



**Instytut Łączności**  
PAŃSTWOWY INSTYTUT BADAWCZY

Numer sprawy: DZ/20/22

Warszawa, 21.12.2022 r.

Do Wykonawców

**Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn. Usługi zapewnienia zasobów ludzkich z branży IT na potrzeby realizacji zadania „e – Konsylium – zaprojektowanie i wytworzenie systemu teleinformatycznego – na potrzeby platformy do zdalnych konsultacji medycznych**

#### WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ

Na podstawie art. 135 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 20019 r. – Prawo zamówień publicznych<sup>1</sup> udzielam następujących wyjaśnień treści specyfikacji warunków zamówienia.

##### Pytanie 1:

Dotyczy par. 3 ust. 1 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – Z Przedmiotu Umowy nie wynika, aby Zamawiający miał możliwość dokonywania wielu zleceń w trakcie obowiązywania Umowy. Można to pośrednio wywodzić z różnych postanowień Umowy, ale nie ma w tym zakresie jednoznacznej regulacji. Prosimy o potwierdzenie, wyjaśnienia.

##### Odpowiedź:

**Zamawiający potwierdza możliwość składania więcej niż jednego Zlecenia w trybie określonym w § 3 ust. 9 projektowych postanowień umowy<sup>2</sup>, w zależności od potrzeb w ramach realizacji projektu wskazanego w § 1.**

##### Pytanie 2:

Dotyczy par. 3 ust. 1 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – Prosimy o potwierdzenie, że należy przedstawić CV wszystkich kandydatów z OPZ, czy tylko wybranych przez Zamawiającego?

##### Odpowiedź:

**Zgodnie z zapisami § 3 ust. 2 PPU Wykonawca zobowiązany jest przedstawić Zamawiającemu o dwa CV w każdej ze specjalności więcej niż zapotrzebowanie Zamawiającego. Poprzez zapotrzebowanie Zamawiającego należy rozumieć zapotrzebowanie określone w OPZ, a zatem zgodnie z cytowanym wyżej postanowieniem Wykonawca zobowiązany jest przedstawić:**

- 3 CV dla specjalizacji Senior Java Developer;
- 3 CV dla specjalizacji Analityk systemowy / techniczny;
- 3 CV dla specjalizacji Analityk Biznesowy;
- 3 CV dla specjalizacji FrontEnd Developer;
- 4 CV dla specjalizacji DevOps (konfiguracja rozwiązań interaktywnych);
- 5 CV dla specjalizacji Backend Developer;

<sup>1</sup> Dalej: „ustawa Pzp”

<sup>2</sup> Dalej: „PPU”

**- 3 CV dla specjalizacji Specjalista ds. Jakości Oprogramowania.**

**Pytanie 3:**

Dotyczy par. 3 ust. 7 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – Prosimy o udostępnienie przykładowego zestawu zadań w celu sprawdzenia umiejętności Specjalistów. Prosimy o potwierdzenie, że godziny Specjalisty, które zostaną wykorzystane na egzamin, są godzinami, które Wykonawca rozlicza w ramach wykazania zaangażowania Specjalisty?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie ujawnia zadań, które mogą zostać nałożone na kandydatów celem sprawdzenia umiejętności. Równocześnie Zamawiający wyjaśnia, że zadania, o których mowa w § 3 ust. 7 PPU nie są zadaniami w rozumieniu innych postanowień PPU, odnoszących się do czynności Specjalistów realizowanych w ramach wykonywania usług. Tym samym czas poświęcony przez kandydata na spotkanie, w tym wykonywania zadań sprawdzających umiejętności, nie jest czasem świadczenia usług i nie podlega wynagrodzeniu.

**Pytanie 4:**

Dotyczy par. 3 ust. 8 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – Prosimy o podanie kryteriów, na podstawie których Zamawiający może odrzucić kandydata.

**Odpowiedź:**

Zgodnie z § 3 ust. 8 PPU Zamawiający ma prawo odrzucić kandydatury Specjalistów, jeżeli w opinii Zamawiającego Specjaliści nie będą wystarczająco przygotowani do realizacji określonych prac. Opinia Zamawiającego oparta będzie na weryfikacji zaprezentowanych przez kandydata umiejętności i kwalifikacji wobec wymagań określonych w OPZ dla danej specjalizacji.

**Pytanie 5:**

Dotyczy par. 3 ust. 11 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – Prosimy o potwierdzenie, że „okres wskazany w zleceniu do dyspozycji” będzie dotyczyć całości godzin specjalistów wymaganych w OPZ, jeśli nie, prosimy o szacunkowe przedstawienie sposobu przewidywanego wymiaru zapotrzebowania.

**Odpowiedź:**

Zgodnie z zapisami § 3 ust. 11 PPU Wykonawca oddeleguje danego Specjalistę na okres wskazany w zleceniu do dyspozycji Zamawiającego. Z uwagi na wskazaną w OPZ szacowaną łączną RBG dla wszystkich specjalistów w ramach danej specjalności, okresy wskazane w poszczególnych zleceniach muszą po zsumowaniu mieścić się w limitach określonych w OPZ.

**Pytanie 6:**

Dotyczy par. 3 ust. 13 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający mówiąc o „określonym czasie” ma na myśli realizację całości umowy, tj. do końca 2023 r.?

**Odpowiedź:**

Sformułowanie „w określonym czasie” odnosi się do „Okresu świadczenia usługi” określonego w formularzu zlecenia Usług, a równocześnie w żadnym przypadku końcowa data tego okresu nie może przypadać po 28 grudnia 2023 r.

**Pytanie 7:**

Dotyczy par. 3 ust. 15 pkt. 2 oraz par. 10 ust. 2 pkt. 5 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – Obydwa powyższe punkty Umowy nakładają na Wykonawcę kary/dodatkové działania wynikające z terminowości realizacji zadań powierzonych przez Zamawiającego. Czy za termin

realizacji zadań należy jednoznacznie przyjąć datę zakończenia okresu zlecenia określoną w załączniku 2 do Umowy? Jeżeli nie, to czy zlecenie zadań i określanie ich terminów będzie uzgadniane z wykonawcą? Czy terminy poszczególnych zadań będą autorytarnie określone przez Zamawiającego? W tym przypadku, jeżeli Wykonawca nie ma żadnego wpływu na zakresy poszczególnych zadań i oczekiwane terminy ich realizacji, to nie ma możliwości rzetelnej wyceny przedmiotowego Zamówienia. Prosimy o usunięcie powyższych Ustępów z Umowy.

**Odpowiedź:**

**Za termin realizacji zadań należy jednoznacznie przyjąć datę zakończenia okresu zlecenia określoną w załączniku nr 2 do PPU. Tryb składania zleceń określony jest w § 3 ust. 9 PPU.**

**Pytanie 8:**

Dotyczy par. 7 ust. 3 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – Wykonawca wskazuje, że w przypadku, gdy Specjalista jest pracownikiem Wykonawcy, to prawa autorskie co do zasady przysługują Wykonawcy, jako pracodawcy. W takim przypadku Wykonawca dostarczy jedynie oświadczenie w przedmiocie praw osobistych. Czy Zamawiający potwierdza takie rozumienie?

