



Poznań, dnia 23 maja 2024 roku

Oznaczenie sprawy: TP- 44/24

**Uczestnicy postępowania**  
**prowadzonego w trybie podstawowym na usługę nadzoru autorskiego dla systemów:**  
**Simple\_ERP (wraz modulem mPracownik), Planowanie Pracy i Kontrakty lekarskie, Koszty, Zapotrzebowania i Serwis**

**WYJAŚNIENIE NR 1 TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA**

W związku z otrzymanymi zapytaniami dotyczącymi treści Specyfikacji Warunków Zamówienia, Zamawiający na podstawie art. 284 ust. 2 w związku z art. 284 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019r - Prawo zamówień publicznych poniżej zamieszcza treść zapytań wraz z odpowiedziami:

**Pytanie nr 1** SWZ, Rozdział III, ust. 1 pkt 1.7, załącznik nr 5 do SWZ, § 2 ust. 5

Prosimy o wykreślenie zapisu. Przedmiotem umowy jest nadzór autorski na wskazane przez Zamawiającego Oprogramowanie Aplikacyjne wraz z podaniem okresu udzielenie tego nadzoru, który jest świadczeniem ciągłym dlatego nadmiarowym wydaje się być zapis, że zaoferowana cena jest szacunkowa tym bardziej, że Zamawiający w postanowieniach Załącznika nr 5 do SWZ w § 6 ust. 5 wskazuje, że „Wymieniona w ust. 1 wartość brutto może ulec zmniejszeniu w wyniku zawieszenia eksploatacji lub rezygnacji z eksploatacji przez Zamawiającego z któregoś z programów wymienionych w Załączniku nr 1 do Umowy”.

W przypadku negatywnego ustosunkowania się do powyższej prośby wnosimy o ujednolicenie zapisów dotyczących minimalnej procentowej wartości realizacji umowy (w SWZ jest to 40% natomiast w § 2 ust. 5 Zamawiający wskazuje, że jest to 60%)

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia powyższy zapis, jednocześnie zmienia zapis § 2 ust. 5.**

**Pytanie nr 2** SWZ, Rozdział III, ust. 2 pkt 2.8

Prosimy o wykreślenie zapisu. Opis Przedmiotu zamówienia tj. załącznik nr 2 do SWZ, stanowi formularz asortymentowo-cenowy, który nie zawiera wymagań jakościowych odnoszących się do wszystkich istotnych cech przedmiotu zamówienia.

**Odpowiedź: Zamawiający wykreśla powyższy zapis.**

**Pytanie nr 3** SWZ, Rozdział III, ust. 4

Zamawiający w ramach przedmiotowych środków dowodowych wymaga złożenia wraz z ofertą:

Oświadczenia Wykonawcy, że posiada autorskie prawa majątkowe do świadczenia usług nadzoru autorskiego w zakresie Oprogramowania Aplikacyjnego, którego dotyczy postępowanie lub też posiada zgodę producenta i właściciela praw autorskich do realizacji usług w zakresie objętym przedmiotem zamówienia (w tym przypadku wykonawca przedkłada oświadczenie producenta o przekazaniu praw do świadczenia usług nadzoru autorskiego).

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający uzna za spełniony warunek w przypadku przedstawienia przez Wykonawcę, niebędącego producentem Oprogramowania Aplikacyjnego objętego przedmiotem zamówienia, dokumentu autoryzacji właściciela majątkowych praw autorskich do systemów SIMPLE.ERP, Planowanie Pracy i Koszty z której wynika, że Wykonawca jest uprawniony do dostarczania usługi nadzoru autorskiego (dostępu do nowych wersji Oprogramowania).

**Odpowiedź: Zamawiający uzna.**

**Pytanie nr 4** SWZ, Rozdział VI, WYKAZ OŚWIADCZEŃ I DOKUMENTÓW SKŁADANYCH PRZEZ WYKONAWCĘ WRAZ Z OFERTĄ, ust. 3, ust. 6 oraz ust. 7

Prosimy o wskazanie prawidłowego odniesienia do oświadczenia, które wskazane zostało w pkt 3.

