

Gorzów Wlkp., 29.11.2022 r.

Lubuski Urząd Wojewódzki
w Gorzowie Wlkp.
ul. Jagiellończyka 8
66-400 Gorzów Wlkp.

BL-IX.272.5.2022

ODPOWIEDZI NA PYTANIA

Dotyczy: Postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Dostawa programu finansowo-księgowego dla Lubuskiego Urzędu Wojewódzkiego w Gorzowie Wlkp.”

W odpowiedzi na pytania dotyczące treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ) Zamawiający działając na podstawie art. 284 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych przekazuje następujące odpowiedzi:

Pytanie 1

Pytanie dotyczące treści postanowienia § 3 ust. 1 pkt 6 oraz ust. 2 pkt 5, a także § 8 załącznika nr 5 do SWZ – Wzór umowy

Przepis § 3 ust. 1 pkt 6 stanowi, że:

„Wykonawca w ramach niniejszej Umowy zobowiązany jest do: [...]

6) zaplanowania i przeprowadzenia, w uzgodnieniu z Zamawiającym, odpowiednich szkoleń dla pracowników Zamawiającego, przyszłych użytkowników Systemu”, [...]

dalej zgodnie z § 3 ust. 2 pkt 5)

„W ramach realizacji postanowień wynikających z niniejszej Umowy Zamawiający zobowiązuje się do: 5) zapewnienia personelowi Wykonawcy możliwości wykonywania pracy w miejscach pozostających pod kontrolą Zamawiającego, w uzgodnionych godzinach, oraz udostępnienia pomieszczenia do pracy, wyposażonego w sprzęt z dostępem do sieci internetowej i telefonicznej”,

ponadto zgodnie z § 8:

„2. W ramach szkolenia Wykonawca dostarczy dla każdego uczestnika szkolenia, materiały szkoleniowe w języku polskim w postaci odpowiednio szczegółowej i wyczerpującej dokumentacji”.

Wnosimy o sprecyzowanie, co należy rozumieć przez następujące określenia: „odpowiednie szkolenia” oraz „odpowiednio szczegółowa dokumentacja”.

Umowa nie określa ponadto w szczególności ilości „wskazanych” użytkowników, przewidzianych do przeszkolenia, a także zakresu szkolenia użytkowników innych niż administratorzy Systemu.

W kontekście § 3 ust. 2 pkt 5) zwracamy się o wyjaśnienie, czy zobowiązanie Zamawiającego obejmuje także zapewnienie kompletnej infrastruktury niezbędnej do przeprowadzenia szkoleń stacjonarnych (lokal, sprzęt), czy też należy ten koszt uwzględnić w cenie ofertowej.

Wreszcie zwracamy się z zapytaniem, czy w kontekście § 5 ust. 4 dopuszcza się przeprowadzenie szkoleń w trybie zdalnym.

Odpowiedź:

Przez pojęcie „odpowiednie szkolenia” należy rozumieć szkolenia, których efektem będzie przekazanie niezbędnej wiedzy i umiejętności z zakresu obsługi systemu wskazanym przez Zamawiającego osobom.

Ilości osób, które zostaną przeszkolone zostały określone w odpowiedzi na pytanie nr 5 i 6.

Zapewnienie sprzętu oraz lokalu będzie po stronie Zamawiającego.

Zamawiający dopuszcza możliwość przeprowadzenia szkoleń w trybie zdalnym.

Pytanie 2

Pytanie dotyczące treści postanowienia § 5 ust. 1 załącznika nr 5 do SWZ – Wzór umowy

Zgodnie z powołanym postanowieniem:

„Strony zobowiązują się do realizacji Prac wdrożeniowych w zakresie Obszarów funkcjonalnych Systemu, zgodnie z harmonogramem uzgodnionym w terminie 7 dni od podpisania umowy”.

Wnosimy o wyjaśnienie, czy zmiana Harmonogramu będzie stanowić zmianę umowy (umowa nie przewiduje harmonogramu jako załącznika do umowy), a jeśli nie, to czy przewiduje się jakieś inne szczególne procedury zmiany harmonogramu poza wnioskiem danej strony w tym względzie.

Odpowiedź:

Zmiana Harmonogramu nie będzie stanowić zmiany umowy. Zamawiający nie przewiduje innych szczególnych procedur zmiany harmonogramu poza wnioskiem danej strony w tym względzie, zawierającym uzasadnienie.

Pytanie 3

Pytanie dotyczące treści postanowienia § 10 ust. 1 pkt 3) załącznika nr 5 do SWZ – Wzór umowy

Jak wynika ze wskazanego postanowienia:

„Zamawiający zapłaci wynagrodzenie, określone w § 7 ust. 1 Umowy w częściach , w następujący sposób: [...]

3) płatność wynagrodzenia za usługi serwisowe nastąpi w miesięcznych okresach rozliczeniowych w wysokości stanowiącej 1/12 kwoty określonej w § 7 ust. 1 pkt 3 za każdy miesiąc świadczonej usługi”.

Wnosimy o wyjaśnienie i ewentualne doprecyzowanie w umowie terminu wymagalności wynagrodzenia za usługi serwisowe. Jak się wydaje, wiąże się to z koniecznością doprecyzowania, że płatność nastąpi na podstawie wystawionej faktury w terminie wskazanym w tejże fakturze lub w umowie.

Ma to znaczenie szczególnie w kontekście ustalenia obowiązku podatkowego w zakresie podatku od towarów i usług, a także ustalenia wymagalności roszczenia, o którym mowa w § 10 ust 2 (odsetki za opóźnienie w zapłacie).

Odpowiedź:

Zamawiający uwzględni wniosek wykonawcy i dokona zmian w treści umowy w tym zakresie.

Pytanie 4

Pytanie dotyczące treści postanowienia § 11 ust. 1 załącznika nr 5 do SWZ – Wzór umowy

Przepis stanowi:

„Wykonawca jest obowiązany zgłosić na piśmie Zamawiającemu fakt wykonania przedmiotu Umowy i gotowości do odbioru każdego z etapów. Wraz ze zgłoszeniem Wykonawca zobowiązany jest przedłożyć Zamawiającemu wszystkie dokumenty potrzebne do odbioru umożliwiające ocenę prawidłowego wykonania przedmiotu

Umowy. Skutki zaniechania tego obowiązku lub opóźnień w zgłoszeniu będą obciążać Wykonawcę”.

Wnosimy o wyjaśnienie, czy przez określenie „wszystkie” dokumenty należy rozumieć dokumenty, o których mowa w § 3 ust. 1 pkt 9 (dokumentacja powykonawcza), czy też chodzi o inne dokumenty. W drugim wypadku wnosimy o wskazanie, o jakie dokumenty chodzi, Wnosimy o wyjaśnienie, w oparciu o jakie założenia (uzgodnienia) będzie ustalany przez Zamawiającego komplet „wszystkich” dokumentów, niezbędnych do dokonania odbioru.

Ustalenie powyższego ma znaczenie dla Wykonawcy w kontekście zastrzeżenia, że skutki zaniechania tego obowiązku lub opóźnień w zgłoszeniu będą obciążać Wykonawcę.

Odpowiedź:

Przez określenie „wszystkie” dokumenty należy rozumieć dokumenty, o których mowa w § 3 ust. 1 pkt 9 umowy.

Pytanie 5

Pytanie dotyczące treści postanowienia § 11 ust. 3 załącznika nr 5 do SWZ – Wzór umowy

Jak wynika ze wskazanego postanowienia:

„W wypadku stwierdzenia w toku odbioru wad przedmiotu Umowy nadających się do usunięcia, Wykonawca zobowiązany jest do ich usunięcia w terminie wyznaczonym przez Zamawiającego oraz do zawiadomienia o powyższym Zamawiającego”.

Wnosimy o usunięcie tego zapisu, ewentualnie o jego zmianę:

„W wypadku stwierdzenia w toku odbioru wad przedmiotu Umowy nadających się do usunięcia, Wykonawca zobowiązany jest do ich usunięcia w odpowiednim terminie wyznaczonym przez Zamawiającego oraz do zawiadomienia o powyższym Zamawiającego”.

Usunięcie tego zapisu w całości uzasadnia to, że powyższe kwestie zostały szczegółowo uregulowane w § 11 ust. 5 umowy. Brak zatem uzasadnienia, aby te same zagadnienia były regulowane w umowie dwukrotnie. Ponadto regulacja zawarta w § 11 ust. 5 bardziej odpowiada prawu, co wykazuje się poniżej w związku z ewentualnym wnioskiem o zmianę.

Zawierana umowa stanowi umowę o dzieło. Jak wynika z art. 636 § 1 KC:

„§ 1. Jeżeli przyjmujący zamówienie wykonywa dzieło w sposób wadliwy albo sprzeczny z umową, zamawiający może wezwać go do zmiany sposobu wykonania i wyznaczyć mu w tym celu odpowiedni termin. Po bezskutecznym upływie wyznaczonego terminu zamawiający może od umowy odstąpić albo powierzyć poprawienie lub dalsze wykonanie dzieła innej osobie na koszt i niebezpieczeństwo przyjmującego zamówienie”.

W podanych okolicznościach, także w kontekście bogatego w tym względzie orzecnictwa, Zamawiający w każdym wypadku winien zapewnić, aby wyznaczony termin był „odpowiedni”.

Jak się wydaje, wskazany przepis nie uwzględnia powyższego jedynie przez niedopatrzenie, bowiem taki właśnie odpowiedni termin Zamawiający przewidział (jak wskazano wyżej) w tych samych okolicznościach w § 11 ust. 5 pkt 1 umowy.

W rezultacie mamy sprzeczność wewnętrzną w postanowieniach umowy, którą należy usunąć przez wzgląd na art. 99 PZP lub przez usunięcie § 11 ust. 3 z umowy, lub przez wprowadzenie zaproponowanej zmiany.

Odpowiedź:

Zamawiający uwzględni wniosek wykonawcy i dokona zmian w treści umowy w tym zakresie.