**Odpowiedź:**

**Zarówno art. 12 ust. 1, jak i art. 74 ust. 3 ustawy z dnia 4 lutego 1994 r. o prawie autorskim i prawach pokrewnych (Dz. U. z 2021r., poz. 1062) mają charakter względnie obowiązujący, a tym samym umowa z pracownikiem może w inny sposób przewidywać nabywanie przez pracodawcę autorskich praw majątkowych do utworu pracowniczego.**

**Pytanie 9:**

Dotyczy par. 10 ust. 1 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – Zgodnie z przepisami Pzp postanowienia umowy nie mogą przewidywać odpowiedzialności Wykonawcy za opóźnienie. Wnosimy o zmianę na zwłokę.

**Odpowiedź:**

**Zgodnie z art. 433 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2022 r., poz. 1710) projektowe postanowienia umowy nie mogą przewidywać odpowiedzialności wykonawcy za opóźnienie, chyba że jest to uzasadnione okolicznościami lub zakresem zamówienia. Zgodnie z § 10 ust. 1 PPU z uwagi na charakter zadania realizowanego przez Zamawiającego, na potrzeby którego realizowany będzie przedmiot umowy (zadania publiczne), a także źródło finansowania przedmiotu umowy (dotacja celowa ze środków budżetu państwa), w zakresie kar umownych opisanych umową odpowiedzialność za opóźnienie oznacza przyjęcie przez wykonawcę odpowiedzialności za przekroczenie terminu wskazanego w umowie lub wyznaczonego zgodnie z postanowieniami umowy na zasadzie ryzyka, od której może się uwolnić wyłącznie wykazując, że opóźnienie nastąpiło z przyczyn, za które odpowiedzialność ponosi Zamawiający lub było spowodowane działaniem siły wyższej. Tym samym Zamawiający wskazuje, że umowa może przewidywać odpowiedzialność wykonawcy za opóźnienie, ponieważ jest to uzasadnione okolicznościami lub zakresem zamówienia.**

**Pytanie 10:**

Dotyczy par. 10 ust. 2 pkt. 2 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – Kara umowna nie może odnosić się do wynagrodzenia łącznego (Maksymalnej Wartości Umowy), przy jednoczesnym braku gwarancji dokonania zleceń na tą kwotę (§ 2 ust. 2). Nie jest to wynagrodzenie rozpoznawalne dla Wykonawcy, który może nigdy tej wysokości nie uzyskać. W związku z tym należałoby odnieść procent kary do wynagrodzenia za dane zlecenie, albo do łącznego wynagrodzenia za zleczone i rozliczone do dnia naliczenia kary zlecenia. Proponujemy karę umowną w wysokości 10 000 zł? Wadliwie skonstruowane postanowienia wymuszają założenie dodatkowych kwot na ryzyka, co zwiększy cenę oferty.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie podziela stanowiska przedstawionego w przedmiotowym pytaniu i nie wyraża zgody na zmianę zapisów § 10 ust. 2 pkt. 2 PPU. Ponadto Zamawiający zwraca uwagę, że postanowienia § 2 ust. 2 PPU przewiduje minimalną wartość zamówienia na poziomie 35%, co pozwala na rzetelne oszacowanie ryzyka oraz prawidłowe skalkulowanie ceny.

**Pytanie 11:**

Dotyczy par. 10 ust. 2 pkt. 3 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – Wysokość kary umownej jest nieuzasadniona. Wnosimy o jej określenie w odniesieniu do wartości zlecenia, którego kody źródłowe dotyczą.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści § 10 ust. 2 pkt. 3 PPU.

**Pytanie 12:**

Dotyczy par. 10 ust. 2 pkt. 4 oraz pkt. 6 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – Wysokość kary umownej jest nieuzasadniona, zgodnie z wcześniejszą argumentacją. Proponujemy karę umowną w wysokości 10 000 zł.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści § 10 ust. 2 pkt. 4 oraz pkt. 6 PPU.

**Pytanie 13:**

Dotyczy par. 10 ust. 2 pkt. 5 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – Postanowienie wydaje się być niezgodne z przedmiotem Umowy i sposobem organizacji pracy Specjalisty, prosimy o jego usunięcie? Każdy ze Specjalistów ma działać w zespole Zamawiającego pod kontrolą kierownika projektu ze strony Zamawiającego, nie mając wpływu na zakres swoich prac, sposobu ich prowadzenia i terminy. Trudno w takich okolicznościach przypisać Specjaliście winę za termin wykonania usługi. Z ostrożności jedynie wskazujemy, że wysokość kary jest nieuzasadniona, zgodnie z wcześniejszą argumentacją.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści § 10 ust. 2 pkt. 5 PPU.

**Pytanie 14:**

Dotyczy par. 10 ust. 3 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – Prosimy o wprowadzenie ograniczenia odpowiedzialności Wykonawcy oraz wyłączenie odpowiedzialności za utracone korzyści. W przypadku utraconych korzyści Wykonawca nie ma możliwości dokonania oceny ryzyk zamówienia.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na wyłączenie odpowiedzialności za utracone korzyści. Tym samym § 10 ust. 3 PPU otrzymuje następującą treść: „3. Zapłata kary umownej nie wyłącza możliwości dochodzenia dodatkowego odszkodowania przez Zamawiającego na zasadach ogólnych w przypadku, gdy wysokość szkody przekracza kwotę wypłaconej kary. W sytuacji określonej w zdaniu pierwszym karę umowną zalicza się na poczet odszkodowania.”.

**Pytanie 15:**

Dotyczy par. 10 ust. 5 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – Prosimy o wprowadzenie realnego limitu kar umownych, zgodnie z Pzp. Umowa nie gwarantuje Wykonawcy wypłaty pełnego wynagrodzenia, a co za tym idzie limit kar zaproponowany przez Zamawiającego nie

odnosi się bezpośrednio do wynagrodzenia, które wykonawca otrzyma. Proponuje się, aby limit był nie większy 20% Wartości Umowy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę limitu odpowiedzialności. Tym samym § 10 ust. 5 PPU otrzymuje następującą treść: „5. łączna maksymalna wysokość kar umownych, których może dochodzić Zamawiający nie może przekroczyć 35% maksymalnej wartości umowy.”.

**Pytanie 16:**

Prosimy o przedstawienie przez Zamawiającego szacowanej wartości zamówienia.

**Odpowiedź:**

Zamawiający zgodnie z art. 74 ust. 1 ustawy Pzp udostępni protokół postępowania we wnioskowanym przez Państwa zakresie.

**Pytanie 17**

Dotyczy par. 2 ust. 2 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – „Zamawiający zobowiązuje się do realizacji umowy na poziomie minimum 35%.”. W związku z nieprecyzyjnym określeniem prosimy o dookreślenie ważności niniejszego zobowiązania, w przypadku np. skutecznego odstąpienia od Umowy przez Zamawiającego.

**Odpowiedź:**

Przedmiotowe postanowienie jest w opinii Zamawiającego wystarczająco precyzyjne i powinno być odczytywane jako wskazanie minimalnej wartości świadczenia stron ograniczającej możliwość ograniczenia zakresu zamówienia jednostronnie przez zamawiającego.

