dwukrotnego wezwania ze strony Zamawiającego do należytej realizacji przedmiotu Umowy;

**Odpowiedź:**

Zamawiający dokonuje zmiany postanowienia § 11 ust. 1 pkt 1) nadając mu następujące brzmienie: „nie rozpoczął realizacji przedmiotu Umowy w terminie wskazanym w §3 Umowy lub przerwał wykonywanie przedmiotu Umowy i przerwa ta trwa dłużej niż 5 (pięć) kolejnych dni kalendarzowych pomimo wezwania ze strony Zamawiającego do należytej realizacji przedmiotu Umowy lub zaniechania naruszeń i wyznaczenia Wykonawcy przez Zamawiającego terminu dodatkowego w wezwaniu”.

**Pytanie nr 43** Załącznik nr 6 do SWZ, § 11 ust. 1 pkt 3 i 6

Prosimy o potwierdzenie, że wyznaczonym przez Zamawiającego termin nie będzie krótszy niż 5 dni roboczych.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wskazuje, że w przypadkach określonych w § 11 ust. 1 pkt 3 i 6 wyznaczy Wykonawcy termin odpowiedni do rodzaju naruszenia lub wady

**Pytanie nr 44** Załącznik nr 7 do SWZ, §3

Prosimy o dodanie ustępu dotyczącego zakresu danych: Zakres danych osobowych wymienionych powyżej jest maksymalnym katalogiem danych, które mogą być przetwarzane w związku z realizacją Umowy. W rzeczywistości dane mogą być przekazywane przez Administratora w mniejszym zakresie bez uszczerbku dla postanowień umowy. Zakres danych może ulec zmianie w przypadku zmiany aktualnie obowiązujących przepisów prawa.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody z powyższą zmianę i wymaga złożenia oferty zgodnie z SWZ.

**Pytanie nr 45** Załącznik nr 7 do SWZ, § 4 ust. 1

Prosimy o rozszerzenie zapisu dotyczącego dalszego powierzenia danych osobowych poprzez określenie zasad powierzenia właścicielowi autorskich praw majątkowych oraz osobom fizycznym współpracującym z Wykonawcą na podstawie umów cywilno-prawnych, które są traktowane jak personel Wykonawcy i nie stanowią Dalszych Przetwarzających poprzez dodanie zapisu:

z zastrzeżeniem iż dla potrzeb wykonania Czynności:

a. W zakresie dostępu do nowych wersji oraz świadczeń usług serwisowych konieczne może okazać się dalsze powierzenie przetwarzania przez Przetwarzającego Danych Osobowych określone w Umowie Głównej właścicielowi autorskich praw majątkowych do Programu w rozumieniu Umowy Głównej, w ww. zakresie i celu, a wobec tego Administrator niniejszym wyraża zgodę na dalsze powierzenie przetwarzania przez Przetwarzającego temu podmiotowi Danych Osobowych w ww. zakresie i celu.

b. W zakresie dostępu do nowych wersji oraz świadczeń usług serwisowych konieczne może okazać się dalsze powierzenie przetwarzania przez Przetwarzającego Danych Osobowych określone

w Umowie Głównej Konsultantowi zgodnie z postanowieniami Umowy Głównej, w ww. zakresie i celu, a wobec tego Administrator niniejszym wyraża zgodę na dalsze powierzenie przetwarzania przez Przetwarzającego temu podmiotowi Danych Osobowych w ww. zakresie i celu.

Bądź prosimy o potwierdzenie, że według Zamawiającego powyższe operacje nie stanowią dalszego przetwarzania danych osobowych.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę. Dokonano modyfikacji treści Załącznika nr 7 - Projekt umowy powierzenia danych.

**Pytanie nr 46** Załącznik nr 7 do SWZ, § 4 ust. 2

Prosimy o zmianę terminu wydania opinii na temat dalszego powierzenia przetwarzania danych osobowych na 7 dni od otrzymania informacji. Pozostawienie 14 dni może spowodować problemy w ciągłości świadczenia usług.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę. Dokonano modyfikacji treści Załącznika nr 7 - Projekt umowy powierzenia danych.

Informacja przeznaczona do publikacji na stronie internetowej postępowania:

[https://platformazakupowa.pl/pn/usk\\_olsztyn/proceedings](https://platformazakupowa.pl/pn/usk_olsztyn/proceedings)