**Odpowiedź: W załączeniu załączniki do SWZ z właściwą numeracją.**

**Pytanie nr 5** Załącznik nr 5 do SWZ, §1 pkt 3 oraz załącznik nr 5 do SWZ, § 3 ust. 1 a) pkt 5

Prosimy o potwierdzenie, że z definicji wyłącza się również błędy powodowane przez następujące okoliczności:

- błędne wprowadzenie przez Użytkownika danych,
- wdrożenia Aplikacji wykonanego w sposób wadliwy, z wyłączeniem sytuacji, w której to było wykonywane przez Wykonawcę,
- niewłaściwa parametryzacja Aplikacji oraz Motoru bazy danych, z którym ta współpracuje, z wyłączeniem sytuacji, w której to było wykonane przez Wykonawcę,





- d) brak zgłoszenia niepomyślnego wykonania aktualizacji Aplikacji przez Zamawiającego i dalsza eksploatacja Aplikacji mimo pojawiania się błędów (dotyczy także logów),
- e) niezastosowanie się Zamawiającego do zaleceń w zakresie eksploatacji Aplikacji lub jej Uaktualnień opublikowanych przez Wykonawcę,
- f) użytkowanie Aplikacji ze złamaniem obwarowań licencyjnych nałożonych na Zamawiającego postanowieniami umowy licencyjnej.

**Odpowiedź: Zgodnie z SWZ**

**Pytanie nr 6** Załącznik nr 5 do SWZ, §1 pkt 11

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający zobowiązany będzie, przez cały okres realizacji umowy, do posiadania minimalnej wersji bazy danych wymaganej przez Oprogramowanie Aplikacyjne.

**Odpowiedź: Zamawiający potwierdza.**

**Pytanie nr 7** Załącznik nr 5 do SWZ, § 1 ust. 13 i ust. 15

Prosimy o potwierdzenie, że niniejsze postępowanie dotyczy wyłącznie nadzoru autorskiego (dostępu do nowych wersji Oprogramowania Aplikacyjnego) a wskazana przez Zamawiającego definicja: Serwis i Zapotrzebowanie i ich użycie w dokumentacji postępowania mają charakter informacyjny i nie stanowią przedmiotu postępowania.

**Odpowiedź: Zamawiający potwierdza.**

**Pytanie nr 8** Załącznik nr 5 do SWZ, § 1

Prosimy o dodanie definicji: Godziny Robocze – godziny od 8:00 do 16:00 w każdym Dniu Roboczym

**Odpowiedź: Zgodnie z SWZ**

**Pytanie nr 9** Załącznik nr 5 do SWZ, § 3 ust. 1 pkt 1 a)

1. „• czas dokonania poprawek i udostępnienia zamawiającemu odpowiednich korekt oprogramowania aplikacyjnego wyniesie 24 godziny(y)”  
Przedstawiony czas naprawy Błędu Krytycznego w oprogramowaniu administracyjnym jest niezwykle krótki. Prosimy o potwierdzenie, że przedstawiony czas SLA jest liczony w Dniach Roboczych (w godzinach roboczych) lub jego zmianę na 48 godzin.

**Odpowiedź: Zgodnie z SWZ**

2. „• w przypadku wystąpienia Błędu Krytycznego okres nadzoru autorskiego zostaje wydłużony o czas braku możliwości użytkowania Oprogramowania Aplikacyjnego;”  
Wnoskujemy o wykreślenie ww. postanowienia. Przedmiot umowy dotyczy nadzoru autorskiego nad oprogramowaniem a nie gwarancji na sprzęt, gdzie takie postanowienia są stosowane.

**Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.**

3. „• nie kwalifikuje się jako błąd krytyczny nieprawidłowego działania Oprogramowania Aplikacyjnego spowodowanego przez następujące okoliczności: (...)”  
Zwracamy uwagę, że przedstawione okoliczności powinny dotyczyć zarówno Błędu Krytycznego, jak i Zwykłego. Wnoskujemy o rozszerzenie włączeń również na Błąd Zwykły.

**Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.**

**Pytanie nr 10** Załącznik nr 5 do SWZ, § 3 ust. 1 pkt 2 f)

Zamawiający specyfikuje: gotowość przyjmowania i rozpatrywania indywidualnych propozycji zmian (tj. modyfikacji płatnych) Oprogramowania Aplikacyjnego objętego niniejszą Umową (propozycji jego udoskonalień, modyfikacji i rozwoju), przy czym realizacja powyższych propozycji nie będzie wchodziła w zakres niniejszej Umowy. Prosimy o potwierdzenie, że będą to ustalania wspólne Zamawiającego i Wykonawcy oraz, że w przypadku gdy dana funkcjonalność nie będzie wpisywała się w kanon innych parametrów systemu Wykonawca nie będzie zobowiązany do jej implementacji.