**Pytanie 18:**

Dotyczy par. 2 ust. 3 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – „Umowa zawarta jest na czas oznaczony od dnia jej zawarcia do dnia 28 grudnia 2023 r. lub do osiągnięcia Maksymalnego Wymiaru Godzin – w zależności od tego, które z ww. zdarzeń nastąpi wcześniej.” W związku z zastrzeżeniem w § 6 Maksymalnego Wynagrodzenia prosimy o uwarunkowanie czasu zawarcia Umowy od osiągnięcia także Maksymalnego Wynagrodzenia?

**Odpowiedź:**

Zamawiający odmawia zmiany § 2 ust. 3 wzoru umowy. Zamawiający zamawia przedmiotowe usługi na potrzeby realizacji zadania publicznego, którego wykonanie zamyka się z końcem roku 2023, stąd termin 26.12.2023 r. jest nieprzekraczalny.

**Pytanie 19:**

Dotyczy par. 3 ust. 3 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – „Wykonawca zobowiązany jest przedstawić Zamawiającemu o dwa CV w każdej ze specjalizacji więcej niż zapotrzebowanie Zamawiającego.”. Prosimy o potwierdzenie, że Wykonawca w pierwszej kolejności ma przedstawić łącznie 3 CV w każdej ze specjalizacji, a przy odrzuceniu kandydatów przez Zamawiającego czy stwierdzeniu, że CV nie spełniają wymagań, o czym mowa w § 3 ust. 4, Wykonawca będzie przedstawiał po jednym CV.?

**Odpowiedź:**

Zamawiający potwierdza, że Wykonawca w pierwszej kolejności ma przedstawić łącznie 3 CV w każdej ze specjalizacji, a przy odrzuceniu kandydatów przez Zamawiającego czy stwierdzeniu, że CV nie spełniają wymagań, o czym mowa w § 3 ust. 4, Wykonawca będzie przedstawiał po jednym CV.

**Pytanie 20:**

Dotyczy par. 3 ust. 8 zd. 1 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – „Zamawiający ma prawo odrzucić kandydatury Specjalistów, jeżeli w opinii Zamawiającego Specjaliści nie będą wystarczająco przygotowani do realizacji określonych prac. ...”. Odrzucenie kandydatyr Specjalistów powinno nastąpić na podstawie obiektywnych przesłanek, a nie opinii Zamawiającego, w związku z tym prosimy o zmianę w tym zakresie.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający odmawia zmiany § 3 ust. 8 zd. 1 wzoru umowy.**

**Pytanie 21:**

Dotyczy par. 3 ust. 8 zd. 2 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – „W przypadku odrzucenia każdej z kandydatyr, Zamawiający ma prawo odstąpić w całości od Umowy w terminie kolejnych 10 dni roboczych liczonych od dnia następującego po dniu poinformowania Wykonawcy o odrzuceniu wszystkich kandydatyr.”. Prosimy o wyjaśnienie co w przypadku, gdy Zamawiający nie odrzuci każdej kandydatyr, tylko ich część. Prosimy o dodanie możliwość odstąpienia od części Umowy, z równoczesnym wyłączeniem naliczenia kar umownych z tytułu odstąpienia od części Umowy.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający wyjaśnia, że w przypadku gdy Zamawiający nie odrzuci każdej kandydatyr, tylko ich część postanowienie § 3 ust. 8 zd. 2 wzoru umowy nie znajduje zastosowania. Równocześnie okoliczność akceptacji części kandydatyr nie uzasadnia, w opinii Zamawiającego, odstąpienia od umowy, stąd wzór umowy nie przewiduje takiego postanowienia.**

**Pytanie 22:**

Dotyczy par. 3 ust. 9 zd. 1 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – „Zamawiający potwierdzi chęć skorzystania z danego Specjalisty lub Specjalistów poprzez podpisanie zlecenia wykonania Usług (wzór zlecenia wykonania Usług stanowi załącznik nr 2 do Umowy zwany dalej „Załącznikiem nr 2”), określającego dane osobowe Specjalisty, potwierdzającego określoną w Załączniku nr 1b stawkę godzinową wynagrodzenia za pracę danego Specjalisty oraz wymagany czas dostępności danego Specjalisty”. Prosimy o wyjaśnienie dotyczące ustalenia terminu realizacji prac przez Specjalistów. Zgodnie z postanowieniami Umowy, należy wnioskować, że terminem udostępnienia Specjalisty i świadczenia Usług, jest okres podpisania zlecenia z danym Specjalistom – prosimy o potwierdzenie.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający potwierdza, że Załącznik nr 2 do umowy okres udostępnienia specjalisty to „okres świadczenia usługi” wskazany w formularzu zlecenia wykonania usług.**

**Pytanie 23:**

Dotyczy par. 3 ust. 11 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – „Po otrzymaniu od Zamawiającego podpisanego zlecenia wykonania Usług, Wykonawca w terminie nie dłuższym niż ... dni robocze lub innym wskazanym w zleceniu, oddeleguje danego Specjalistę na okres wskazany w zleceniu do dyspozycji Zamawiającego pod adresem jego siedziby lub innej wskazanej przez Zamawiającego lokalizacji, celem wykonywania prac określonych przez Zamawiającego, z uwzględnieniem ust. 12. Wykonawca odpowiada za zapewnienie Specjalistom wyposażenia ich stanowisk pracy w sprzęt zgodnie z OPZ.”. W związku z nieokreśleniem terminu, o którym mowa w § 3 ust. 11 zd. 1, prosimy o wskazanie tego terminu, tj. terminu oddelegowania danego Specjalisty.

**Odpowiedź:**

**Termin udostępnienia specjalisty na okres wskazany w zleceniu jest ustalany na podstawie oferty Wykonawcy i stanowi jedno z kryteriów oceny ofert.**

**Pytanie 24:**

Dotyczy par. 8 ust. 18 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – „W przypadku, o którym mowa w ust. 15, Wykonawca zobowiązuje się do wskazania innego Specjalisty o kwalifikacjach umożliwiających wykonanie prac dotychczas wykonywanych przez Specjalistę, którego dotyczy Wnioski w terminie ... dni roboczych od dnia otrzymania Wniosku. Wykonawca nie może przedstawić ponownie Zamawiającemu Specjalisty już wcześniej odrzuconego przez Zamawiającego lub wymienionego. Przedstawiony Specjalista musi uzyskać akceptację Zamawiającego (w przypadku procesu akceptacji zaproponowanego Specjalisty mają zastosowanie odpowiednio postanowienia zawarte w ust. 1 do 8.”. W związku z nieokreśleniem terminu, o którym mowa w § 3 ust. 18 zd. 1, prosimy o wskazanie tego terminu, tj. terminu wskazania innego Specjalisty.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nadaje § 3 ust. 18 wzoru umowy następującą treść: „W przypadku, o którym mowa w ust. 15, Wykonawca zobowiązuje się do wskazania innego Specjalisty o kwalifikacjach umożliwiających wykonanie prac dotychczas wykonywanych przez Specjalistę, którego dotyczy Wnioski w terminie 3 dni roboczych od dnia otrzymania Wniosku. Wykonawca nie może przedstawić ponownie Zamawiającemu Specjalisty już wcześniej odrzuconego przez Zamawiającego lub wymienionego. Przedstawiony Specjalista musi uzyskać akceptację Zamawiającego (w przypadku procesu akceptacji zaproponowanego Specjalisty mają zastosowanie odpowiednio postanowienia zawarte w ust. 1 do 8.”**

**Pytanie 25:**

Dotyczy par. 3 ust. 19 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – „W przypadku uzyskania akceptacji przez Zamawiającego Wykonawca dokona wymiany Specjalisty w terminie ... dni roboczych liczonych od dnia uzyskania akceptacji zaproponowanego Specjalisty przez Zamawiającego i pokryje we własnym zakresie wszelkie koszty z tym związane.”. W związku z nieokreśleniem terminu, o którym mowa w § 3 ust. 19 zd. 1, prosimy o wskazanie tego terminu, tj. terminu dokonania wymiany Specjalisty.