Pytanie 6

Pytanie dotyczące treści postanowienia § 11 ust. 4 załącznika nr 5 do SWZ – Wzór umowy

Przepis stanowi:

„Zamawiający odmówi odbioru, jeżeli przedmiot Umowy nie został w całości wykonany lub ma wady uniemożliwiające jego użytkowanie zgodnie z Umową”.

Wnosimy o usunięcie tego przepisu, ewentualnie o jego zmianę:

„Zamawiający odmówi odbioru, jeżeli przedmiot Umowy nie został w całości wykonany lub ma wady uniemożliwiające jego użytkowanie zgodnie z Umową”.

Jak wskazano, mamy do czynienia z umową o dzieło. Zgodnie zaś z art. 643 KC: „Zamawiający obowiązany jest odebrać dzieło, które przyjmujący zamówienie wyda mu zgodnie ze swym zobowiązaniem”.

Co dalej istotne, w kolejnym § 11 ust. 5 określono postępowanie w wypadku stwierdzenia wad, gdzie rozróżnia się jednoznacznie postępowanie co do wad, które da się lub nie da się usunąć oraz dodatkowym rozróżnieniem wad istotnych i nieistotnych.

Zapisy § 11 ust. 4, w których mowa o wadach „uniemożliwiających użytkowanie”, nie przystają do regulacji § 11 ust. 5. Mamy zatem do czynienia z wewnętrzną sprzecznością umowy, którą należy usunąć w proponowany sposób.

Rozważana regulacja tak naprawdę jest zatem zbędna, nawet jeżeli zobowiązanie nie zostało wykonane w całości, Zamawiający nie tyle odmówi odbioru, co odstąpi od umowy (ma ku temu podstawy wynikające z art. 635 i 636 KC). Prawo do niedokonania odbioru przedmiotu umowy wynika już natomiast z przywołanego art. 643 KC, skoro nie będzie ono zgodne ze zobowiązaniem.

Odpowiedź:

Zamawiający uwzględni wniosek wykonawcy i dokona zmian w treści umowy w tym zakresie.

Pytanie 7

Pytanie dotyczące treści postanowienia § 11 ust. 5 załącznika nr 5 do SWZ – Wzór umowy

Przedmiotowa regulacja stanowi:

„W razie odebrania przedmiotu Umowy z zastrzeżeniem co do stwierdzonych przy odbiorze wad lub stwierdzenia tych wad w okresie rękojmi Zamawiający może:

1) żądać usunięcia tych wad – jeżeli wady nadają się do usunięcia – wyznaczając pisemnie Wykonawcy odpowiedni termin,

2) obniżyć wynagrodzenie, jeżeli wady usunąć się nie dadzą lub z okoliczności wynika, że Wykonawca nie zdoła ich usunąć w czasie odpowiednim lub gdy Wykonawca nie usunął wad w wyznaczonym przez Zamawiającego terminie – a wady są nieistotne,

3) odstąpić od Umowy, jeżeli wady usunąć się nie dadzą lub z okoliczności wynika, że Wykonawca nie zdoła ich usunąć w czasie odpowiednim lub gdy Wykonawca nie usunął wad w wyznaczonym przez Zamawiającego terminie – a wady są istotne”.

Wnosimy o zmianę:

„W razie odebrania przedmiotu Umowy z zastrzeżeniem co do stwierdzonych przy odbiorze wad lub stwierdzenia tych wad w okresie rękojmi Zamawiający może:

1) żądać usunięcia tych wad – jeżeli wady nadają się do usunięcia – wyznaczając pisemnie Wykonawcy odpowiedni termin,

2) obniżyć wynagrodzenie, jeżeli wady usunąć się nie dadzą lub z okoliczności wynika, że Wykonawca nie zdoła ich usunąć w czasie odpowiednim lub gdy Wykonawca nie usunął wad w wyznaczonym przez Zamawiającego terminie – a wady są nieistotne,

3) odstąpić od Umowy, jeżeli wady usunąć się nie dadzą lub z okoliczności wynika, że Wykonawca nie zdoła ich usunąć w czasie odpowiednim lub gdy Wykonawca nie usunął wad w wyznaczonym przez Zamawiającego terminie – a wady są istotne”.

Regulacja odpowiada wymaganiom kodeksowym, które dotyczą umowy o dzieło (art. 636 KC). Zastrzeżenia budzi formułowanie powyższych uprawnień w kontekście skorzystania z uprawnień z tytułu rękojmi za wady. Takie rozwiązanie jest nieprawidłowe i nie może być zaakceptowane przez Wykonawcę na etapie składania ofert.

Po pierwsze uprawnienia z tytułu rękojmi powstają właśnie w wyniku odbioru przedmiotu umowy bez stwierdzenia wad lub po usunięciu wad. Uprawnienia z tytułu rękojmi zatem na tym etapie wykonania umowy jeszcze nie istnieją.

Po drugie Kodeks Cywilny (art. 556 i nast. w zw. z art. 637 KC) reguluje w sposób kompleksowy reżim przepisów dotyczących rękojmi za wady w wypadku umowy o dzieło, gdzie uprawnienia do żądania usunięcia wady, obniżenia ceny i odstąpienia od umowy określone są inaczej niż w umowie, a zarazem nie mogą być co do zasady modyfikowane (przepisy bezwzględnie obowiązujące).

Zamawiający nie powinien zatem ingerować w opisany powyżej sposób we wskazany reżim przepisów, bowiem naraża się na ustalenie nieważności wskazanego postanowienia, jak też zarzut naruszenia bezwzględnie obowiązujących przepisów prawa.

Odpowiedź:

Zamawiający uwzględni wniosek wykonawcy i dokona zmian w treści umowy w tym zakresie.

Pytanie 8

Pytanie dotyczące treści postanowienia § 11 ust. 6 załącznika nr 5 do SWZ – Wzór umowy

Regulacja stanowi:

„W przypadku gdy Wykonawca odmówi usunięcia wad lub nie usunie ich w terminie wyznaczonym przez Zamawiającego lub z okoliczności wynika, iż nie zdoła ich usunąć w tym terminie, Zamawiający ma prawo zlecić usunięcie tych wad osobie trzeciej na koszt i ryzyko Wykonawcy, na co Wykonawca wyraża zgodę”.

Wnosimy o usunięcie postanowienia, ewentualnie o jego zmianę:

„W przypadku gdy Wykonawca odmówi usunięcia wad lub nie usunie ich w terminie wyznaczonym przez Zamawiającego lub z okoliczności wynika, iż nie zdoła ich usunąć w tym terminie, Zamawiający ma prawo zlecić usunięcie tych wad osobie trzeciej na koszt i ryzyko Wykonawcy, na co Wykonawca wyraża zgodę”.

Wniosek po usunięciu uzasadniony jest tym, że Zamawiający dysponuje już tożsamymi uprawnieniami na mocy art. 636 § 1 KC:

„§ 1. Jeżeli przyjmujący zamówienie wykonywa dzieło w sposób wadliwy albo sprzeczny z umową, zamawiający może wezwać go do zmiany sposobu wykonania i wyznaczyć mu w tym celu odpowiedni termin. Po bezskutecznym upływie wyznaczonego terminu zamawiający może od umowy odstąpić albo powierzyć poprawienie lub dalsze wykonanie dzieła innej osobie na koszt i niebezpieczeństwo przyjmującego zamówienie”.

Wprowadzanie wskazanej regulacji do umowy jest zatem zbędne.

W żadnym wypadku Wykonawca nie może się zgodzić na wprowadzenie do przedmiotowego postanowienia warunku jego zastosowania, gdy: „z okoliczności wynika, iż nie zdoła ich usunąć w tym terminie”.

Po pierwsze postanowienie to jest wybitnie uznaniowe i zakłóca równowagę kontraktową stron. Po drugie w opisanych okolicznościach, a więc w przypadku braku terminowości w wykonaniu umowy, zgodnie z prawem Zamawiający winien skorzystać z uprawnień wynikających z art. 635 KC, a nie z uprawnień zastrzeżonych dla okoliczności przewidzianych w art. 636 KC.

Ma to swoje uzasadnienie aksjologiczne już w przepisach o zamówieniach publicznych, bowiem korzystając z tego uprawnienia, gdy przedmiot umowy jest wykonywany należycie, lecz nieterminowo, Zamawiający zmienia Wykonawcę w zamówieniu publicznym, a w rezultacie udziela zamówienia Wykonawcy, który nie złożył oferty w niniejszym postępowaniu, co oznacza, że Zamawiający udziela zamówienia z naruszeniem ustawy o zamówieniach publicznych.

W takim wypadku Zamawiający winien zastosować karę umowną, a nie dokonywać zmiany Wykonawcy.

Już jedynie sygnalizuje się tylko problematykę dotyczącą możliwości zastosowania „umownego wykonania zastępczego” z uwagi na prawa wyłączne przysługujące danemu Wykonawcy do dostarczonego oprogramowania.

Odpowiedź:

Zamawiający nie uwzględnia wniosku wykonawcy i nie dokona zmian w treści umowy w tym zakresie. Jednocześnie wskazuje, że wybór Wykonawcy „wykonania

zastępczego" nastąpi z zachowaniem przepisów ustawy Prawo zamówień publicznych.

Pytanie 9

Pytanie dotyczące treści postanowienia § 12 ust. 1 i 10 załącznika nr 5 do SWZ – Wzór umowy

Wnosimy o wyjaśnienie relacji przedmiotu usługi świadczenia usług serwisowych względem uprawnień wynikających z gwarancji, bowiem przez okres pierwszych 12 miesięcy usługi te są świadczone równolegle.

Po pierwsze, czy Zamawiający potwierdza, że usługi serwisowe dotyczą wyłącznie świadczeń określonych w § 12 ust. 10 umowy, a w rezultacie usuwanie „wad, usterek, błędów i awarii” nie odbywa się w ramach wynagrodzenia, o którym mowa w § 7 ust. 1 pkt 3 umowy (wynagrodzenie za opiekę serwisową)?

