



Toruń, dnia 30.08.2018 r.

Sygnatura:

ZP-59/2018 / DZFS-921/20/17

Wykonawcy

## WYJAŚNIENIE TREŚCI SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Dot.: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Dostawa i wdrożenie zintegrowanego systemu informatycznego oraz świadczenie usługi utrzymania systemu”

Uprzejmie informuję, że w dniu 07.08.2018 r. wpłynęły do Zamawiającego zapytania Wykonawcy dotyczące treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w brzmieniu:

1.

W § 1 ustęp 1 punkt 1 Wzoru umowy, który stanowi załącznik numer 9 do SIWZ („Wzór umowy”) znajduje się definicja Błędu, która przewiduje bardzo szeroki zakres błędów dla Błędów krytycznych oraz ważnych znacznie odbiegający od aktualnych standardów rynkowych.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany § 1 ustęp 1 punkt 1 Wzoru umowy w następujący sposób:

„**Błąd** – niesprawność Oprogramowania polegająca na niezgodności jego działania z Umową lub z Dokumentacją. Wyróżnione są kategorie Błędu:

a) **Błąd krytyczny** – błąd uniemożliwiający eksploatację Oprogramowania lub powodujący brak możliwości obsłużenia procesów krytycznych w terminach krytycznych (ustalonych z Wykonawcą);

b) **Błąd ważny** – błąd dający błędne wyniki operacji podczas eksploatacji Oprogramowania, ale nie uniemożliwiająca obsłużenia procesów krytycznych w terminach krytycznych (ustalonych z Wykonawcą);

c) **Usterka** – niedogodności przy korzystaniu z Oprogramowania, które nie wpływa w sposób istotny na wyniki pracy Oprogramowania;”

### Odpowiedź Zamawiającego:

Ze względu na brak jednoznacznego doprecyzowania definicji „proces krytyczny” oraz „termin krytyczny” w odniesieniu do aktualnych standardów rynkowych Zamawiający nie może zaakceptować proponowanej zmiany.

2.

W § 1 ustęp 1 punkt 23 Wzoru umowy znajduje się definicja Usunięcia Błędu, która przewiduje, że czas na usunięcie błędu liczony jest od jego zgłoszenia przez Zamawiającego. W praktyce liczenie czasu usunięcia od dnia zgłoszenia Błędu jest niemożliwe, gdyż Wykonawca może przystąpić do usunięcia błędu dopiero po uzyskaniu kompletnej informacji na temat okoliczności oraz przypadków jego występowania.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany § 1 ustęp 1 punkt 23 Wzoru umowy w następujący sposób:

„**Usunięcie Błędu** – przywrócenie sprawności Oprogramowania po wystąpieniu Błędu, gdzie do czasu Usunięcia Błędu zalicza się czas od dnia przyjęcia kompletnego i poprawnego zgłoszenia Błędu przez Zamawiającego do faktycznego usunięcia Błędu.”

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Ze względu na niedoprecyzowanie w propozycji pytającego czym jest „kompletne i poprawne zgłoszenie Błędu” Zamawiający nie może zaakceptować proponowanej zmiany.

3.

W § 2 ustępie 5 Wzoru umowy znajduje się postanowienie, zgodnie z którym Zamawiający może zgłaszać uwagi do HRF, a Wykonawca zobowiązany jest je uwzględniać.

W tym zakresie Wykonawca nie może zgodzić się na taką procedurę przygotowywania HRF i obowiązkowe uwzględnianie uwag Zamawiającego, które dotyczą terminów i kosztów realizacji ustalanych przez Wykonawcę w oparciu o ocenę pracochłonności poszczególnych zadań oraz plan ich realizacji.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany § 2 ustępu 5 Wzoru umowy w następujący sposób:

*„Wykonawca zobowiązuje się wykonać przedmiot Umowy, określony w niniejszym paragrafie, zgodnie z HRF. Wykonawca zobowiązuje się przedstawić projekt HRF do akceptacji Zamawiającemu w terminie 30 dni od dnia zawarcia Umowy. Zamawiający, w terminie 5 dni roboczych od dnia przekazania mu projektu HRF, zaakceptuje go, albo odmówi jego akceptacji. Ostatecznie uzgodniony HRF wymaga podpisania przez obie strony Umowy.”*

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający zmienia § 2 ustęp 5 wzoru umowy:

*„Wykonawca zobowiązuje się wykonać przedmiot Umowy, określony w niniejszym paragrafie, zgodnie z HRF z zachowaniem poniższych terminów:*

- 1) Wykonawca zobowiązuje się przedstawić projekt HRF do akceptacji Zamawiającemu w terminie do 30 dni od dnia zawarcia Umowy.
- 2) Zamawiający, w terminie do 5 dni roboczych od dnia przekazania mu projektu HRF, zaakceptuje go, albo zgłosi Wykonawcy pisemne uwagi do HRF.
- 3) W przypadku zgłoszenia uwag, Wykonawca zobowiązany jest w terminie do 5 dni roboczych od dnia przekazania mu uwag, odnieść się do nich i przedstawić Zamawiającemu zmodyfikowany HRF lub pisemnie uzasadnić, dlaczego zmianę uważa za niezasadną. Zamawiający może wyjaśnienia Wykonawcy przyjąć lub odmówić ich przyjęcia w terminie 5 dni roboczych od daty otrzymania wyjaśnień. Stanowisko Zamawiającego jest wiążące dla Wykonawcy.
- 4) Maksymalny termin na dokonywanie uzgodnień HRF pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą nie może przekroczyć 60 dni kalendarzowych, licząc od dnia zawarcia Umowy.
- 5) Ostateczne uzgodnienie HRF wymaga podpisania przez obie Strony Umowy.”