**Odpowiedź:**

**Termin wymiany specjalisty w okolicznościach opisanych w § 3 ust. 18 umowy jest ustalany na podstawie oferty Wykonawcy i stanowi jedno z kryteriów oceny ofert.**

**Pytanie 26:**

Dotyczy par. 3 ust. 20 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – „Wykonawca zobowiązany jest do bieżącego monitorowania obecności Specjalistów w wyznaczonym przez Zamawiającego miejscu wykonywania ich zadań. Zamawiający informuje Wykonawcę o każdej nieobecności Specjalistów. W takim przypadku Wykonawca zobowiązany jest w terminie 1 dnia roboczego od dnia otrzymania informacji o nieobecności Specjalistów poinformować Zamawiającego o przyczynach nieobecności oraz o przypuszczalnym czasie trwania nieobecności. Zamawiającemu przysługuje prawo do zgłoszenia Wniosku o wymianę Specjalistów w terminie ... dni roboczych od dnia otrzymania informacji o przyczynach jego nieobecności. Wymiana odbywa się na zasadach określonych w ust. 18.”. W związku z nieokreśleniem terminu, o którym mowa w § 3 ust. 20 zd. 3, prosimy o wskazanie tego terminu, tj. terminu wymiany Specjalisty. Jednocześnie uprawnienie Zamawiającego w tym zakresie powinno być zastrzeżone dla nieobecności powyżej określonej liczby dni oraz z wyłączeniem planowanego urlopu danego Specjalisty.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nadaje § 3 ust. 20 wzoru umowy następującą treść: „Wykonawca zobowiązany jest do bieżącego monitorowania obecności Specjalistów w wyznaczonym przez Zamawiającego miejscu**

**wykonywania ich zadań. Zamawiający informuje Wykonawcę o każdej nieobecności Specjalistów. W takim przypadku Wykonawca zobowiązany jest w terminie 1 dnia roboczego od dnia otrzymania informacji o nieobecności Specjalistów poinformować Zamawiającego o przyczynach nieobecności oraz o przypuszczalnym czasie trwania nieobecności. Zamawiającemu przysługuje prawo do zgłoszenia Wniosku o wymianę Specjalistów. Wymiana odbywa się na zasadach określonych w ust. 18.”**

**Pytanie 27:**

Dotyczy par. 3 ust. 20 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – „Zamawiający poprzez kierownika projektu ze strony Zamawiającego może na bieżąco w sposób dowolny dysponować zakresem zadań Specjalistów pod warunkiem, że zlecane prace będą odpowiadały kwalifikacjom Specjalistów.”. W § 3 ust. 20 prosimy o doprecyzowanie, że dysponowanie czasem Specjalistów powinno następować w ramach zadań wynikających ze zlecenia oraz ewentualnych ustaleń Stron.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający wskazuje, iż prośba wykonawcy nie dotyczy § 3 ust. 20 wzoru umowy. Przytoczona treść odpowiada treści § 3 ust. 24 wzoru umowy. Zamawiający odmawia zmiany treści § 3 ust. 24 wzoru umowy**

**Pytanie 28:**

Dotyczy par. 3 ust. 25 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – „Wykonawca zobowiązany jest do składania Zamawiającemu raportu (rejestrowania realizowanych przez Specjalistów prac) w związku z wykonywaniem Umowy przy pomocy narzędzia lub systemu i w sposób wskazany przez Zamawiającego.”. W związku z podpisywaniem comiesięcznych protokołów proponujemy składanie raportów na wezwanie Zamawiającego, ewentualnie doprecyzowanie, że protokoły, o których mowa w § 3 ust. 27, są przygotowywane na podstawie raportów.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający odmawia zmiany treści § 3 ust. 25 wzoru umowy.**

**Pytanie 29:**

Dotyczy par. 4 ust. 5 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – „Wykonawca ponosi pełną odpowiedzialność za wszelkie działania i zaniechania Specjalistów, przy czym prace Specjalistów będą traktowane, w zależności od określonego przez Zamawiającego przedmiotu tych prac, jako zobowiązanie starannego działania lub zobowiązanie rezultatu (dzieło)”. Wnosimy o wyjaśnienie o okoliczności oceny przedmiotu prac wykonywanych przez Wykonawcę. Założeniem powinno być, że usługi realizowane w ramach Umowy są zobowiązaniami starannego działania, ponieważ przedmiotem Umowy jest zapewnienie Specjalistów zgodnie z wymaganiami Zamawiającego. W związku z powyższym prosimy o potwierdzenie powyższego założenia oraz wykreślenie oceny prac Wykonawcy jako zobowiązania rezultatu.

**Odpowiedź:**

**Przedmiot świadczenia wykonawcy jest opisany w dokumentacji postępowania w tym OPZ. Podstawowy zakres świadczenia wykonawcy wskazany w OPZ to zapewnienie zasobów ludzkich z branży IT na potrzeby realizacji zadań polegających na realizacji zadania: „e-KONSYLIUM - zaprojektowanie i wytworzenie systemu teleinformatycznego – na potrzeby platformy do zdalnych konsultacji medycznych. Równocześnie Zamawiający rezerwuje sobie prawo do oceny należytego wykonania ww. opisanego zobowiązania wykonawcy poprzez pryzmat skutecznego i efektywnego wykonywania zadań przez Specjalistów, co obejmuje także możliwość żądania ich wymiany, w razie braku takiej skuteczności lub efektywności. W takim przede wszystkim kontekście należy**



**odczytywać § 4 ust. 5 wzoru umowy.**

**Pytanie 30:**

Dotyczy par. 4 ust. 12 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – „Wykonawca zobowiązuje się poinformować Zamawiającego o pojawieniu się jakichkolwiek okoliczności zagrażających należytemu lub terminowemu wykonaniu Umowy, niezwłocznie po ich rozpoznaniu.”. Prosimy o potwierdzenie, że terminowe wykonanie Umowy odnosi się do udostępniania Specjalistów zgodnie z przedmiotem i warunkami Umowy, a nie wykonywania zadań zleconych Specjalistom przez Zamawiającego.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający potwierdza, że przedmiotowe postanowienie odnosi się do zobowiązań wykonawcy objętych przedmiotem umowy.**

**Pytanie 31:**

Dotyczy par. 6 ust. 6 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – „Płatność za realizację przedmiotu Umowy zostanie każdorazowo dokonana w terminie do 30 dni od daty otrzymania przez Zamawiającego prawidłowo wystawionej faktury VAT wraz z protokołem realizacji usług podpisanym przez Zamawiającego bez zastrzeżeń, przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy wskazany na fakturze”. W związku z miesięcznym rozliczaniem Umowy, prosimy o skrócenie terminu płatności do 14 dni.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na skrócenie terminu płatności.**

**Pytanie 32:**

Dotyczy par. 6 ust. 9 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – „Wykonawca zobowiązany będzie do odrębnego rozliczenia prac za dany miesiąc kalendarzowy z uwzględnieniem wskazanego przez Zamawiającego podziału wykonywanych prac na poszczególne zadania lub podzadania, lub grupy specjalistów. W takim przypadku dla każdego z rozliczeń Wykonawca wystawiał będzie odrębne faktury.”. Prosimy o wyjaśnienie założenia rozliczeń wynikających z § 6 ust. 9 oraz wskazania, że taki sposób wystawiania faktur będzie regułą – za prace każdego Specjalisty będą wystawiane oddzielne faktury.