**Odpowiedź: Zamawiający potwierdza.**

**Pytanie nr 11** Załącznik nr 5 do SWZ, §4 ust. 1

Zgodnie z postanowieniem umowy, Zamawiający oczekuje udzielenia licencji na Oprogramowanie Aplikacyjne i nie musi być jego producentem. Jednocześnie w zdaniu drugim tego postanowienia umowy Zamawiający wskazuje, że Wykonawca ma dysponować prawami do zmian Oprogramowania w zakresie umożliwiającym przeniesienie na Zamawiającego praw autorskich. Prosimy o zmianę tego zapisu, który nie tylko jest sprzeczny z pozostałymi zapisami umowy, ale też ogranicza możliwość udziału w postępowaniu innym podmiotom niż producenci Oprogramowania





Aplikacyjnego. Wykonawca posiadający prawo do oferowania Oprogramowania Aplikacyjnego nie będący Producentem, nie będzie posiadał majątkowych praw autorskich do tego Oprogramowania.

**Odpowiedź:** Zamawiający zmienia zapis w taki sposób, że Wykonawca przeniesie na Zamawiającego prawa autorskie lub zapewni licencje do użytkowania oprogramowania.

**Pytanie nr 12** Załącznik nr 5 do SWZ, §4 ust. 5

Prosimy o zmianę brzmienia postanowienia na następujące:

„Zawarcie Umowy pociąga za sobą skutki w postaci zapewnienia udzielenia Zamawiającemu licencji producenta na korzystanie z Uaktualnień Oprogramowania Aplikacyjnego, o których mowa w ust. 6 poniżej w zakresie, w jakim Zamawiający posiada ważne i nabyte w legalnym obrocie prawnym licencje. Jeżeli zakresem usług jest objęte Oprogramowanie, którego nie dostarczył Wykonawca, Zamawiający gwarantuje, że wykonanie Umowy nie narusza praw osób trzecich.”

Zobowiązanie do udzielenia sublicencji na rzecz Zamawiającego ogranicza możliwość udziału w postępowaniu tylko do tych wykonawców, którzy przyjęli taki sposób dystrybucji Oprogramowania i wyłącza możliwość oferowania Oprogramowania wraz z licencją bezpośrednio udzielaną przez Producenta. Wnosimy również o odpowiednią zmianę „udzielonej sublicencji” na „zapewnionej licencji” w ust. 6 tego paragrafu.

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę.

**Pytanie nr 13** Załącznik nr 5 do SWZ, § 5 ust. 7 pkt 3)

1. Prosimy o wskazanie prawidłowego odwołania. Usługi objętego przedmiotem zamówienia Oprogramowania Aplikacyjnego zostały wskazane w § 3 umowy.

**Odpowiedź:** Zamawiający dokonuje zmiany na powyższy zapis.

2. 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 przedłużać i tym samym mogą być niedochowane co nie będzie miało odzwierciedlenia w konsekwencjach dochowania terminów realizacji określonych dla Wykonawcy.

**Odpowiedź:** Zamawiający potwierdza.

3. Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający zapewni jeden z czterech rodzajów połączeń zdalnych:

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

**Odpowiedź:** Zamawiający potwierdza.

**Pytanie nr 14** Załącznik nr 5 do SWZ, § 6 ust. 2 i ust. 3, § 7 ust. 1 Załącznik nr 2 do SWZ

Prosimy o wyjaśnienie w jaki sposób zostanie określone miesięczne wynagrodzenie, o którym mowa w zapisie ust. 2. W postanowieniach §7 ust. 1 Zamawiający wskazuje, że za usługi nadzoru autorskiego, Zamawiający zapłaci Wykonującemu na podstawie faktury wystawionej po zakończeniu każdego miesiąca realizacji umowy zgodnie z załącznikiem nr 1 do niniejszej umowy z uwzględnieniem zapisu § 6, natomiast w załączniku nr 1 do Umowy (formularz asortymentowo-cenowy) wskazane są różne okresy świadczenia nadzoru autorskiego.

Mając na uwadze powyższe wnosimy o precyzyjne określenie warunków płatności dla poszczególnych Aplikacji bądź potwierdzenie, że wynagrodzenie będzie płatne ryczałtowo w wysokości 1/24 wartości przedmiotu zamówienia przez cały okres obowiązywania umowy bez względu na rzeczywisty termin świadczenia nadzoru autorskiego przypisany poszczególnym Aplikacją w Załączniku nr 2.