Jeśli tak, to wnosimy o wyjaśnienie, czy wskazany w § 12 ust. 10 pkt 1 podpunkt c) i d) „problem” nie jest tożsamy ze wskazaną w umowie „wadą, „awarią”, „usterką”, „błędem”, a tym samym wnosimy o jego określenie lub usunięcie z umowy.

Zwraca się uwagę, że w umowie określono wyłącznie pojęcie „błędu krytycznego (awarii)” i błędu niekrytycznego (usterki)”. Pojęcie „problemu” nie zostało określone, także w relacji do pojęcia „wady”. Należy więc określić w umowie odpowiednią relację do powyższych pojęć lub zaprzestać używania nieokreślonego pojęcia „problemu”, ewentualnie usuwanie błędów ograniczyć do świadczeń gwarancyjnych - jak ma to miejsce w § 12 ust. 4 umowy.

Na chwilę obecną temu, że „problem” jest tożsamy z powyższymi pojęciami, przeczy treść § 12 ust. 3, 4, 5 i 6, które stanowią, że „wady, błędy, awarie i usterki” są usuwane w ramach gwarancji, a nie usług serwisu.

Zgodnie z art. 99 ust. 1 PZP przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty.

Wykonawca na chwilę obecną nie posiada jasnych i wyczerpujących informacji do tego, aby należycie skalkulować wynagrodzenie za świadczenie usług serwisowych w relacji do wynagrodzenia za wykonanie umowy w ogóle (z uwzględnieniem kosztów realizacji świadczeń gwarancyjnych przez okres 24 miesięcy).

Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje zmiany terminu gwarancji na 12 miesięcy. Usługi serwisowe należy rozumieć łącznie jako świadczenie usług serwisowych i gwarancyjnych. Pod pojęciem „Problem” należy rozumieć każdy przypadek braku działania,

niewłaściwego działania lub ograniczonej funkcjonalności oprogramowania, który nie może zostać usunięty w ramach uprawnień wynikających z gwarancji.

Pytanie 10

Pytanie dotyczące treści postanowienia § 12 ust. 3 i 4 w zw. z § 12 ust. 5 i 6 załącznika nr 5 do SWZ – Wzór umowy

Przedmiotowe postanowienia umowy stanowią:

„W okresie gwarancji Wykonawca zobowiązany jest do usuwania awarii Systemu i wad wynikających z błędnego funkcjonowania Systemu, w terminach wynikających z niniejszej Umowy bez ponoszenia dodatkowych kosztów przez Zamawiającego oraz zapewnienie poprawnego i nieprzerwanego działania Systemu, a także zapewnienie aktualizacji Systemu, udostępnianych przez producentów oprogramowania”

oraz

„W ramach gwarancji Zamawiający zobowiązany jest zgłaszać wykryte awarie, wady lub błędy Systemu a Wykonawca usuwać zgodnie z uzgodnioną procedurą zgłaszania wad lub błędów”.

Wnosimy o wyjaśnienie, czy opisane w § 12 ust. 5 umowy błędy w postaci „awarii” i „usterki” są podkategorią „wady”, co sugeruje § 12 ust. 3 umowy.

Jeżeli tak, to wątpliwości budzi treść § 12 ust. 4 umowy, w którym awaria jest potraktowana jako coś odrębnego aniżeli „wady lub błędy”. Podobnie ma się rzecz w wypadku § 12 ust. 6 umowy.

Zgodnie z art. 99 ust. 1 PZP przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty.

Odpowiedź:

Zamawiający ujednolicił stosowane § 12 umowy w umowie pojęcia „awarii, usterek i błędów”

Pytanie 11

Pytanie dotyczące treści postanowienia § 12 ust. 7 załącznika nr 5 do SWZ – Wzór umowy

Wnosimy o dodanie do § 12 ust. 7 umowy następującego zastrzeżenia:

„W zgłoszeniu powinna się znaleźć czytelna charakterystyka nieprawidłowości i okoliczności w jakich się pojawiły, a także wszystkie komunikaty zgłaszane przez System. W wypadku gdy zgłoszenie nie zawiera czytelnej charakterystyki nieprawidłowości i okoliczności w jakich się pojawiły, a także wszystkich komunikatów zgłaszanych przez System, za moment dokonania zgłoszenia uznaje się moment w jakim zgłoszenie zostało uzupełnione w zakresie niezbędnym do jego procedowania”.

W związku z przewidzianymi w umowie karami umownymi za zwłokę w usunięciu błędów Zamawiający nie powinien obciążać Wykonawcy karą za okres pozyskiwania od Zamawiającego informacji niezbędnych do usunięcia zgłoszonego błędu. Wynika to chociażby z art. 433 PZP zgodnie z którym: „Projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać: 1) odpowiedzialności wykonawcy za opóźnienie, chyba że jest to uzasadnione okolicznościami lub zakresem zamówienia”.

Odpowiedź:

Zamawiający uwzględnił wniosek Wykonawcy i dokonał zmian w Umowie w powyższym zakresie.

Pytanie 12

Pytanie dotyczące treści postanowienia § 12 ust. 10 pkt 1 załącznika nr 5 do SWZ – Wzór umowy

Zgodnie ze wskazanym postanowieniem:

„W ramach usług serwisowych Wykonawca zapewnia Zamawiającemu:

1) dostarczanie nowych wersji oprogramowania uwzględniających:

a) zmiany zachodzące w powszechnie obowiązujących przepisach prawa lub przepisach prawa wewnętrznego obowiązujących na podstawie delegacji ustawowej, z zastrzeżeniem że wyżej wymienione zmiany zostaną udostępnione nie później niż w dniu rozpoczęcia ich obowiązywania. W przypadku, gdy pomiędzy dniem opublikowania, a dniem obowiązywania okres jest krótszy niż 30 dni, przyjmuje się, że zmiany zostaną wykonane w okresie 30 dni od dnia ich opublikowania, jednak nie później niż w ciągu 7 dni od dnia ich wejścia w życie. Zmiany związane z dostosowaniem systemu do przepisów prawa pracy i podatkowego wchodzące w życie z pierwszym dniem roku następnego muszą zostać udostępnione w systemie nie później niż z dniem ich wejścia w życie”

wnosimy o zmianę:

„W ramach usług serwisowych Wykonawca zapewnia Zamawiającemu:

1) dostarczanie nowych wersji oprogramowania uwzględniających:

a) zmiany zachodzące w powszechnie obowiązujących przepisach prawa lub przepisach prawa wewnętrznego obowiązujących na podstawie delegacji ustawowej, z zastrzeżeniem że wyżej wymienione zmiany zostaną udostępnione nie później niż w dniu rozpoczęcia ich obowiązywania. Aktualizacje Systemu będą dostępne dla Zamawiającego najpóźniej na 3 dni przed dniem, od którego stosowane mają być zmienione przepisy, a w przypadku, gdy pomiędzy dniem opublikowania, a dniem obowiązywania okres jest krótszy niż 30 dni, przyjmuje się, że zmiany zostaną wykonane w okresie 30 dni od dnia ich opublikowania, jednak nie później niż w ciągu 14 dni od dnia ich wejścia w życie. Zmiany związane z dostosowaniem systemu do przepisów prawa pracy i podatkowego wchodzące w życie z pierwszym dniem roku następnego muszą zostać udostępnione w systemie nie później niż z dniem ich wejścia w życie. Niniejsze zobowiązanie Wykonawcy obejmuje wyłącznie zapewnienie zgodności Systemu w zakresie w jakim jest to niezbędne w celu dostosowania Systemu do ww. przepisów prawa oraz wyłącznie w ramach funkcjonalności Systemu istniejących w dniu odbioru końcowego przedmiotu umowy albo funkcjonalności wdrożonych później na zlecenie Zamawiającego lub z inicjatywy Wykonawcy. Zobowiązanie nie obejmuje wytworzenia nowych, nieistniejących jak dotąd funkcjonalności Systemu.

Wykonawca nie widzi potrzeby wprowadzania odrębnej regulacji w odniesieniu do uwzględnienia zmian w przepisach wewnętrznych Zamawiającego, jeśli są wprowadzane na skutek zmian przepisów powszechnie obowiązujących. Źródło zmiany przepisów jest w takim wypadku to samo. Wykonawca natomiast nie może się zgodzić na zmiany, które nie wynikają z konieczności dostosowania przepisów wewnętrznych do powszechnie obowiązujących przepisów prawa, a wynikają wyłącznie z autonomicznej decyzji Zamawiającego.

Istnieje tu konieczność doprecyzowania granic świadczenia wyżej wspomnianych. usługi. Wykonawca w dniu odbioru końcowego dostarcza przedmiot umowy zgodny z ofertą, który zostaje następnie objęty gwarancją oraz usługą serwisu.

Sformułowanie: „zapewnienie zgodności” Wykonawca rozumie jako zapewnienie dostosowania dostarczonych i istniejących funkcji Systemu w ten sposób, aby ich wykonanie było zgodne z obowiązującymi przepisami prawa. Nie będzie przy tym uzasadnione świadczenie tej usługi, gdy dostosowanie danej funkcji nie będzie konieczne do dostosowania Systemu do zmian w przepisach prawa, a także wtedy, gdy w wyniku usługi miałyby zostać wytworzona całkowicie nowa funkcja Systemu, nie przewidziana w przedmiocie zamówienia i nie wytworzona później w ramach zawartej umowy. Byłoby to bowiem świadczenie ponad przedmiot udzielonego zamówienia, a więc świadczenie nieobjęte złożoną ofertą. Świadczenie także może mieć miejsce w ramach odrębnych umów, niniejsza umowa nie przewiduje bowiem usługi rozwoju dostarczonego Systemu nawet w ramach prawa opcji.

Co do terminów wdrażania zmian, Wykonawca uznaje za stosowny termin na udostępnienie zmiany na 3 dni przed wejściem zmian w życie. Wykonawca nie widzi też potrzeby wyszczególniania z zasad ogólnych terminu dotyczącego zmian w prawie podatkowym i prawie pracy. Jeśli zmiany te zostaną wprowadzone w dniu ich publikacji, udostępnienie zmian nie będzie możliwe w tym dniu, podobnie jak w pozostałych przypadkach.