**Odpowiedź:**

**Usługi będące przedmiotem zamówienia nabywane są przez Zamawiającego na potrzeby wykonania określonego zadania publicznego finansowanego ze środków budżetu państwa. W związku z tym Zamawiający przewiduje konieczność rozliczenia kosztów realizacji tego zadania z uwzględnieniem podziału na podzadania lub określone prace realizowane w ramach podzadań.**

**Pytanie 33:**

Dotyczy par. 9 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – W kwestii dotyczącej odstąpienia od Umowy i wypowiedzenia wnosimy o równoważne postanowienia dla obydwu stron umowy.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający odmawia zmiany treści § 9.**

**Pytanie 34:**

Dotyczy par. 10 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – W kwestii dotyczącej kar umownych wnosimy o równoważne postanowienia dla obydwu stron umowy.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający odmawia zmiany treści § 10.**

**Pytanie 35:**

Dotyczy par. 10 ust. 2 pkt. 5 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – „w przypadku opóźnienia Specjalisty w wykonaniu określonego przez Zamawiającego zadania w stosunku do terminu określonego przez Zamawiającego lub wynikającego ze zlecenia wykonania Usług, lub w inny sposób uzgodnionego przez Zamawiającego z Wykonawcą, Wykonawca jest zobowiązany do zapłaty Zamawiającemu kary umownej w wysokości 1% Maksymalnej Wartości Umowy za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia”. Zgodnie z przedmiotem Umowy oraz założeniem, że jest to umowa starannego działania polegająca na udostępnieniu Specjalistów zgodnie z wymaganiami Zamawiającego, prosimy o wykreślenie zastrzeżonej w § 10 ust. 2 pkt. 5) kary umownej. Jednocześnie prosimy o wyjaśnienie zasady ewentualnego liczenia terminów opóźnień, o których mowa w § 10 ust. 2 pkt. 5) – czy terminy te miałyby być liczone w zakresie terminów określonych w zleceniu podpisanym z danym Specjalistom. W Umowie nie są przewidziane terminy wykonywania zadań przez Specjalistów każdego miesiąca.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający wykreśla § 10 ust. 2 pkt 5.**

**Pytanie 36:**

Dotyczy załącznika nr 3 do projektowych postanowień umowy – W kwestii dotyczącej zachowania poufności wnosimy o równoważne postanowienia dla obydwu stron umowy oraz obowiązek złożenia przez Zamawiającego oświadczenia do zachowania poufności w zakresie informacji przekazywanych przez Wykonawcę w czasie realizacji Umowy, w tym w szczególności danych o Specjalistach i kandydatach na Specjalistów.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści Załącznika nr 3.**

**Pytanie 37:**

Dotyczy par. 10 ust. 2 pkt. 4 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – Wnosimy o uzależnienie kary umownej od wartości danego zamówienia na specjalistę a nie od wartości całej umowy. Uzależnianie od wartości całej umowy jest nieproporcjonalną i nieadekwatną karą.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę § 10 ust. 2 pkt 4 wzoru umowy poprzez uzależnienie kary umownej od wartości danego zamówienia na specjalistę.**

**Pytanie 38:**

Wnosimy o wyłączenie z odpowiedzialności odszkodowawczej Wykonawcy utraconych korzyści oraz ograniczenie odpowiedzialności odszkodowawczej do 50% wartości umowy. Obecne zapisy dają Zamawiającemu zbyt szerokie możliwości dochodzenia odszkodowania daleko wykraczające poza przyjęte normy biznesowe, nawet w przypadku współpracy z jednostek budżetowych z podmiotami działającymi na rynku komercyjnie. Obecne zapisy generują bardzo duże i niemożliwe do oszacowania ryzyko po stronie Wykonawcy uniemożliwiając złożenia oferty w cenach rynkowych, powodując konieczność ponoszenia dodatkowych, nieuzasadnionych kosztów po stronie Zamawiającego i narażając go na ryzyko podejrzenia braku gospodarności.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na ograniczenie odpowiedzialności odszkodowawczej do 50% wartości umowy. Zamawiający wyraża zgodę na nieobejmowanie odpowiedzialnością utraconych**

**korzyści i zmienia treść postanowień § 10 ust 3 wzoru umowy: „3. Zapłata kary umownej nie wyłącza możliwości dochodzenia dodatkowego odszkodowania przez Zamawiającego na zasadach ogólnych w przypadku, gdy wysokość szkody przekroczy kwotę wypłaconej kary. W sytuacji określonej w zdaniu pierwszym karę umowną zalicza się na poczet odszkodowania.”.**

**Pytanie 39:**

Dotyczy par. 10 ust. 2 pkt. 5 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – Ze względu na gwarantowanie przez Zamawiającego realizacji umowy jedynie do poziomu 35% wnosimy o ograniczenie maksymalnej wysokości kar umownych do 35% Maksymalnej Wartości Umowy.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający wskazuje, iż ograniczenie maksymalnej wysokości kar umownych określone jest w § 10 ust. 5 wzoru umowy. Zamawiający wyraża zgodę na nieobejmowanie odpowiedzialnością utraconych korzyści i zmienia treść postanowień § 10 ust 5 poprzez nadanie im następującej treści: „5. Łączna maksymalna wysokość kar umownych, których może dochodzić Zamawiający nie może przekroczyć 35% Maksymalnej Wartości Umowy.”.**

**Pytanie 40:**

Dotyczy par. 3 ust. 20 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – „Wykonawca zobowiązany jest do bieżącego monitorowania obecności Specjalistów w wyznaczonym przez Zamawiającego miejscu wykonywania ich zadań. Zamawiający informuje Wykonawcę o każdej nieobecności Specjalistów. W takim przypadku Wykonawca zobowiązany jest w terminie 1 dnia roboczego od dnia otrzymania informacji o nieobecności Specjalistów poinformować Zamawiającego o przyczynach nieobecności oraz o przypuszczalnym czasie trwania nieobecności. Zamawiającemu przysługuje prawo do zgłoszenia Wniosku o wymianę Specjalistów w terminie ... dni roboczych od dnia otrzymania informacji o przyczynach jego nieobecności. Wymiana odbywa się na zasadach określonych w ust. 18.”. Obecne zapisy wskazują, że Zamawiający oczekuje zorganizowania zastępstwa w przypadku szeroko pojętej „nieobecności członka Personelu” - również np. w sytuacji urlopu okolicznościowego lub innego tymczasowego wydarzenia powodującego konieczność i potrzebę życiową nieobecności konsultanta. Zwykle w takich sytuacjach nie jest konieczne zastępstwo, często może to być wręcz działanie nadmiarowe i szkodliwe. Czy Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie zmiany zapisów w taki sposób, aby zastępstwo było oczekiwane w wyniku długotrwałej nieobecności (np. powyżej 10 dni roboczych).