Jednocześnie wnosimy o usunięcie kolumny 8 z załącznika nr 2 do SWZ ponieważ nie jest możliwe jej precyzyjne uzupełnienie przez Wykonawcę w związku z różnymi okresami obowiązywania nadzoru autorskiego, przypadającymi na niepełne okresy rozliczeniowe (miesiące kalendarzowe).

**Odpowiedź:** Zamawiający zmienia załącznik nr 5 do SWZ, § 6 ust. 2 i ust. 3, § 7 ust. 1, Załącznik nr 2 do SWZ.

**Pytanie nr 15** Załącznik nr 5 do SWZ, § 6 ust. 3

Zamawiający określa: W szczególności nie będą stanowiły podstawy do zmiany wynagrodzenia: niedoszacowanie, pominięcie oraz brak właściwego rozpoznania przez Wykonawcę zakresu umowy.





Wskazujemy, że w przypadku stwierdzenia potrzeby wykonania dodatkowych prac, usług lub dostaw, wymagana będzie zmiany treści umowy, gdyż w przypadku braku wymienienia wyżej opisanych prac w Umowie, Załącznikach lub wykraczania ich poza szczegółowe wyliczenia czynności i prace w nich zawarte nie mogą jednocześnie stanowić przedmiotu umowy. Zapis powyższy jest zatem niedopuszczalny i stanowi próbę obejścia przepisów Pzp w szczególności w zakresie w jakim Zamawiający jest odpowiedzialny za przygotowanie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego oraz wycenę jego wartości. Prosimy zatem o doprecyzowanie zapisu poprzez wskazanie, że wykonanie usług lub dostaw, których konieczność wykonania ujawni się w trakcie wykonywania przedmiotu umowy, a które nie wynikają z Umowy, Załączników i oferty Wykonawcy stanowią przedmiot aneksu do umowy, a prace te będą podlegać odrębnej wycenie, a także wskazanie wprost w ust. 1, że wynagrodzenie obejmuje wyłącznie koszty związane z wykonaniem przedmiotu umowy w zakresie wynikającym z formularza asortymentowo-cenowego i oferty Wykonawcy.

**Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.**

**Pytanie nr 16** Załącznik nr 5 do SWZ, §6 ust. 4

Prosimy o dopisanie dalszej części zapisu o treści: „z wyłączeniem sytuacji, o której mowa w art. 439 ust. 1 ustawy PZP”. Pozostawianie zapisu w obecnym kształcie jest sprzeczne z obowiązującymi przepisami prawa oraz zapisami umowy §14 ust. 3.

**Odpowiedź: Zamawiający dopisuje dalszą część w §6 ust. 4 załącznika nr 5 do SWZ.**

**Pytanie nr 17** Załącznik nr 5 do SWZ, §7

1. ust. 3: Prosimy Zamawiającego o skrócenie terminu płatności z 60 dni do 30 dni - zgodnie z postanowieniami umownymi i przepisami prawa faktury VAT. Powszechną praktyką w świadczeniu usług jest stosowanie 30-dniowego terminu płatności.

**Odpowiedź: Zgodnie z załącznikiem nr 5 do SWZ – wzorem umowy.**

2. ust. 3: Wnosimy o modyfikację przedmiotowych postanowień w ten sposób, że termin płatności faktury będzie liczony od daty jej wystawienia. Wskazujemy, że obowiązek podatkowy związany z wystawieniem przez wykonawcę faktury VAT powstaje z chwilą jej wystawienia, a nie doręczenia adresatowi w związku z czym, datą faktury zawsze jest data jej wystawienia a nie odbioru. Wykonawca nie ma jakiegokolwiek wpływu na to, w jakim terminie faktura zostanie odebrana przez Zamawiającego.

**Odpowiedź: Zgodnie z załącznikiem nr 5 do SWZ – wzorem umowy.**

3. ust. 3: Wykonawca zwraca uwagę na fakt, że przepisy prawa nie przewidują instytucji „prawidłowej” faktury VAT. Ustawa o podatku od towarów i usług w art. 106e wymienia niezbędne elementy, która musi zawierać faktura. W przypadku błędów lub braków w fakturze podatek zobowiązany jest zgodnie z art. 106j wystawić fakturę korygującą bądź notę korygującą - zgodnie z art. 106k. Zapis o „poprawnie” wystawionej FV nie jest zapisem powszechnie stosowanym w obszarach rozliczeń pomiędzy stronami umowy. Wobec powyższego Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie wyrazu „prawidłowej” z zapisu ust. 1.