Dla Wykonawcy, z uwagi na intensywność i sposób wprowadzania ostatnio zmian przepisów prawa, jest sprawą niezwykle ważną, aby posiadał odpowiednią ilość czasu na wdrożenie przede wszystkim zmian wchodzących w życie w dniu publikacji albo w krótkim czasie po ich publikacji. W przeciwnym wypadku Wykonawca godzi się na świadczenie z założenia niemożliwe do wykonania, a objęte wszak sankcją kary umownej.

Odpowiedź:

Zamawiający uwzględnił wniosek Wykonawcy i dokonał zmian w Umowie w powyższym zakresie

Pytanie 13

Pytanie dotyczące treści postanowienia § 12 ust. 11 załącznika nr 5 do SWZ – Wzór umowy

Postanowienie brzmi:

„Usługi serwisowe będą świadczone tylko w stosunku do ostatniej i przedostatniej oficjalnie i powszechnie udostępnionej wersji Oprogramowania. Uaktualnienie oprogramowania dokonuje Wykonawca w ramach Umowy”.

Wnosimy o zmianę:

„Usługi serwisowe będą świadczone tylko w stosunku do ostatniej i przedostatniej oficjalnie i powszechnie udostępnionej wersji Oprogramowania. Uaktualnienie oprogramowania dokonuje Wykonawca w ramach Umowy”.

Nie do końca widzimy uzasadnienie utrzymywania wersji oprogramowania, która została już zastąpiona. Wszak kolejna wersja powstaje w wyniku aktualizacji poprzedniej. Bez tej aktualizacji nie ma więc kolejnej wersji. Po drugie nie do końca wiadomo, co należy rozumieć przez wersję „oficjalną” i „powszechną”. Wykonawca nie wytwarza i nie udostępnia wersji nieoficjalnych swego oprogramowania, a ponadto nie rozpowszechnia ich w sposób inny aniżeli na podstawie zawartej umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający uwzględnił wniosek Wykonawcy i dokonał zmian w Umowie w powyższym zakresie

Pytanie 14

Pytanie dotyczące treści postanowienia § 15 ust. 5 załącznika nr 5 do SWZ – Wzór umowy

Jak wynika ze wskazanego postanowienia:

„W ramach wynagrodzenia określonego w §7 ust. 1 z dniem podpisania protokołu odbioru Wykonawca udzieli Zamawiającemu licencji upoważniających Zamawiającego do nieograniczonego w czasie korzystania z aplikacji Systemu na następujących polach eksploatacji:

- 1) trwałe lub czasowe zwielokrotnianie Oprogramowania w całości lub w części, jakimikolwiek środkami i w jakiejkolwiek formie, w tym zwielokrotnianie dokonywane podczas wprowadzania, wyświetlania, stosowania, przekazywania lub przechowywania oprogramowania, w tym także utrwalanie i zwielokrotnianie dowolną techniką, w tym techniką zapisu magnetycznego lub techniką cyfrową, taką jak zapis na płycie CD, DVD, Blu-ray, urządzeniu z pamięcią flash lub jakimkolwiek innym nośniku pamięci,
- 2) tłumaczenie, przystosowywanie lub zmiany układu w Oprogramowaniu;
- 3) utrwalanie w pamięci komputera,
- 4) uzyskiwanie dostępu,
- 5) wprowadzanie danych,
- 6) aktualizacja danych,
- 7) kasowanie danych,
- 8) dokonywanie eksportu danych”.

Wnosimy o zmianę:

„W ramach wynagrodzenia określonego w §7 ust. 1 z dniem podpisania protokołu odbioru Wykonawca udzieli Zamawiającemu licencji upoważniających Zamawiającego do nieograniczonego w czasie korzystania z aplikacji oprogramowania Systemu na następujących polach eksploatacji wyłącznie na potrzeby jego organizacji:

- 1) trwałe lub czasowe zwielokrotnianie Oprogramowania w całości lub w części, jakimikolwiek środkami i w jakiejkolwiek formie, w tym zwielokrotnianie dokonywane podczas wprowadzania, wyświetlania, stosowania, przekazywania lub przechowywania oprogramowania, w tym także utrwalanie i zwielokrotnianie dowolną techniką, w tym techniką zapisu magnetycznego lub techniką cyfrową, taką jak zapis na płycie CD, DVD, Blu-ray, urządzeniu z pamięcią flash lub jakimkolwiek innym nośniku pamięci,
- 2) tłumaczenie, przystosowywanie lub zmiany układu w Oprogramowaniu;
- 3) utrwalanie w pamięci komputera,

- 4) uzyskiwanie dostępu,
- 5) wprowadzanie danych,
- 6) aktualizacja danych,
- 7) kasowanie danych,
- 8) dokonywanie eksportu danych".

Wnosimy o doprecyzowanie, że pola eksploatacji wskazane powyżej będą realizowane wyłącznie na potrzeby organizacji Zamawiającego.

W drugiej kolejności proponuje się dokonanie zmiany nieokreślonego pojęcia „aplikacja” na pojęcie „oprogramowanie Systemu”, które jest używane w dalszej części przepisu oraz generalnie w umowie.

Zwraca się przy tym uwagę, że wątpliwości budzi użycie pojęcia „Oprogramowanie” zapisywanego dużą literą, kiedy to pojęcie nie zostało określone w umowie. Wnosi się o określenie tego pojęcia na potrzeby udzielanej licencji lub opisanie „oprogramowanie Systemu” z małej litery w dalszej części § 15 wzoru umowy.

Po trzecie wnosimy o usunięcie § 15 ust. 5 pkt 2 wzoru umowy. Nie wyrażamy zgody na korzystanie z oprogramowania poprzez tłumaczenie, przystosowywanie lub zmiany układu w Oprogramowaniu. Jest to wyłączna domena uprawnień twórcy oprogramowania, co wynika wprost z art. 74 ust. 4 ustawy o prawie autorskim i prawach pokrewnych z dnia 4 lutego 1994 r. (Dz.U. Nr 24, poz. 83).

Zamawiającemu jako licencjobiorcy przysługują wystarczające uprawnienia w tym względzie, wynikające z art. 75 ww. ustawy, z uwzględnieniem, że na mocy art. 76 ww. ustawy postanowienia umów sprzeczne z art. 75 ust. 2 i 3 są nieważne.

Po czwarte wnosimy o usunięcie § 15 ust. 5 pkt 4 wzoru umowy. Zapis ten jest wysoce nieprecyzyjny i sugeruje, że na tej podstawie Zamawiający może żądać uzyskania dostępu do kodu źródłowego Systemu, na co Wykonawca jako twórca dostarczanego oprogramowania nie może wyrazić zgody.

Jeżeli przedmiotowa regulacja nie zostanie usunięta w umowie, wnosimy o jej doprecyzowanie lub wyjaśnienie w sposób precyzyjny, jak dane pole eksploatacji ma być realizowane przez Zamawiającego, aby Wykonawca mógł ocenić należycie ryzyko związane z zawarciem umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający doprecyzowuje, że pola eksploatacji wskazane powyżej będą realizowane wyłącznie na potrzeby organizacji Zamawiającego.

W pozostałym zakresie Zamawiający uwzględnił wnioski wykonawcy i dokonał zmian w treści umowy.

Pytanie 15

Pytanie dotyczące treści postanowienia § 15 ust. 7 załącznika nr 5 do SWZ – Wzór umowy

Regulacja stanowi, że:

„Wykonawca oświadcza, że na podstawie Umowy udziela Zamawiającemu licencji opisanych Umową, lub w inny sposób opisany Umową upoważni go do korzystania ze wszystkich dóbr własności intelektualnej wykonanych lub dostarczonych w ramach Umowy. Celem jest zapewnienie Zamawiającemu możliwości korzystania z Systemu w sposób i w celu opisanym w Umowie. Wszystkie oświadczenia Wykonawcy i zapisy Umowy należy interpretować zgodnie z powyższym celem Umowy”.

Wnosimy o usunięcie z wzoru umowy całego postanowienia z następujących przyczyn.

Po pierwsze udzielenie licencji stanowi oświadczenie woli, które złożone w postaci solennej gwarantuje uprawnionemu określone w umowie prawo do korzystania z utworu. Takie oświadczenie złożono już w § 15 ust. 5 wzoru umowy i treść tam złożonego oświadczenia winno określać zobowiązanie Wykonawcy. Zdanie pierwsze zapisu nie wnosi zatem nic do umowy.

Po drugie należy wykreślić część zapisu, która stanowi, że Wykonawca „w inny sposób opisany Umową upoważni go do korzystania ze wszystkich dóbr własności intelektualnej wykonanych lub dostarczonych w ramach Umowy”, gdyż nie spełnia wymagań określonych w art. 99 PZP. Formuluje się zobowiązanie, które nie jest jasne i wyczerpująco określone.

Zgodnie z art. 99 ust. 1 PZP przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty.

Niezależnie od wpływu tego sformułowania na możliwość należytego sporządzenia oferty Wykonawca nie może się zgodzić na przyjęcie takiego zbyt ogólnego zobowiązania, nie narażając się zarazem na nieznane w dniu zawarcia umowy skutki prawne. Stosowne uprawnienia zabezpieczające uzasadnione interesy Zamawiającego zawierają natomiast już § 15 ust. 1 – 4 wzoru umowy, na które Wykonawca się zgadza.

Po trzecie cel umowy określa § 15 ust. 8 umowy, zatem i ta część (ostatnia) przepisu jest zbędna, skoro w kolejnym przepisie zostaje powielona.

Podsumowując, regulacja powiela inne postanowienia umowy, a więc jest zbędna, a poza tym narusza art. 99 PZP wtedy, gdy uzasadnione interesy Zamawiającego zostały zabezpieczone w pozostałych, powołanych wyżej regulacjach umowy. Uzasadnia to usunięcie regulacji w całości z wzoru umowy.