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie postanowień umowy proponowanych przez Wykonawcę.**

**Pytanie 41:**

Dotyczy par. 7 ust. 3 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – „Wykonawca zobowiązuje się do zawarcia z każdym ze Specjalistów **umowy**, w której Specjalista przeniesie majątkowe prawa autorskie do wytworzonych Utworów wraz z wyłącznym prawem zezwalania na wykonywanie zależnych praw autorskich do opracowań Utworów w zakresie zgodnym z zakresem wskazanym w niniejszym paragrafie oraz zawierającą klauzulę zobowiązującą Specjalistę do niewykonywania autorskich praw osobistych do Utworów przez okres 30 lat, licząc od daty powstania Utworu, oraz zawierającą upoważnienie od Specjalistów dla Zamawiającego oraz innych podmiotów, na rzecz których przeniesione zostaną autorskie prawa...”. Czy Zamawiający udostępni wzór umowy o której mowa w powyższym ustępie?

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wymaga zawierania umowy, o której mowa w § 7 ust. 3 wg określonego wzoru.**

**Pytanie 42:**

Dotyczy par. 4 ust. 9 oraz par. 9 ust. 1 pkt. 2 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – „W przypadku, gdy prace będą świadczone przez Specjalistę bez zachowania należytej staranności, Zamawiający poinformuje o tym Wykonawcę wskazując obszary, których dotyczą zastrzeżenia. Wykonawca zobowiązany jest w **terminie 5 dni roboczych** od otrzymania takiej informacji przedstawić plan poprawy jakości usług albo zaproponować wymianę Specjalisty” vs Zamawiającemu przysługuje prawo do odstąpienia od Umowy w całości lub w części niewykonanej lub do rozwiązania Umowy w całości lub w części w przypadkach określonych w przepisach prawa lub w innych postanowieniach Umowy, a także w następujących przypadkach: w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonywania przedmiotu Umowy przez Wykonawcę lub w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonywania prac przez Specjalistów – w takim wypadku Zamawiający wyznaczy Wykonawcy w formie pisemnej lub pocztą elektroniczną dodatkowy **3-dniowy termin** na należyte wykonanie zobowiązania; jeśli Wykonawca ww. terminie nie doprowadzi świadczenia Usług lub prac do stanu zgodnego z zobowiązaniami wynikającymi z Umowy (np. nie zostaną wykonane opóźnione prace), Zamawiający ma prawo rozwiązać Umowę ze skutkiem natychmiastowym”. Obydwa zapisy dotyczą sytuacji, w której przedmiot zamówienia jest wykonywany w sposób nienależyty. Jednakże, są one sprzeczne: w pierwszym przypadku zapis mówi o możliwości przedstawienia planu naprawczego w terminie do 5 dni roboczych, podczas gdy drugi z nich mówi jedynie o 3-dniowym terminie na wykonanie usług w sposób poprawny. Czy Zamawiający ujednotli wyżej wskazane zapisy lub wyjaśni jaką kierował się intencją formułując je w wyżej wskazany sposób?

**Odpowiedź:**

**Zamawiający zmienia § 9 ust. 1 pkt 2 nadając mu następującą treść: „DZ”.**

**Pytanie 43:**

Dotyczy par. 10 ust. 3 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – „Zapłata kary umownej nie wyłącza możliwości dochodzenia dodatkowego odszkodowania przez Zamawiającego na zasadach ogólnych w przypadku, gdy wysokość szkody lub utracone korzyści przekroczą kwotę wypłaconej kary. W sytuacji określonej w zdaniu pierwszym karę umowną zalicza się na poczet odszkodowania”. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wyłączenie z odpowiedzialności Wykonawcy szkód obejmujących utracone korzyści? Tego rodzaju odpowiedzialność wskazuje na brak równorzędności pomiędzy Wykonawcą a Zamawiającym, dodatkowo przy usługach o zapewnienie zasobów ludzkich, a więc realizacji zadań odbywających się pod kierunkiem Zamawiającego, Wykonawca nie ma żadnego wpływu na planowane działania i wykonanie lub nie wykonanie ewentualnego dzieła i wpływu tych działań na korzyści lub ich utratę przez Zamawiającego. Brak wyłączeniu utraconych korzyści wnosi więc ryzyko dla Wykonawcy, które jest niemierzalne i na które Wykonawca nie ma żadnego wpływu (np. w celu zarządzania tego rodzajem ryzyka) a z drugiej strony jest w pełni zarządcalne i mierzalne przez Zamawiającego. Jednocześnie, wnosimy o ograniczenie odpowiedzialności odszkodowawczej Wykonawcy do maksymalnie 50% wartości umowy wykonawczej.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający wyraża zgodę na wyłączenie z zakresu odpowiedzialności Wykonawcy utraconych korzyści. Zamawiający nie wyraża zgody na ograniczenie odpowiedzialności Wykonawcy do maksymalnie 50% wartości umowy wykonawczej.**

**Pytanie 44:**

Dotyczy par. 10 ust. 2 pkt. 2 – 5 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę terminu „opóźnienia” na „zwłokę” jako podstawę do naliczania kar umownych oraz usunięcie odpowiedzialności na zasadzie ryzyka? W ocenie Wykonawcy takie

rozszerzenie odpowiedzialności może prowadzić do nieproporcjonalnego ukarania wykonawcy, w sytuacjach w których nie ponosi odpowiedzialności i winy.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę terminu „opóźnienia” na „zwłokę” z przyczyn określonych w § 10 ust. 1 wzoru umowy.**

**Pytanie 45:**

Dotyczy par. 10 ust. 2 pkt. 2 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – „w przypadku opóźnienia Wykonawcy w przedłożeniu Zamawiającemu kopii umowy podpisanej ze Specjalistą spełniającej wymagania określone w ustępie 3 w paragrafie Umowy pt. „Prawa autorskie” Wykonawca jest zobowiązany do zapłaty Zamawiającemu u kary umownej w wysokości 2 % Maksymalnej Wartości Umowy za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia”. Zamawiający nakłada na Wykonawcę kary, które są rażąco wygórowane. Zgodnie z brzmieniem art. 484 § 2K.C. „Jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej; to samo dotyczy wypadku, gdy kara umowna jest wygórowana”. W związku z powyższym, czy Zamawiający wyrazi zgodę na następujące brzmienie §10 ust. 2 pkt 2. W przypadku zwłoki Wykonawcy w przedłożeniu Zamawiającemu kopii umowy podpisanej z Konsultantem spełniającej wymagania określone w paragrafie Umowy ramowej pt. „PRAWA AUTORSKIE” Wykonawca jest zobowiązany do natychmiastowej zapłaty Zamawiającemu kary umownej w wysokości 2000,00 złotych za każdy rozpoczęty dzień zwłoki.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną przez Wykonawcę zmianę § 10 ust. 2 pkt 2 zmianę. Równocześnie Zamawiający wskazuje określone we wzorze umowy kary umowne nie mają charakterów gwarancyjnego, a Wykonawca prawidłowo identyfikuje hipotetyczne ustawowe przesłanki miarkowania kary umownej.**