**Odpowiedź: Zgodnie z załącznikiem nr 5 do SWZ – wzorem umowy.**

4. ust. 6: Zwracamy się z prośbą do Zamawiającego o usunięcie powyższego zapisu. Uzasadnienie: Zaproponowane przez Zamawiającego postanowienie umowne skutkuje obowiązkiem wykonywania Umowy przez Wykonawcę w przypadku niewykonywania obowiązku zapłaty przez Zamawiającego. Co więcej konstrukcja obecnego postanowienia § 7 ust. 6 nie wskazuje na żadne ograniczenia czasowe, co oznacza, iż przy opóźnieniu w płatnościach po stronie Zamawiającego, niezależnie od ich wysokości oraz terminu opóźnienia płatności, Wykonawca ma obowiązek nieprzerwanego wykonywania Umowy. Tak ukształtowane postanowienie należy uznać za sprzeczne z art. 552 ustawy Kodeks Cywilny poprzez ograniczenie prawa Wykonawcy do powstrzymania się z realizacją dostaw w przypadku, gdy Zamawiający dopuści się zwłoki z zapłatą ceny za dostarczoną część rzeczy sprzedanych. Ponadto, powyższe postanowienia stanowią naruszenie zasady proporcjonalności. Zgodnie z Komentarzem do Prawa zamówień publicznych: „Zamawiający, przygotowując i prowadząc postępowanie, może stawiać określone wymagania – powinny one jednak być adekwatne do celów tego postępowania. Podobnie w zakresie warunków zamówienia określanych przez zamawiającego, w tym postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego – zachowanie proporcjonalności oznacza znalezienie równowagi pomiędzy interesami zamawiającego i poszczególnych wykonawców (por. wyrok SO w Poznaniu z 11.08.2006 r., IX Ga 137/06, niepubl.)Z powyższych powodów postanowienie zaproponowane przez Zamawiającego we wzorze umowy narusza przepisy Kodeksu Cywilnego oraz zasady współżycia społecznego.

**Odpowiedź: Zgodnie z załącznikiem nr 5 do SWZ – wzorem umowy.**

5. ust. 7: Wnosimy o usunięcie zapisu: „Zamawiający wymaga złożenia po zawarciu umowy oświadczenia przez Wykonawcę, że zamierza przysyłać do Zamawiającego drogą elektroniczną ustrukturyzowane faktury elektroniczne”. 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) obowiązki związane z wykorzystywaniem ustrukturyzowanych faktur elektronicznych zostały nałożone na Zamawiających, natomiast Wykonawcy mają w tym zakresie prawo do ich stosowania. To czy będą z nich







korzystali, zależy od ich decyzji, natomiast gdy ją podejmą i wyślą do zamawiającego ustrukturyzowaną fakturę elektroniczną, będzie on musiał, na podstawie art. 4 ust. 1 powyższej Ustawy, odebrać ją za pośrednictwem Platformy. Natomiast zgodnie z art. 4 ust. 2 powyższej Ustawy Wykonawca nie ma obowiązku wysyłania ustrukturyzowanych faktur elektronicznych przy wykorzystaniu Platformy. Oznacza to, że może także wysłać do zamawiającego fakturę w formie tradycyjnej - papierowej, a ten będzie ją musiał przyjąć.

**Odpowiedź: Zgodnie z załącznikiem nr 5 do SWZ – wzorem umowy.**

6. Ust. 13: Prosimy o wykreślenie zdania „(...) i okoliczność ta nie będzie oznaczała opóźnienia czy zwłoki w zapłacie.” – zapis nieważny, gdyż odsetki za zwłokę w transakcjach handlowych należą się z mocy prawa a zapisy umowne próbujące ograniczyć lub obejść prawo do naliczania odsetek są nieważne (art. 13 ustawy o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych).

**Odpowiedź: Zgodnie z załącznikiem nr 5 do SWZ – wzorem umowy.**

7. Ust. 14: Prosimy o wykreślenie zapisu „(...) tj. zmiany numery rachunku bankowego lub jego wykreślenia z w/w listy przez organ podatkowy najpóźniej 2 dni od zaistnienia tego zdarzenia” – termin jest niemożliwy do dotrzymania i niczym nie uzasadniony. Samo zobowiązanie do niezwłocznego powiadomienia jest wystarczające, bo oznacza termin realny, mający na względzie okoliczności miejsca i czasu.