Opcjonalnie wnosi się o jej pozostawienie po dokonaniu następujących zmian, z uzasadnieniem jak powyżej:

„Wykonawca oświadcza, że na podstawie Umowy udziela Zamawiającemu licencji opisanych Umową, lub w inny sposób opisany Umową upoważni go do korzystania ze wszystkich dóbr własności intelektualnej wykonanych lub dostarczonych w ramach Umowy. Celem jest zapewnienie Zamawiającemu możliwości korzystania z Systemu w sposób i w celu opisanym w Umowie. Wszystkie oświadczenia Wykonawcy i zapisy Umowy należy interpretować zgodnie z powyższym celem Umowy”.

Odpowiedź:

Zamawiający uwzględni wniosek wykonawcy i dokona zmian w treści umowy w tym zakresie.

Pytanie 16

Pytanie dotyczące treści postanowienia § 15 ust. 9 załącznika nr 5 do SWZ – Wzór umowy

Regulacja stanowi, że:

„W przypadku, w którym w wyniku świadczenia przez Wykonawcę gwarancji lub usług serwisowych dojdzie do zmiany Oprogramowania, Dokumentacji lub innych utworów, postanowienia umowne dotyczące odpowiednio przeniesienia praw lub udzielenia licencji na Oprogramowanie, Dokumentację lub inne utwory poddane zmianom stosuje się odpowiednio do takich zmian. Przeniesienie praw lub udzielenie licencji następuje z chwilą odbioru takich zmian”.

Wnosi się o zmianę:

„W przypadku, w którym w wyniku świadczenia przez Wykonawcę gwarancji lub usług serwisowych dojdzie do zmiany Oprogramowania, Dokumentacji lub innych utworów, postanowienia umowne dotyczące odpowiednio przeniesienia praw lub udzielenia licencji na Oprogramowanie, Dokumentację lub inne utwory poddane zmianom stosuje się odpowiednio do takich zmian. Przeniesienie praw lub udzielenie licencji następuje z chwilą odbioru takich zmian”.

Generalnie akceptuje się cel, który przyświeca niniejszej regulacji, zwraca się jednak uwagę na poniżej opisane kwestie.

Po pierwsze umowa nie określa praw autorskich ani do nieokreślonej nigdzie Dokumentacji, ani tym bardziej do niesprecyzowanych „innych utworów”. Postanowienia licencyjne proponowane przez Zamawiającego dotyczą wyłącznie Oprogramowania, co wynika wprost z pozostałej treści § 15 umowy.

Po drugie umowa nie przewiduje wypadków, w których przenoszone byłyby majątkowe prawa autorskie do jakichkolwiek utworów, a jedynie udziela się licencji na korzystanie z Oprogramowania (Systemu). Nie widzimy więc uzasadnienia do wprowadzania tego rodzaju sformułowań do umowy. Niniejsze postanowienie nie może przy tym stanowić samodzielnej podstawy do przenoszenia majątkowych praw autorskich do jakichkolwiek utworów, a wyłącznie do udzielenia licencji, podobnie jak to ma miejsce w wypadku dostarczanego Systemu.

Odpowiedź:

Zamawiający nie uwzględnia wniosku wykonawcy i nie dokonuje zmian w treści umowy w tym zakresie.

Pytanie 17

Pytanie dotyczące treści postanowienia § 15 ust. 10 załącznika nr 5 do SWZ – Wzór umowy

Regulacja stanowi, że:

„O ile Umowa wyraźnie nie stanowi inaczej, w przypadku, w którym Wykonawca w wykonaniu zobowiązań wynikających z Umowy dostarczy lub stworzy inne utwory, w rozumieniu ustawy o prawie autorskim i prawach pokrewnych, niż opisane w poprzednich ustępach, w tym instrukcje, opisy i inne materiały dla użytkowników końcowych, struktury baz danych, zbiory i informacje słownikowe lub materiały graficzne, Wykonawca zobowiązuje się przenieść na Zamawiającego autorskie prawa majątkowe do takich utworów na wymienionych w ust. 5 polach eksploatacji”.

Wnosimy o usunięcie tego zapisu z umowy.

Podobnie jak wyżej, uprawnienia Zamawiającego do korzystania z utworów (tym bardziej „innych utworów”) dostarczonych przez Wykonawcę w ramach umowy winny ograniczać się do ram udzielonej licencji. Wykonawca nie może zgodzić się na przeniesienie majątkowych praw autorskich do bliżej obecnie nieznanych „innych utworów”, a tym bardziej nie jest nawet ku temu uprawniony, jeżeli dostarcza utwór na licencji osób trzecich.

Zgodnie z art. 99 ust. 1 PZP przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty.

Regulacja może wchodzić w rachubę wyłącznie w zakresie dostarczonej dokumentacji autorstwa Wykonawcy, opracowanej w ramach wykonywanej umowy. Zważywszy, na co już zwrócono uwagę, że umowa nie określa zasad udzielenia licencji na dostarczoną przez Wykonawcę dokumentację, opcjonalnie wnosi się o zmianę porządkującą te kwestie:

„O ile Umowa wyraźnie nie stanowi inaczej, W przypadku, w którym Wykonawca w wykonaniu zobowiązań wynikających z Umowy dostarczy lub stworzy inne utwory w rozumieniu ustawy o prawie autorskim i prawach pokrewnych, niż opisane w poprzednich ustępach stanowiące Dokumentację autorstwa Wykonawcy, w tym instrukcje, opisy i inne materiały dla użytkowników końcowych, struktury baz danych, zbiory i informacje słownikowe lub materiały graficzne, Wykonawca zobowiązuje się przenieść na Zamawiającego autorskie prawa majątkowe do udziela licencji na korzystanie z takich utworów na wymienionych w ust. 5 polach eksploatacji”.

Usuwa to wątpliwości w zakresie określenia pojęcia dokumentacji oraz ustalenia zasad, na których Zamawiający może korzystać z dostarczonej mu dokumentacji.

Odpowiedź:

Zamawiający uwzględni wniosek wykonawcy i dokona zmian w treści umowy w tym zakresie.

Pytanie 18

Pytanie dotyczące treści postanowienia § 16 w zw. z § 2 ust. 2 i § 6 ust. 1 pkt 3 załącznika nr 5 do SWZ – Wzór umowy

Wnosimy o dopełnienie wymagań wynikających z art. 439 § 1 PZP w przedmiocie wprowadzenia do umowy klauzul waloryzacyjnych. W ocenie Wykonawcy odpowiednim miejscem ku temu będzie § 16 umowy – „Zmiana umowy”.

Jak wynika z treści art. 439 § 1 w brzmieniu obowiązującym od dnia 10 listopada 2022 roku „Umowa, której przedmiotem są roboty budowlane, dostawy lub usługi, zawarta na okres dłuższy niż 6 miesięcy, zawiera postanowienia dotyczące zasad wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia”.

Analiza postanowień umowy prowadzi do wniosku, że usługi serwisowe objęte przedmiotem umowy stanowią odrębną kategorię usług względem wdrożenia jak i świadczeń gwarancyjnych (w szczególności przewidziano za te usługi odrębne wynagrodzenie). Tymczasem samo wdrożenie w dwóch etapach, zgodnie z § 6 ust. 1 umowy trwać będzie od momentu dostawy oprogramowania minimum 5 miesięcy (kryterium oceny ofert), co daje łącznie co najmniej 17 miesięcy świadczenia przedmiotu umowy, jeśli uwzględnić, że zobowiązanie do świadczenia opieki serwisowej rozpoczyna bieg od podpisania protokołu odbioru końcowego wdrożenia (§ 6 ust. 1 pkt 3).

Zamawiający w takim wypadku jest zobowiązany uwzględnić wymagania ustawy, określone w szczególności w art. 439 PZP, który to w obecnym znowelizowanym brzmieniu uwzględnia przede wszystkim skutki nieustannie postępującej inflacji.

Odpowiedź:

Zamawiający uwzględni wniosek wykonawcy i dokona zmian w treści umowy w tym zakresie.

Pytanie 19

Pytanie dotyczące treści postanowienia § 2 ust. 5 pkt 2) załącznika nr 5 do SWZ – Wzór umowy

Regulacja stanowi, że:

„2) Wdrożenie Systemu,”

Zwracamy się z prośbą o wyjaśnienie czy Wdrożenie obejmować ma także migrację danych?

Jeśli tak, to prosimy o podanie szczegółowych informacji dotyczących danych mających zostać poddanych migracji (nazwa bazy danych ich zakres i przykładowych plików umożliwiających wykonanie przywołanej usługi).

Odpowiedź:

Migracja danych dotyczy wyłącznie modułu majątek trwałe. Przykładowym plikiem umożliwiającym wykonanie przywołanej usługi jest plik excel.

Pytanie 20

Pytanie dotyczące treści postanowienia rozdziału III. Warunki udziału w postępowaniu i dokumenty potwierdzające ich spełnienie punkt 1. Warunki udziału w postępowaniu podpunkt 2) lit. d) SWZ

Przedmiotowe wymaganie stanowi, że:

„d) zdolności technicznej lub zawodowej – Wykonawca spełni warunek udziału w postępowaniu jeśli:

- wykonał w sposób należyty w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzonej działalności jest krótszy w tym okresie co najmniej 2 zamówienia polegające na dostawie i wdrożeniu systemu finansowo-księgowego wraz z modułem środki trwałe dla jednostek sektora finansów publicznych z załączeniem dowodów potwierdzających należyte wykonanie zamówienia”.