**Pytanie 46:**

Dotyczy par. 10 ust. 2 pkt. 3 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – „w przypadku opóźnienia Wykonawcy w wykonaniu obowiązku dostarczenia Zamawiającemu kodów źródłowych przewidzianego w paragrafie Umowy pt. „Prawa autorskie”, Wykonawca jest zobowiązany do zapłaty Zamawiającemu kary umownej w wysokości 5 % Maksymalnej Wartości Umowy za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia”. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie kary umownej z 5 % maksymalnej wartości umowy do 0,5 % maksymalnej wartości umowy za każdy dzień zwłoki w przekazaniu kodów źródłowych ? Dotychczasowa kara umowna jest skrajnie wysoka, nieadekwatna do ewentualnego naruszenia, zatem uniemożliwia złożenie oferty.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną przez Wykonawcę zmianę § 10 ust. 2 pkt 3 zmianę.**

**Pytanie 47:**

Dotyczy par. 10 ust. 2 pkt. 4 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – „W przypadku przekroczenia terminu, o którym mowa w § 3 ust. 1 Umowy lub § 3 ust. 11 lub § 3 ust. 18 zdanie 1 Umowy lub § 3 ust. 18 zdanie 4 Umowy, Wykonawca jest zobowiązany do zapłaty Zamawiającemu kary umownej w wysokości 1% Maksymalnej Wartości Umowy za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia”. W ocenie Wykonawcy wartość kary jest rażąco wysoka i nieadekwatna do ewentualnego naruszenia. W obecnej formie jej wysokość uniemożliwia złożenie oferty. Czy Zamawiający uwzględni prośbę o zmianę zapisu na: ”w przypadku przekroczenia terminu, o którym mowa w § 3 ust. 1 Umowy lub § 3 ust. 11 lub § 3 ust. 18 zdanie 1 Umowy lub § 3 ust. 18 zdanie 4 Umowy, Wykonawca jest zobowiązany do zapłaty Zamawiającemu kary umownej w wysokości 0,1% Maksymalnej Wartości Umowy za każdy rozpoczęty dzień zwłoki”?

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną przez Wykonawcę zmianę § 10 ust. 2 pkt 3 zmianę.**

**Pytanie 48:**

Dotyczy par. 10 ust. 2 pkt. 5 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – „Zamawiający jest uprawniony do żądania od Wykonawcy zapłaty następujących kar umownych (za każdy przypadek): w przypadku opóźnienia Specjalisty w wykonaniu określonego przez Zamawiającego zadania w stosunku do terminu określonego przez Zamawiającego lub wynikającego ze zlecenia wykonania Usług, lub w inny sposób uzgodnionego przez Zamawiającego z Wykonawcą, Wykonawca jest zobowiązany do zapłaty Zamawiającemu kary umownej w wysokości 1% Maksymalnej Wartości Umowy za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia”. W ocenie Wykonawcy wartość kary jest rażąco wysoka i nieadekwatna do ewentualnego naruszenia. W obecnej formie uniemożliwia złożenie oferty. Czy Zamawiający uwzględni prośbę o zmianę zapisu na: „Zamawiający jest uprawniony do żądania od Wykonawcy zapłaty następujących kar umownych (za każdy przypadek): w przypadku opóźnienia Specjalisty w wykonaniu określonego przez Zamawiającego zadania w stosunku do terminu określonego przez Zamawiającego lub wynikającego ze zlecenia wykonania Usług, lub w inny sposób uzgodnionego przez Zamawiającego z Wykonawcą, Wykonawca jest zobowiązany do zapłaty Zamawiającemu kary umownej w wysokości 0,1% Maksymalnej Wartości Umowy za każdy rozpoczęty dzień zwłoki”?

**Odpowiedź:**

**Zamawiający wykreśla § 10 ust. 2 pkt 5 wzoru umowy.**

**Pytanie 49:**

Dotyczy par. 10 ust. 2 pkt. 6 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – §10 ust. 2 pkt 6 „w przypadku odstąpienia lub wypowiedzenia Umowy przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca zobowiązany jest do zapłaty Zamawiającemu kary umownej w wysokości 20% Maksymalnej Wartości Umowy”. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie wymiaru kary do wysokości 10% maksymalnej wartości zlecenia? Naliczanie tak wysokiej kary, niezależnej od wartości faktycznie świadczonych usług, jest w naszej opinii rażące. Dodatkowo, należy mieć na względzie, że w tej sytuacji Wykonawcy mogą również zostać naliczone inne, dodatkowe kary. Jednocześnie, pragniemy zauważyć, że 10% wysokość kar umownych za tego typu zdarzenia jest standardowym wymiarem kary funkcjonującym w sektorze publicznym, stosowanym np. w Ministerstwie Finansów (umowy zawierane w wyniku postępowania **R/095/21/DPO/G/391**).

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę § 10 ust. 2 pkt 6 wzoru umowy.**

**Pytanie 50:**

Dotyczy SWZ 15.4.2. Podkryterium 2) „Wymiana Konsultantów” – Zamawiający oczekuje od Wykonawców terminu wymiany w przedziale od 1 do 6 dni kalendarzowych. W chwili obecnej, na rynku informatycznym średnia dostępność kandydatów to ok. 1 miesiąc, minimalna racjonalna dostępność to 15 dni kalendarzowych. Termin minimum 15 dni kalendarzowych pozwala konsultantowi zakończyć udział w aktualnym projekcie w sposób zaplanowany i bezpieczny dla projektu. Umożliwia to przeprowadzenie w sposób profesjonalny zmiany projektu dla konsultanta. Tymczasem, Zamawiający promuje Wykonawców, którzy zaoferują termin zmiany konsultantów w przedziale 1-3 dni kalendarzowych, co powoduje ograniczenie kandydatów do takich kandydatów, którzy aktualnie nie mogą znaleźć projektu i go szukają stale lub którzy nie są zbyt zaangażowani w projekt, który aktualnie wykonują. Stan taki ma jednoznaczny oraz negatywny wpływ na kompetencję takich kandydatów i jakość usługi, którą zakupi Zamawiający. Czy, w celu zwiększenia

jakości zamawianych usług, Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę parametrów kryterium w taki sposób, aby minimalna dostępność była nie mniejsza niż 7 dni, jednocześnie zwiększając maksymalną dostępność do 15 dni? Pozwoli to na urealnienie wartości kryterium do sytuacji na rynku i polepszy jakość oferowanych usług.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie 51:**

Dotyczy SWZ 15.4.2. Podkryterium 2) „Dostępność specjalistów – konsultantów na żądania Zamawiającego” – Zamawiający oczekuje od Wykonawców terminu dostępności Konsultantów przedziale od 1 do 20 dni roboczych. W chwili obecnej, na rynku informatycznym średnia dostępność kandydatów to ok. 1 miesiąc, minimalna racjonalna dostępność to 15 dni kalendarzowych. Tymczasem, Zamawiający promuje Wykonawców, którzy oferują termin w przedziale 1-3 dni roboczych, co powoduje ograniczenie kandydatów do takich kandydatów, którzy aktualnie nie mogą znaleźć projektu i go szukają stale lub którzy nie są zbytnio zaangażowani w projekt, który aktualnie wykonują. Stan taki ma jednoznaczny oraz negatywny wpływ na kompetencję takich kandydatów i jakość usługi, którą zakupi Zamawiający. Czy, w celu zwiększenia jakości zamawianych usług, Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę parametrów kryterium w taki sposób, aby minimalna dostępność była nie mniejsza niż 15 dni, jednocześnie zwiększając maksymalną dostępność do 30 dni? Pozwoli to na urealnienie wartości kryterium do sytuacji na rynku i polepszy jakość oferowanych usług.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie 52**