**Odpowiedź: Zgodnie z załącznikiem nr 5 do SWZ – wzorem umowy.**

**Pytanie nr 18** Załącznik nr 5 do SWZ, § 9

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: Powyższy zakres opisany w zapytaniu wskazuje na pośrednie dysponowanie zasobami i ma znamiona podwykonawstwa.**

**Pytanie nr 19** Załącznik nr 5 do SWZ, § 10 ust. 2

Prosimy o szczegółowe wyjaśnienie co oznacza, że współpraca z Wykonawcą będzie podlegała ocenie zgodnie z przepisami ustawy Pzp. Dodatkowo, prosimy o wskazanie zapisów ustawy PZP, które mają mieć związek z oceną współpracy z Wykonawcą.

**Odpowiedź: Powyższe stanowi implementację obowiązku wynikającego z art. 431 ustawy PZP wraz z przyjętą linią komentarzowa i orzecznictwem KIO w tym zakresie.**

**Pytanie nr 20** Załącznik nr 5 do SWZ, § 11

1. 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.

**Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.**

2. 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.

**Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.**

3. Ust. 1 a) Prosimy o obniżenie wysokości kary umownej w przypadku każdej godziny zwłoki do wysokości 200,00 zł. Wykonawca wskazuje, że przedmiotowa kara jest rażąco wysoka i będzie się ona przedkładać na ryzyka jakie wykonawca powinien uwzględnić w proponowanej





cenie ofertowej. Zapis zaproponowany przez Zamawiającego bez wątpienia nie ma waloru odszkodowawczego, a jedynie prowadzi do osiągnięcia zysku kosztem wykonawcy. Ustalając wysokość kary umownej, Zamawiający powinien mieć na uwadze że wysokość kary umownej nie powinna prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia czy naruszenia zasady proporcjonalności, określonej w art. 16 pkt 3 Pzp. Kara umowna, jako surogat odszkodowania, powinna zmierzać do naprawienia szkody wyrządzonej zamawiającemu z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania świadczenia niepieniężnego, natomiast nie powinna stanowić dla niego źródła dodatkowego zysku.

**Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.**

4. Prosimy o dodanie do umowy następującego zapisu: „Całkowita wysokość odpowiedzialności odszkodowawczej Wykonawcy nie przekroczy łącznej wartości brutto zamówienia.”

**Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.**

**Pytanie nr 21** Załącznik nr 5 do SWZ, § 12

1. ust. 1 i ust. 5: Wnosimy o modyfikację zapisów w ust. 1 i ust. 5 w następujący sposób: (...) „W takim przypadku Wykonawca może żądać wyłącznie wynagrodzenia należnego z tytułu wykonania części umowy według stanu na dzień odstąpienia.”

**Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.**

2. Prosimy o potwierdzeniem, że czynność odstąpienia od umowy winna nastąpić po uprzednim pisemnym wezwaniu Wykonawcy do należytego wykonania przedmiotu Umowy, z zastrzeżeniem, że wezwanie nie będzie miało terminu krótszego niż 5 dni roboczych.

**Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.**

**Pytanie nr 22**

Załącznik nr 5 do SWZ, § 15

Umowa to zobowiązanie symetryczne, prosimy o dodanie zapisów obligujących również Zamawiającego do zachowania poufności w zakresie dotyczących Wykonawcy.

**Odpowiedź: Zgodnie z SWZ, zamawiający nie uzyskuje w związku wykonaniem umowy danych poufnych od Wykonawcy.**

**Pytanie nr 23** Załącznik nr 5 do SWZ, § 15 (2) ust. 1 i 2

Prosimy o poprawę numeracji paragrafów.

Prosimy o modyfikację zapisu zgodnie z propozycją: Ewentualne spory w relacjach z Wykonawcą o roszczenia cywilnoprawne w sprawach, w których zawarcie ugody jest dopuszczalne zostaną poddane mediacjom lub innemu polubownemu rozwiązaniu sporu, przed Sądem Polubownym przy Prokuraturii Generalnej Rzeczypospolitej Polskiej, wybranym mediatorem albo osobą prowadzącą inne polubowne rozwiązanie sporu. W przypadku braku możliwości ich polubownego załatwienia oraz w przypadku gdy zawarcie ugody będzie niedopuszczalne, spory wynikłe z niniejszej umowy będzie rozstrzygał sąd powszechny, właściwy dla siedziby Zamawiającego.