Czy Zamawiający (aby umożliwić wzięcie udziału większej liczbie podmiotów i tym samym zwiększyć konkurencyjność ofert potencjalnych wykonawców) wyraża zgodę na zmodyfikowanie przytoczonego warunku udziału w postępowaniu poprzez nadanie mu brzmienia:

„d) zdolności technicznej lub zawodowej – Wykonawca spełni warunek udziału w postępowaniu jeśli:

- wykonał w sposób należyty w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzonej działalności jest krótszy w tym okresie co najmniej 2 zamówienia polegające na dostawie i wdrożeniu systemu finansowo-księgowego wraz z modułem środki trwałe dla jednostek sektora finansów publicznych lub 2 zamówienia polegające na serwisowaniu wdrożonego systemu finansowo-księgowego wraz z modułem środki trwałe na rzecz jednostek sektora finansów publicznych z załączeniem dowodów potwierdzających należyte wykonanie zamówienia”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie uwzględnia wniosku Wykonawcy i nie dokonuje zmian w tym zakresie.

Pytanie 21

Pytanie dotyczące treści postanowienia rozdziału X. Spis załączników SWZ

Przedmiotowy Spis stanowi:

- „1) Formularz oferty,
- 2) Opis funkcjonalny oferowanego oprogramowania, z którego wynikać będzie spełnianie wymagań określonych w opisie przedmiotu zamówienia,
- 3) Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia,
- 4) Oświadczenie o niepodleganiu wykluczeniu z postępowania oraz o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu,
- 5) Wzór umowy,
- 6) Wykaz dostaw.”

Zwracamy się z prośbą o uzupełnienie dokumentacji postępowania o załącznik „2) Opis funkcjonalny oferowanego oprogramowania, z którego wynikać będzie spełnianie wymagań określonych w opisie przedmiotu zamówienia”, ponieważ na dzień składania przedmiotowego wniosku, Wykonawca nie posiada kompletnej informacji ze strony Zamawiającego, co uniemożliwia złożenie oferty w przedmiotowym postępowaniu.

Odpowiedź:

Dokument „Opis funkcjonalny oferowanego oprogramowania, z którego wynikać będzie spełnianie wymagań określonych w opisie przedmiotu zamówienia” jest dokumentem przygotowanym przez Wykonawcę i musi być dołączony do oferty (stanowi część oferty).

Z dokumentu tego musi jednoznacznie wynikać, że oferowane oprogramowanie spełnia wszystkie wymagania, które zostały opisane przez Zamawiającego w Opisie przedmiotu zamówienia.

Dla ułatwienia Zamawiający dołącza Opis przedmiotu zamówienia w formie edytowalnej, który uzupełniony o jedną kolumnę (wypełnianą przez Wykonawcę o informację o spełnianiu wymagań Zamawiającego) może stanowić wzór „Opisu funkcjonalnego”.

Pytanie 22

Wymaganie pkt. 34

Czy Zamawiający dopuszcza, aby operacji częściowej likwidacji/sprzedaży dokonywać poprzez operację „Zamiany wartości”, której skutkiem będzie także wydruk WT?

Odpowiedź:

Nie, Zamawiający nie dopuszcza zaproponowanego rozwiązania.

Pytanie 23

Wymaganie pkt. 37

Czy Zamawiający akceptuje, aby wymieniony raport ze względu na czytelność danych i dopasowanie ich do formatu A4 nie zawierał informacji o dacie nabycia?

Odpowiedź:

Zamawiający precyzuje, że wymienione w pkt 37 dane nie muszą być zawarte w jednym raporcie. Zamawiający wymaga aby oprogramowanie umożliwiło wygenerowanie raportu, w którym będzie informacja o dacie nabycia.

Pytanie 24

Wymaganie pkt. 38

Czy Zamawiający dopuszcza, aby umorzenie za wybrany okres było prezentowane z poziomu konkretnego składnika majątku, a dla wszystkich składników na koniec wybranego roku?

Odpowiedź:

Tak, Zamawiający dopuszcza zaproponowane rozwiązanie.

Pytanie 25

Wykonawca wskazuje na błędną kwalifikację charakteru umowy, która ma być zawarta w wyniku postępowania. Przyjęcie przez Zamawiającego, że mamy do czynienia z umową sprzedaży, czemu wyraz dał Zamawiający w opisie przedmiotu zamówienia używając słowa „zakup”, zdaje się nie oddawać właściwie charakteru świadczenia, jakie ma być przez Wykonawcę wykonane, a które winno być kwalifikowane jako udzielenie licencji (umowa licencyjna). Wykonawca postuluje zatem o dokonanie zmiany nazwy przedmiotu umowy z „zakup oprogramowania” na „nabycie dostępu do oprogramowania” lub „nabycie licencji oprogramowania”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie uwzględni wniosku Wykonawcy.

Pytanie 26

W ślad za pytaniem poprzedzającym Wykonawca wnosi o wskazanie analogicznego określenia (tj. „nabycie dostępu do oprogramowania” lub „nabycie licencji oprogramowania”) w wykropkowanym miejscu w treści § 1 ust. 1.

Odpowiedź:

Zamawiający nie uwzględni wniosku Wykonawcy.

Pytanie 27

W razie hipotetycznego braku zgody na prośbę Wykonawcy zawartą w 2 pytaniach poprzedzających Wykonawca wnosi przynajmniej o potwierdzenie przez Zamawiającego, że system, który jest objęty przedmiotem postępowania, ma być Zamawiającemu udostępniony do korzystania, tj. korzystania z jego zasobów i funkcjonalności, na zasadzie niewyłącznej, niezbywalnej licencji na czas określony, po upływie którego Zamawiający utraci prawo do korzystania z niego (z wyjątkiem prawa do dostępu do modułu finansowo-księgowego i modułu faktury sprzedaży, w zakresie którego Zamawiający zachowa uprawnienie do korzystania z ostatniej wersji, bez prawa do jakichkolwiek świadczeń pomocniczych ze Strony Wykonawcy), oraz że Zamawiający nie ma prawa do modyfikacji systemu lub jego udostępniania jakimkolwiek podmiotom trzecim.

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza, że system, który jest objęty przedmiotem postępowania, ma być Zamawiającemu udostępniony do korzystania, tj. korzystania z jego zasobów i funkcjonalności, na zasadzie niewyłącznej, niezbywalnej licencji na czas określony, po upływie którego Zamawiający utraci prawo do korzystania z niego z zachowaniem prawa do dostępu do wszystkich modułów (modułu finansowo-księgowego, modułu faktury sprzedaży i modułu majątek trwałe), w zakresie którego Zamawiający zachowa uprawnienie do korzystania z ostatniej wersji, bez prawa do jakichkolwiek świadczeń pomocniczych ze Strony Wykonawcy), oraz że

Zamawiający nie ma prawa do modyfikacji systemu lub jego udostępniania jakimkolwiek podmiotom trzecim.

Pytanie 28

W kontekście brzmienia § 2 ust. 7 projektu umowy Wykonawca zakłada, że sens tego postanowienia polega na tym, aby Wykonawca nie miał obowiązku dostarczać Zamawiającemu standardowego oprogramowania obsługującego sprzęt komputerowy (w tym operacyjnego, antywirusowego i systemowego), a jedynie ewentualne specyficzne oprogramowania produkowane przez Wykonawcę i standardowo dołączane do przedmiotowego systemu, aby mógł on działać prawidłowo. Wykonawca wnosi o potwierdzenie tej interpretacji.

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, że sens brzmienia § 2 ust. 7 projektu umowy polega na tym, że podczas realizacji Umowy w całym okresie jej obowiązywania, Zamawiający nie będzie zobowiązany do nabywania żadnych usług ani uprawnień innych niż wyraźnie zdefiniowane Umową w celu korzystania z oprogramowania zgodnie z jego przeznaczeniem. W szczególności korzystanie z oprogramowania zgodnie z jego przeznaczeniem nie będzie uzależnione od nabycia przez Zamawiającego żadnych dodatkowych licencji ani uprawnień poza opisanymi Umową.

Zamawiający potwierdza, że Wykonawca nie będzie miał obowiązku dostarczać Zamawiającemu standardowego oprogramowania obsługującego sprzęt komputerowy (w tym operacyjnego, antywirusowego i systemowego), a jedynie ewentualne specyficzne oprogramowanie zaoferowane przez Wykonawcę i standardowo dołączane do przedmiotowego systemu, aby mógł on działać prawidłowo.

Pytanie 29

W § 8 ust. 1 projektu umowy Wykonawca zobowiązuje się do przeprowadzenia kompleksowego szkolenia wskazanych pracowników Zamawiającego w zakresie obsługi Systemu w siedzibie Zamawiającego.

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość przeprowadzenia szkoleń za pośrednictwem platformy internetowej wybranej przez Wykonawcę?

Odpowiedź:

Tak, Zamawiający dopuszcza zaproponowane rozwiązanie.

Pytanie 30

W celu uniknięcia wątpliwości interpretacyjnych Wykonawca wnosi o potwierdzenie, iż użyte w projekcie umowy pojęcie „dni robocze” oznacza dni od poniedziałku do piątku z wyjątkiem dni ustawowo wolnych od pracy.

Odpowiedź:

Tak, zamawiający potwierdza, że pojęcie „dni robocze” oznacza dni od poniedziałku do piątku z wyjątkiem dni ustawowo wolnych od pracy.

Pytanie 31

Wykonawca zwraca się z prośbą o wyłączenie w stosunku do objętego przedmiotem postępowania oprogramowania uprawnień z tytułu rękojmi, o których mowa w projekcie umowy. Tego rodzaju wyłączenie stosowane jest przez niemal wszystkich dostawców i producentów w odniesieniu do oprogramowania komputerowego. Jednocześnie podkreślić należy, że dość powszechnie w doktrynie prawa cywilnego kwestionuje się możliwość stosowania rękojmi do udostępniania programów komputerowych, argumentując to przede wszystkim tym, że:

- w przypadku udzielenia licencji na program komputerowy nie mamy do czynienia z umową sprzedaży;
- oprogramowanie nie jest rzeczą;
- art. 55 ustawy o prawie autorskim i prawach pokrewnych stanowi *lex specialis* w stosunku do przepisów do art. 561, 563, 564, 568, 570-572 i 576 k.c. wyłączając tym samym ich zastosowanie.