Dotyczy par. 10 ust. 1 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – Czy Zamawiający wykreśli postanowienie § 10 ust. 1 wzoru umowy? Stoi ono w sprzeczności z aktualnie obowiązującymi przepisami prawa, gdzie co do zasady nie jest możliwe rozciąganie odpowiedzialności wykonawcy na zasadzie wskazanej przez Zamawiającego. W szczególności wykonawca nie powinien odpowiadać za realizację umowy na zasadzie ryzyka w projekcie, który polega na zapewnieniu zasobów osobowych, którym prace deleguje Zamawiający a nie wykonawca. To de facto zamawiający będzie decydował o sposobie i zakresie realizacji usług. Wykonawca nie powinien za to ponosić odpowiedzialności.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie § 10 ust. 1 wzoru umowy.**

**Pytanie 53:**

Dotyczy par. 10 ust. 2 pkt. 2; par. 10 ust. 2 pkt. 3; par. 10 ust. 2 pkt. 4; par. 10 ust. 2 pkt. 5; par. 10 ust. 2 pkt. 6 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – Czy Zamawiający zmniejszy kary umowne zastrzeżone wzorem umowy? Zamawiający określił kary na bardzo wysokim poziomie procentowym i liczy je od maksymalnej wartości umowy, która może nigdy nie zostać osiągnięta (gwarantowana część zamówienia to 35%). Postanowienia takie skrajnie naruszają równowagę kontraktową stron i stanowią zaprzeczenie aktualnie obowiązujących przepisów prawa w zakresie odpowiedzialności Wykonawcy. Wykonawca proponuje następujące zmiany: - zmniejszenie kary z § 10 ust. 2 pkt 2) do poziomu 0,05%; - zmniejszenie kary z § 10 ust. 2 pkt 3) do poziomu 0,15%; - zmniejszenie kary z § 10 ust. 2 pkt 4) do poziomu 0,05%; - wykreślenie kary z § 10 ust. 2 pkt 5). Wykonawca nie zarządza projektem prowadzonym przez Zamawiającego i nie może ponosić odpowiedzialności za jednostkowe opóźnienia w projekcie, postawione przez Zamawiającego

oczekiwania względem specjalistów co do terminu wykonania określonych zadań mogą być w praktyce nierealne do osiągnięcia; - zmniejszenie kary z § 10 ust. 2 pkt 6) do poziomu 5%. Aktualnie zastrzeżone wysokości naruszają w ocenie wykonawcy zasadę swobody umów, przepisy prawa zamówień publicznych, ale przede wszystkim powodują, że w przypadku jeśli nie ulegną one bardzo istotnej zmianie, ograniczą bardzo istotnie krąg podmiotów zainteresowanych złożeniem oferty. Ewentualnie spowoduje to bardzo istotny wzrost cen ofertowych z uwagi na konieczność założenia bardzo dużych kwot na ryzyka, gdyż nawet najmniejsze przewinienie (często bez winy wykonawcy) może spowodować naliczenie kilkuprocentowych kar umownych za każdy dzień. Kary wymagają zatem zmian o rząd wielkości (niewielka ich zmniejszenie nie spowoduje bowiem żadnej praktycznej zmiany dla wykonawców).

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na zmniejszenie wysokości kar umownych. Równocześnie Zamawiający wykreśla postanowienie § 10 ust. 2 pkt 5 wzoru umowy.**

**Pytanie54:**

Dotyczy par. 10 ust. 5 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – Postanowienie w § 10 ust. 5 wzoru umowy trudno jest uznać za ustanowienie limitu kar umownych w rozumieniu art. 436 pkt 3 ustawy prawo zamówień publicznych. Praktyka orzecznicza sądów polskich wskazuje, że nie ma możliwości naliczenia tak wysokich kar umownych. Tym samym czy Zamawiający dokona zmiany w § 10 ust. 5 i przyjmie możliwy do wyceny w ramach oferty, limit kar umownych na maksymalnym poziomie ok. 10-15% wynagrodzenia? Przyjęty aktualnie limit na poziomie 100% wynagrodzenia (potencjalnego wynagrodzenia) jest limitem, który jest zupełnie iluzoryczny, gdyż w praktyce nie ma możliwości by tak wysokie kary zostały naliczone a jeśli nawet zostaną naliczone to co do zasady podlegałyby one sądowemu miarkowaniu. Można zatem w praktyce uznać, że limit ten nie istnieje. Jednocześnie powoduje to, że wykonawcy nie mają żadnej racjonalnej możliwości oceny ryzyka w zakresie kar umownych. Praktyki takie jak ta są kwestionowane zarówno w doktrynie jak i w orzecznictwo KIO oraz sądów powszechnych, jako skrajnie naruszające równowagę kontraktową stron. Ma tego świadomość również ustawodawca czego oczywistym przykładem jest nowa ustawa prawo zamówień publicznych wymagająca ustanowienia takiego limitu (wskazać należy, iż w pracach ustawodawczych wskazywano jako maksymalny możliwy limit 20% wynagrodzenia).

**Odpowiedź:**

**Zamawiający zmienia treść postanowień § 10 ust 5 poprzez nadanie im następującej treści: „5. łączna maksymalna wysokość kar umownych, których może dochodzić Zamawiający nie może przekroczyć 35% Maksymalnej Wartości Umowy.”.**

**Pytanie55:**

Dotyczy par. 10 ust. 2 pkt. 2; par. 10 ust. 2 pkt. 3; par. 10 ust. 2 pkt. 4; par. 10 ust. 2 pkt. 5 załącznika nr 7 do SWZ (projektowe postanowienia umowy) – Wysokości kar umownych odnoszą się w każdym przypadku do Maksymalnej wartości Umowy - jest to nieproporcjonalne karanie w stosunku do przewinienia i wartości danej usługi: ad. 2) wnioskujemy o zastąpienie obecnej wartości wartością adekwatną do przewinienia, np.: 2% maksymalnej wartości pracy danego Specjalisty wynikającej z oferty za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia; 3) wnioskujemy o zastąpienie obecnej wartości wartością adekwatną do przewinienia, np.: 5 % wartości danej usługi, w której wytworzono kody za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia; 4) wnioskujemy o zastąpienie obecnej wartości wartością adekwatną do przewinienia, tj. odpowiednio 1% wartości danej usługi za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia; 5) wnioskujemy o zastąpienie obecnej wartości wartością adekwatną do przewinienia, tj. 1% wartości usług wykonywanych (lub planowanych do wykonania) przez danego Specjalistę za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia.



**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na zmniejszenie wysokości kar umownych. Równocześnie Zamawiający wykreśla postanowienie § 10 ust. 2 pkt 5 wzoru umowy.**

---

Podpis kierownika Zamawiającego