**Odpowiedź: Paragraf 15(2) uzyskuje numer 16 w pozostałym zakresie jak w SWZ.**

**Pytanie nr 24** Załącznik nr 8 do SWZ, umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych

Prosimy o poprawę omyłki pisarskiej, umowa w załączniku jest określona jako załącznik nr 7 do SWZ, natomiast stanowi, według dokumentacji postępowania załącznik nr 8 do SWZ.

**Odpowiedź: umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych stanowi załącznik nr 8 do SWZ.**

**Pytanie nr 25** Załącznik nr 8 do SWZ, umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych § 2 ust. 1

Prosimy o dopisanie Kontaktów Lekarskich i Kosztów, które są elementem Oprogramowania Aplikacyjnego w ramach przedmiotu zamówienia.

**Odpowiedź: Zamawiający zmienia umowę powierzenia przetwarzania danych osobowych stanowiącą załącznik nr 8 do SWZ.**

**Pytanie nr 26** Załącznik nr 8 do SWZ, umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych, § 3 ust. 1 pkt c) i d)

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający interpretując zapis miał na myśli upoważnienia nadane pracownikom do przetwarzania danych osobowych oraz oświadczenia o zachowaniu poufności dostępne do wglądu w siedzibie Zamawiającego.

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający potwierdza.**

**Pytanie nr 27** Załącznik nr 8 do SWZ, umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych, § 3 ust. 1 pkt g)





Prosimy o zmianę zgłoszenia naruszenia na 48 godziny. Pozostawienie czasu na poziomie 24 godzin, powoduje, konieczność zapewnienia dyżuru jednej osoby w każde dni wolne od pracy, co w konsekwencji oznacza podniesienie ceny oferty. Okres 48 godzin jest zgodny z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa.

**Odpowiedź:** Zgodnie z SWZ.

**Pytanie nr 28** Załącznik nr 8 do SWZ, umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych, § 4 ust. 2

Prosimy o wydłużenie terminu prawa realizacji kontroli na minimum 14 dni. Okres ten jest powszechnie praktykowany i wystarczający do przygotowania się Wykonawcy do ewentualnej kontroli.

**Odpowiedź:** Zgodnie z SWZ.

**Pytanie nr 29** Załącznik nr 8 do SWZ, umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych, § 4 ust. 5

Prosimy o modyfikację zapisu i określenie, że termin usunięcia stwierdzonych uchybień zostanie ustalony pomiędzy Stronami i nie będzie krótszy niż 14 dni roboczych. Termin ten jest ogólnie akceptowalny i praktykowany.

**Odpowiedź:** Zgodnie z SWZ.

**Pytanie nr 30** Załącznik nr 8 do SWZ, umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych, § 5 ust. 1

Prosimy o doprecyzowanie 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:

*Podmiot przetwarzający może powierzyć przetwarzanie danych osobowych z zastrzeżeniem wykonania Czynności:*

a. *W zakresie świadczenia usług nadzoru autorskiego 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 świadczenia usług nadzoru autorskiego 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 w/w czynności nie stanowią według Zamawiającego dalszego powierzenia przetwarzania danych osobowych.

**Odpowiedź:** Zgodnie z SWZ.

**Pytanie nr 31** Załącznik nr 8 do SWZ, umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych do SWZ, § 8

Prosimy o wykreślenie zapisów dotyczących rozwiązania umowy ze skutkiem natychmiastowym. Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych jest integralną częścią umowy Głównej. W związku z powyższym wypowiedzenie umowy skutkuje rozwiązaniem Umowy Głównej.

**Odpowiedź:** Zamawiający wyjaśnia, iż w takim przypadku obie umowy zostaną rozwiązane ze skutkiem natychmiastowym. Zapis jest równy dla wszystkich podmiotów i pozostaje bez zmian.

W załączeniu:

1. Wzór umowy- załącznik nr 5 do SWZ po naniesieniu zmian
2. Formularz asortymentowo-cenowy – załącznik nr 2 do SWZ po naniesieniu zmian
3. Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych - Załącznik nr 8 do SWZ po naniesieniu zmian
4. Załącznik 3,4 6 i 7 do SWZ po zmianie numeracji