Odpowiedź:

Zamawiający nie uwzględni wniosku wykonawcy i nie dokona zmian w treści umowy w tym zakresie.

Pytanie 32

Z uwagi na fakt, że kary umowne przewidziane w projekcie umowy naliczane są od całkowitej wartości wynagrodzenia umownego i zdaniem Wykonawcy są stosunkowo wysokie porównując je do standardów rynkowych, Wykonawca zwraca się z uprzejmą prośbą do Zamawiającego o ich zmniejszenie o połowę.

Odpowiedź:

Zamawiający nie uwzględni wniosku wykonawcy i nie dokona zmian w treści umowy w tym zakresie.

Pytanie 33

W § 12 ust. 5 projektu umowy Zamawiający oczekuje, iż „naprawy gwarancyjne odbywać się będą na poniższych zasadach i w określonych terminach: usuwanie awarii i usterek w oprogramowaniu:

1) błąd krytyczny (awaria) - oznacza zaprzestanie działania oprogramowania Systemu, wynikających z przyczyn, za które odpowiada Wykonawca

- dostęp zdalny (pierwszorzędnie)- czas reakcji: maksymalnie 4 godziny robocze od momentu zgłoszenia do Wykonawcy, czas usunięcia błędu: w ciągu 12 godzin roboczych od momentu przyjęcia zgłoszenia przez Wykonawcę;

2) błąd niekrytyczny (usterki) - oznacza ograniczenie działania oprogramowania Systemu wynikający z przyczyn, za które odpowiada Wykonawca

- dostęp zdalny (pierwszorzędnie) - czas reakcji: maksymalnie 16 godzin roboczych od momentu zgłoszenia do Wykonawcy, czas naprawy: do dni roboczych (zgodnie z ofertą) od momentu przyjęcia zgłoszenia przez Wykonawcę;"

Ze względu na krótki czas reakcji oraz usunięcia błędu Wykonawca wnosi o wydłużenie tego czasu, jak poniżej:

Czas reakcji Czas usunięcia

Błąd krytyczny 8 godz. roboczych 24 godz. robocze

Błąd niekrytyczny 16 godz. roboczych 20 dni roboczych

Czy Zamawiający akceptuje powyższe rozwiązanie?

Odpowiedź:

Zamawiający nie uwzględnia wniosku wykonawcy i nie dokona zmian w treści umowy w tym zakresie.

Pytanie 34

Ukształtowanie odpowiedzialności Wykonawcy w ramach § 13 ust. 3 projektu umowy w sposób niezgodny z przepisami Kodeksu cywilnego statuującymi zasadę równości stron stosunku prawnego przejawia się w tych postanowieniach, które określają nieograniczoną odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu umowy; również katalog kar umownych - zastrzeżonych wyłącznie na rzecz Zamawiającego - przesądza o asymetrycznym charakterze umowy i naruszeniu zasady równości stron stosunku cywilnoprawnego. Mając na uwadze powyższe, Wykonawca zwraca się do Zamawiającego z prośbą o wprowadzenie do projektu umowy ograniczenia odpowiedzialności Wykonawcy z tytułu umowy do jej wartości brutto i

dodanie w tym celu do projektu umowy następującego postanowienia: „Łączna odpowiedzialność Wykonawcy z wszelkich możliwych tytułów ograniczona jest do wysokości łącznego wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 7 ust. 1."

Odpowiedź:

Zamawiający uwzględni wniosek wykonawcy i dokona zmian w treści umowy w tym zakresie.

Pytanie 35

Zasada trwałości umów wymaga zdaniem Wykonawcy od stron umów dążenia aby umowy te były wykonywane a ich rozwiązywanie było wyjątkiem stosowanym jedynie w szczególnych okolicznościach. Jednocześnie zdaniem Wykonawcy nie sposób uznać za uzasadnione przyznanie Zamawiającemu uprawnienia do rozwiązania/odstąpienia od umowy terminowej w każdym przypadku „jeżeli Wykonawca nie wykonuje przedmiotu Umowy zgodnie z Umową lub pisemnymi zastrzeżeniami Zamawiającego lub opóźnia się z wykonaniem przedmiotu Umowy” bez względu na rodzaj nienależytego wykonania, jego istotność dla Zamawiającego, Zawinienie Wykonawcy itd. Tego typu sformułowanie daje Zamawiającemu prawo rozwiązania umowy przy każdym nawet najdrobniejszym, nieuciążliwym dla Zamawiającego, uchybieniu Wykonawcy w realizacji obowiązków umownych. Takie postanowienia są wręcz niespotykane restrykcyjne.

Wykonawca postuluje zatem wprowadzenie reguły, w myśl której przed skorzystaniem z uprawnień przewidzianych w § 14 ust. 1 i 2 projektu umowy Zamawiający zobowiązany będzie do wezwania Wykonawcy do usunięcia uchybień i wyznaczenia mu w tym celu dodatkowego odpowiedniego terminu, nie krótszego niż 5 dni roboczych - uprawnienie Zamawiającego do rozwiązania umowy będzie powstawało dopiero po bezskutecznym upływie wyznaczonego terminu.

Wykonawca wnosi zatem o nadanie ww. postanowieniom § 14 ust. 1 i 2 projektu umowy następującego brzmienia:

„1. Zamawiający może odstąpić od Umowy, jeżeli Wykonawca pomimo wyznaczenia mu dodatkowego terminu nie krótszego niż 5 dni roboczych nadal nie wykonuje przedmiotu Umowy zgodnie z Umową lub pisemnymi zastrzeżeniami Zamawiającego lub opóźnia się z wykonaniem przedmiotu Umowy przez okres 14 dni.

2. Jeżeli okoliczności opisane w ust. 1 ograniczają się do części przedmiotu Umowy, Zamawiający może, według swojego wyboru, odstąpić albo od tej części przedmiotu Umowy albo od całej reszty nie spełnionego świadczenia albo od Umowy w całości.”

Odpowiedź:

Zamawiający uwzględni wniosek wykonawcy i dokona zmian w treści umowy w tym zakresie.

Pytanie 36

W odniesieniu do § 15 ust. 3 i 4 projektu umowy, dla uniknięcia wątpliwości interpretacyjnych, Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że przewidziane tam zobowiązanie Wykonawcy do podjęcia na jego koszt „wszelkich kroków prawnych zapewniających Zamawiającemu należyłą ochronę przed takimi roszczeniami” oraz obowiązek „zwrotu Zamawiającemu zasądzonych i wypłaconych przez niego kwot odszkodowań wynikających z ewentualnych naruszeń autorskich praw majątkowych osób trzecich, powstałych w wyniku korzystania przez Zamawiającego z Systemu”, dotyczy wyłącznie sytuacji, gdy do takich roszczeń / odszkodowań doszłoby w wyniku prawidłowego, zgodnego z przeznaczeniem i dokumentacją programu użytkownika programu, a Wykonawca nie będzie ponosił żadnej odpowiedzialności za nieprawidłowe, niezgodne z przeznaczeniem i dokumentacją programu jego wykorzystanie przez użytkowników.

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza interpretację Wykonawcy.

Pytanie 37

Wykonawca wskazuje, że Zamawiający z jednej strony wymaga udzielenia 24 miesięcznej gwarancji, a z drugiej oczekuje zobowiązania "do świadczenia usług serwisowych przez okres 12 miesięcy od daty podpisania protokołu zakończenia wdrożenia". Zdaniem Wykonawcy usługi serwisowe zazębiają się pojęciowo i przedmiotowo z usługami gwarancyjnymi. Stąd nie jest jasnym, na jaki okres Wykonawca ma obowiązek wykonywać usługi związane z utrzymaniem oprogramowania. Wykonawca wnosi zatem o ujednoczenie tych dwóch okresów, tj. aby Wykonawca zobowiązany był serwisować i utrzymywać gwarancję w jednym okresie 12 lub 24 miesięcy.

W przypadku wskazania 24 miesięcznego okresu gwarancyjnego Wykonawca wnosi o odpowiednią modyfikację formularza ofertowego.

Odpowiedź:

Zamawiający ujednoczył okres gwarancji i usług serwisowych, który wynosi 12 miesięcy.

Pytanie 38

W odniesieniu do § 15 ust. 5 projektu umowy Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że prawo do „nieograniczonego w czasie korzystania” z systemu oznacza prawo do korzystania z ostatniej jego wersji, którą Wykonawca pozostawi Zamawiającemu do korzystania bez prawa do jakichkolwiek świadczeń pomocniczych, w tym gwarancyjnych, utrzymania, helpdesk, aktualizacji i wszelkich innych.

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza interpretację Wykonawcy.

Pytanie 39

Jeśli taka interpretacja jest prawidłowa Wykonawca wnosi o wskazanie z jakiego momentu powinna pochodzić ta ostatnia wersja - z momentu zakończenia okresu gwarancyjnego (24 miesiące) czy z momentu zakończeniu okresu świadczeń serwisowych (12 miesięcy) - pytanie bezprzedmiotowe jeśli Zamawiający ujednocili te okresy zgodnie z pytaniem nr 38.

Odpowiedź:

Zamawiający ujednoczył wskazane okresy.

Pytanie 40

Nadto Wykonawca wnosi o dopuszczenie sytuacji, w której ww. nieograniczone w czasie korzystanie z ostatniej wersji oprogramowania będzie dotyczyło następującego oprogramowania: moduł finansowo-księgowego i moduł faktury sprzedaży. W pozostałym zakresie, tj. w odniesieniu do następującego oprogramowania: moduł majątek trwały, Wykonawca wyjaśnia, że oferuje swoim klientom wyłącznie oprogramowanie on-line, które ze swojej natury nie ma ostatniej wersji, bowiem jest stale aktualizowane, w związku z czym nie jest możliwe zapewnienie dostępu przez czas nieograniczony. Wykonawca wnosi zatem, aby Zamawiający wyraził zgodę na udostępnianie tego rodzaju oprogramowania przez zamknięty odcinek czasowy, po którym to dostęp do programu wygaśnie.

