



Warszawa, 19 lutego 2020 roku

A/ZP/SZP.261-21/20

WYJAŚNIENIA I ZMIANA TREŚCI SIWZ

Dot.: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego znak A/ZP/SZP.261-21/20 na:

„Świadczenie usługi w zakresie nadzoru autorskiego i serwisu systemu informatycznego InfoMedica”

Pytanie nr 1

Prosimy o potwierdzenie, że ograniczenie kar wskazane w § 7 ust. 2 „druga kropka” dotyczy także kar naliczanych za błędy krytyczne.

Odpowiedź nr 1

Zamawiający potwierdza powyższe.

Pytanie nr 2

Wyjaśnienia czy Zamawiający dopuszcza wyłączenie rękojmi za wady i finalne wprowadzenia zapisu w brzmieniu:

„Strony oświadczają, że wszelka odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu rękojmi, ulega wyłączeniu. Wykonawca za prawidłową realizację przedmiotu umowy odpowiada na zasadzie gwarancji udzielonej Zamawiającemu.”

Wykonawca argumentuje propozycję wykreślenia takiego zapisu tym, że skoro udziela Zamawiającemu szerokiej gwarancji na poprawne wykonanie oraz działanie przedmiotu umowy to zbyt dużym obciążeniem jest udzielanie rękojmi. Zwłaszcza, że nie ciężko jest sprecyzować o jakiej rękojmi możemy mówić w tym projekcie. Czy to będzie rękojnia z KC czy z prawa autorskiego? Co więcej zakres uprawnień z cywilistycznej rękojmi jest niedostosowany do rynku IT.

Odpowiedź nr 2

Zamawiający nie wyraża zgody na wyłączenie rękojmi za wady. Zamawiającemu przysługiwać będą uprawnienia w zakresie rękojmi wynikające z obowiązujących przepisów prawa.

Pytanie nr 3

Wykonawca zwraca się z zapytaniem czy Zamawiający w §7 widzi możliwość dokonania zmian w zakresie wszelkich kar umownych poprzez wprowadzenie w miejsce słów „wynagrodzenia miesięcznego brutto” słowa „wynagrodzenia miesięcznego netto”. Wykonawca wskazuje że wysokość kar umownych została określona na wysokim poziomie dodatkowo podając, że kary umowne określone postanowieniami umowy zostały określone w taki sposób, że są naliczane od kwoty „brutto” wynagrodzenia Wykonawcy. Zważywszy, że odszkodowanie wypłaca się zawsze od kwoty netto (podatek VAT nie jest składnikiem wynagrodzenia wykonawcy) powyższe powoduje że następuje nie uzasadnione podwyższenia wysokości kar umownych.

Odpowiedź nr 3

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

Pytanie nr 4

Sugerujemy wykreślić postanowienie §7 ust. 5, wskazując, iż Kodeks cywilny określa możliwość potrącenia wymagalnych zobowiązań pieniężnych.

Odpowiedź nr 4

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 5

Wykonawca dokonując analizy wskazanej umowy dochodzi do wniosku, że jednym z podstawowych celów tego kontraktu jest „karanie” wykonawców. Katalog kar w stosunku do przedmiotu zamówienia jest drastycznie nieproporcjonalny. Dodatkowo wartości procentowe kar są rażąco wygórowane. Zgodnie z art. 484 § 2: „Jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej; to samo dotyczy wypadku, gdy kara umowna jest rażąco wygórowana.”

Mając na uwadze stanowisko judykatury, na karę powinna wpływać wartość wynagrodzenia i potencjalna szkoda. W wyroku z 11 października 2016 r. Sąd Apelacyjny w Warszawie (sygn. akt I ACa 1673/15) stwierdził, iż przy ocenie, czy „zastrzeżona kara umowna jest rażąco wygórowana nie wyklucza się uwzględnienia relacji między wysokością zastrzeżonej kary umownej a wysokością wynagrodzenia należnego stronie zobowiązanej do zapłaty kary umownej. Za zasadnicze jednak kryterium tej oceny uznaje się stosunek wysokości zastrzeżonej kary umownej do wysokości szkody doznanej przez wierzyciela.”

Mając na uwadze wynagrodzenie oraz potencjalną szkodę wnosimy o zmianę wysokości kar lub ich wykreślenie według poniższego zestawienia:

- § 7 ust. 2 „pierwsza kropka” o treści: „w przypadku niedotrzymania terminu błędów na poziomie awarii — Wykonawca zapłaci karę umowną w wysokości 150,00 zł (sto pięćdziesiąt złotych) brutto za każdą pełną godzinę zwłoki.”

i dodanie brzmienia

„w przypadku niedotrzymania terminu błędów na poziomie awarii — Wykonawca zapłaci karę umowną w wysokości 250,00 zł (dwieście pięćdziesiąt złotych) brutto za każdy dzień zwłoki”

Odpowiedź nr 5

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

Pytanie nr 6

Załącznik do Umowy – Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych (wzór) Wykonawca zwraca się o uzupełnienie postanowień §3 poprzez dodanie dodatkowego ust. 5 o treści:

5. Wykonawca może powierzyć konkretne operacje przetwarzania Danych („podpowierzenie”) w drodze pisemnej umowy dalszego przetwarzania („Umowa podpowierzenia”) w imieniu Administratora innemu przetwarzającemu („Podwykonawca”), pod warunkiem uprzedniej akceptacji Podwykonawcy przez Zamawiającego lub braku sprzeciwu Zamawiającego. Strony przyjmują, iż wskazani

w niniejszym punkcie Podwykonawcy są podmiotami, którym Wykonawca może powierzyć dalsze przetwarzanie Danych Osobowych i uzyskanie dodatkowej zgody Zamawiającego, o której mowa powyżej nie jest wymagane. Strony zgodnie postanawiają, że osoby fizyczne współpracujące z Wykonawcą na

podstawie umów cywilno-prawnych są traktowane jak personel Wykonawcy i nie stanowią Dalszych Przetwarzających w rozumieniu Umowy.

Lista Podwykonawców zaakceptowanych przez Zamawiającego:

Odpowiedź nr 6

Zamawiający wyraża zgodę na powyższe i dodaje we wzorze umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych w §3 ust. 5 o treści:

„5. Wykonawca może powierzyć konkretne operacje przetwarzania Danych („podpowierzenie”) w drodze pisemnej umowy dalszego przetwarzania („Umowa podpowierzenia”) w imieniu Administratora innemu przetwarzającemu („Podwykonawca”), pod warunkiem uprzedniej akceptacji Podwykonawcy przez Zamawiającego lub braku sprzeciwu Zamawiającego. Strony przyjmują, iż wskazani w niniejszym punkcie Podwykonawcy są podmiotami, którym Wykonawca może powierzyć dalsze przetwarzanie Danych Osobowych i uzyskanie dodatkowej zgody Zamawiającego, o której mowa powyżej nie jest wymagane. Strony zgodnie postanawiają, że osoby fizyczne współpracujące z Wykonawcą na podstawie umów cywilno-prawnych są traktowane jak personel Wykonawcy i nie stanowią Dalszych Przetwarzających w rozumieniu Umowy.

Lista Podwykonawców zaakceptowanych przez Zamawiającego:”

Przewodniczący Komisji Przetargowej

Radosław Nowak

Wyjaśnienia i zmiana treści SIWZ zostały zamieszczone na stronie Zamawiającego www.imid.med.pl w dniu 19 lutego 2020 roku.