Wykonawca wnosi przy tym o wskazanie okresu udostępniania, tj. czy ma to być okres właściwy dla gwarancji (24 miesiące) czy okres właściwy dla świadczeń serwisowych (12 miesięcy) - pytanie bezprzedmiotowe jeśli Zamawiający ujednocili te okresy zgodnie z pytaniem nr 38.

Odpowiedź:

Nieograniczone w czasie korzystanie z ostatniej wersji oprogramowania będzie dotyczyło wszystkich modułów, łącznie z modułem majątek trwały.

Pytanie 41

Wykonawca wnosi o dopuszczenie do udziału w postępowaniu oferentów, którzy w swoim modelu biznesowym licencjonują programy przez z góry określony czas, po upływie którego dostęp wygasa (lub w przypadku programów, które nie są udostępniane w trybie on-line - dostęp trwa nadal ale bez prawa do nanoszenia jakichkolwiek zmian w programie oraz aktualizowania przez Wykonawcę, Zamawiającego lub podmioty trzecie). Wykonawca wnosi zatem o usunięcie § 15 ust. 5, 8 i 10 projektu umowy i wprowadzenie w ich miejsce następującego postanowienia:

„W ramach realizacji niniejszej Umowy Wykonawca udziela Zamawiającemu upoważnienia do korzystania z Systemu przez czas:

a) oznaczony wynoszący 12/24 miesiące [w zależności od odpowiedzi Zamawiającego na pytanie nr 381 dla modułu majątek trwały, po którym to okresie dostęp do Systemu wygaśnie o ile Strony nie przedłużą obowiązywania Umowy aneksem lub nie zawrą nowej umowy;

b) nieograniczony dla modułu finansowo-księgowego i modułu faktury sprzedaży, przy czym po upływie okresu wskazanego w lit. a powyżej Zamawiający będzie uprawniony do korzystania jedynie z ostatniej wersji systemu, a Wykonawca nie będzie zobowiązany do wykonywania jakichkolwiek świadczeń, w tym do utrzymywania Systemu, aktualizacji, usuwania awarii, pomocy technicznej, itp.

System będzie użytkowany na własne potrzeby Zamawiającego, w ramach niewyłącznych i niezbywalnych uprawnień licencyjnych udzielonych przez Wykonawcę, zgodnie z umową, przeznaczeniem Systemu i jego dokumentacją, przy czym Zamawiający nie ma prawa rozpowszechniania ani udostępniania Systemu osobom trzecim. Zamawiający nie jest również uprawniony do dokonywania czynności tłumaczenia, przystosowywania, zmiany układu lub jakichkolwiek innych zmian w oprogramowaniu Systemu, w tym usuwania jego ew. błędów, ani dokonywania zmian w bazie danych lub bazach danych stanowiącej lub stanowiących część składową Systemu, ani też utrzymywania oprogramowania Systemu samodzielnie lub z pomocą osób trzecich."

Odpowiedź:

Zamawiający nie uwzględni wniosku wykonawcy i nie dokona zmian w treści umowy w tym zakresie.

Pytanie 42

Wykonawca nie dostarcza oprogramowania na nośnikach. Czy w związku z powyższym Zamawiający zaakceptuje w § 15 ust. 6 projektu umowy dostarczenie wersji instalacyjnych w formie linków do strony, gdzie będzie możliwość pobrania oprogramowania?

Odpowiedź:

Zamawiający uwzględni wniosek wykonawcy i dokona zmian w umowie w tym zakresie.

Pytanie 43

Wykonawca zwraca się do Zamawiającego z pytaniem, czy ze względu na fakt, że do programów stanowiących przedmiot umowy Wykonawca stosuje standardowy (dla wszystkich jego klientów korzystających z tych programów) regulamin/OWU,

Zamawiający zgodziłby się na dostarczenie mu i dołączenie takiego dokumentu do umowy jako załącznika do niej, z zastrzeżeniem, iż w razie sprzeczności ww. dokumentu z treścią umowy (zamówienia) pierwszeństwo miałaby umowa? Wykonawca wskazuje, że dokument ten poza szerokim opisaniem standardów i zasad związanych z udostępnianym oprogramowaniem zawiera również postanowienia dotyczące ochrony danych osobowych. W razie potrzeby Wykonawca jest gotowy dostarczyć taki dokument na ręce Zamawiającego do akceptacji jeszcze przed podpisaniem umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę, na propozycję wykonawcy, z zastrzeżeniem pierwszeństwa zapisów umowy.

Pytanie 44

Jeśli Zamawiający zgodziłby się na dołączenie OWU do umowy, z uwagi na fakt, że stosowany przez Wykonawcę regulamin zawiera w sobie część opisującą reguły powierzenia przetwarzania danych osobowych, która uwzględnia specyfikę udostępniania oprogramowania, regulamin ten może z powodzeniem zastąpić podpisywaną odrębnie umowę powierzenia przetwarzania danych osobowych. Mechanizm ten, tj. traktowanie regulaminu Wykonawcy jako stosowna umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych, jest stosowany przez Wykonawcę powszechnie w praktyce kontraktowania i akceptowany przez niemal wszystkich jego klientów, w tym klientów z szeroko pojętej sfery publicznej.

Wykonawca wnosi zatem o rezygnację w takiej sytuacji z przewidzianego w § 17 projektu umowy stosowania odrębnej umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych.

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza taką możliwość, jeśli treść ww. dokumentu spełni wymagania Zamawiającego w tym zakresie.

Pytanie 45

W przypadku zaś braku zgody na rezygnację przez Zamawiającego z podpisania odrębnej umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych, Wykonawca zwraca się z prośbą o zawarcie umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych wg sprawdzonego wzorca, który stosuje powszechnie z licencjobiorcami Wykonawcy. Wykonawca udostępni ww. wzorzec w terminie określonym przez Zamawiającego i kieruje pytanie czy Zamawiający godzi się na takie rozwiązanie?

Jeśli Zamawiający nie wyraża na to zgody, Wykonawca wnosi o wskazanie czy ostateczne brzmienie umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych zostanie przez obie Strony ustalone w drodze negocjacji, w których żadna ze stron nie będzie mogła narzucić w sposób władczy swego stanowiska w tym względzie

drugiej Stronie? Trudno bowiem zaakceptować obowiązek zaakceptowania przez Wykonawcę jakiegokolwiek dokumentu nakładającego na niego określone obowiązki z góry, bez prawa do ich weryfikacji.

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza taką możliwość, jeśli treść ww. dokumentu spełni wymagania Zamawiającego w tym zakresie.

Pytanie 46

Czy Wykonawca może przyjąć, że termin płatności dla faktur wystawianych za usługi serwisowe wynosi, podobnie jak w przypadku faktur za Etap 1 i Etap 2, 14 dni?

Odpowiedź:

Tak, Zamawiający zmodyfikował treść umowy w tym zakresie.

Pytanie 47

Pytanie dotyczące treści wymagania 12 załącznika nr 3 – „Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia”, część „Wymagania dla modułu majątek trwałe”

Przedmiotowe wymaganie stanowi, że:

„System musi zapewniać prowadzenie karty środka trwałego i możliwość jej modyfikacji dla poszczególnych składników majątkowych, zawierającej w szczególności:

- numer ewidencyjny (inwentarzowy),
- nazwę środka trwałego,
- datę nabycia,
- wartość nabycia,
- datę przyjęcia do używania,
- datę przekazania do używania,
- szczegółowy opis środka trwałego – jego charakterystykę, podział na elementy (jeżeli jest to np. zestaw komputerowy), symbol KŚT, roczną stawkę amortyzacji,
- lokalizację środka trwałego oraz wskazanie jego użytkownika,
- wartość początkową środka trwałego,
- wartość umorzenia środka trwałego,
- kwotę automatycznego naliczania amortyzacji (umorzenia),
- informację o naliczeniu podatku od nieruchomości, stawkę podatku, metodę naliczenia, datę i numer dokumentu księgowego,

- datę i numer faktury, na podstawie której środek trwały został nabyty, nazwę i adres sprzedawcy,
- numer pomieszczenia i nazwisko użytkownika dla środków trwałych wydawanych do użytkowania,
- szczególną charakterystykę np.: numer fabryczny, producent, rok budowy, rok produkcji, markę, typ, moc, wydajność, wymiary, rodzaj konstrukcji, wyposażenie, opis techniczny,
- cechy inne niż wymagane przepisami, w tym: dla sprzętu objętego gwarancją (serwisem), datę końca okresu gwarancji, źródła finansowania (w podziale na szczegółowe dane, z uwzględnieniem klasyfikacji budżetowej – część, rozdział, paragraf oraz projekt, zadanie)".

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość rezygnacji z przywołanego wymagania, biorąc pod uwagę krótki termin wyznaczony na dostawę oprogramowania wraz z jej instalacją i udzieleniem licencji?

Odpowiedź:

Zamawiający nie uwzględnia wniosku Wykonawcy.

Pytanie 48

W odpowiedzi na zadane pytania napisali Państwo, że w ramach zamówienia należy dostarczyć oprogramowanie do inwentaryzacji pracujące na terminalu danych CIPHERLAB CPT8001L/2MB/RS232/Laser.

Wymieniony wyżej terminal jest już przestarzały i nie współpracuje nawet z systemem Win10 oraz nie jest możliwe opracowanie nowoczesnymi narzędziami oprogramowania, które może być obsługiwane przez ten czytnik.

Wobec powyższego mam pytanie czy Zamawiający dopuszcza zastosowanie innego terminala danych, spełniającego wymogi współczesnego oprogramowania?

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza zastosowanie innego terminala danych. Wybór urządzeń nastąpi w uzgodnieniu z Wykonawcą. Koszt zakupu urządzeń poniesie Zamawiający.

up. DYREKTORA GENERALNEGO

Paweł Lechowicz

Kierownik Oddziału Zamówień Publicznych
w Biurze Obsługi Urzędu
i Rozwoju Systemów Informatycznych