4.

W § 3 ustępie 1 Wzoru umowy ustanowiony został obowiązek Wykonawcy dołożenia najwyższej staranności przy realizacji umowy. Jako, że kodeks cywilny nie zna pojęcia najwyższej staranności i zależnie od interpretacji może ono obejmować obowiązek działania bez względu na koszty i racjonalną zasadność, Wykonawca nie może się zgodzić na takie określenie swoich powinności.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany § 3 ustępu 1 Wzoru umowy w następujący sposób:

*„Wykonawca oświadcza, że jako podmiot zawodowo wykonujący prace związane z wdrożeniami oraz aktualizacją i rozszerzeniem systemów informatycznych, dołoży najwyższej staranności dla prawidłowego wykonania zobowiązań wynikających z Umowy oraz że realizacja prac objętych przedmiotem Umowy będzie odbywała się przy wykorzystaniu całej posiadanej wiedzy i doświadczenia Wykonawcy, z uwzględnieniem obowiązującego w Rzeczpospolitej Polskiej systemu prawnego.”*

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Proponowana zmiana § 3 ustępu 1 wzoru umowy jest powtórzeniem dotychczasowego zapisu w Umowie.



5.

W § 3 ustępie 6 Wzoru umowy ustanowiony został model wdrożenia oparty na metodyce „projektowania zorientowanego na użytkownika”. Wykonawca natomiast prowadzi wdrożenia w oparciu o metodykę kaskadową („waterfall”), która zakłada wdrożenie oprogramowania zgodnego z wcześniejszym projektem wdrożenia.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany § 3 ustępu 6 Wzoru umowy w następujący sposób:

*„W toku projektowania przez Wykonawcę nowych aplikacji lub dostosowywania posiadanych aplikacji do wymagań wynikających z Opisu przedmiotu zamówienia, Wykonawca opierać się będzie na metodyce kaskadowej (ang. waterfall). Metodyka ta zakłada, że oprogramowanie jest w pierwszej kolejności planowane i opisywane w projekcie wdrożenia, a następnie implementowane w środowisku informatycznym w sposób zgodny z tym projektem wdrożenia. Metodyka ta zakłada uczestnictwo i zaangażowanie Zamawiającego w planowanie oprogramowanie poprzez zatwierdzanie przygotowywanego przez Wykonawcę we współdziałaniu z Zamawiającym projektu wdrożenia.”*

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający dokonuje zmiany § 3 ustęp 6 wzoru umowy:

*„W toku projektowania przez Wykonawcę nowych aplikacji lub dostosowywania posiadanych aplikacji do wymagań wynikających z Opisu przedmiotu zamówienia, Wykonawca opierać się będzie na dowolnej metodyce zakładającej uczestnictwo i zaangażowanie Zamawiającego w planowanie oprogramowania.”*

6.

W § 4 ustępie 2 Wzoru umowy przewidziana została struktura organizacyjna zarządzająca wdrożeniem złożona z 4 przedstawicieli Zamawiającego i 2 przedstawicieli Wykonawcy. W celu zachowania natomiast równowagi stron w procesie wdrożenia, struktura ta powinna mieć taką samą ilość przedstawicieli z obu stron.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany § 4 ustępu 2 Wzoru umowy w następujący sposób:

*„Dla celów zarządzania Wdrożeniem, Strony powołują strukturę organizacyjną złożoną z Zespołu Koordynującego, w skład którego Zamawiający powołuje Architekta Systemu oraz Architekta Obszarów. Wykonawca do Zespołu Koordynującego powołuje koordynatora ds. Wdrożenia oraz koordynatora ds. Dostawy Przedmiotu Zamówienia. Architekt Systemu jest upoważniony do bieżącego kierowania procesem Wdrożenia oraz do rozwiązywania bieżących problemów związanych z realizacją Umowy. Architekt Obszarów jest odpowiedzialny za wdrożenie Obszarów. Architekt Systemu jest w szczególności upoważniony do dokonywania Odbiorów w imieniu i na rzecz Zamawiającego, poza dokonaniem Odbioru Końcowego, o którym mowa w § 6 ust 14 Umowy.”*

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie znajduje podstaw do zmiany zapisu § 4 ustępu 2 wzoru umowy. Przedmiotowa regulacja wynika ze struktury organizacyjnej Zamawiającego i w jego ocenie jest konieczna.

7.

W § 4 ustępie 3 Wzoru umowy zostało przewidziane uprawnienie Zespołu Koordynującego do zmiany HRF. Dokument ten jednak jako określający czasochłonność i koszty realizacji poszczególnych prac wymaga w każdym wypadku akceptacji Wykonawcy, który samodzielnie ustala możliwe poziomy zaangażowania i koszty z tym związane. Brak jest więc podstaw do następczej zmiany HRF przez Zespół Koordynujący po wcześniejszej jego akceptacji przez Zamawiającego.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany § 4 ustępu 2 Wzoru umowy poprzez wykreślenie dwóch ostatnich, następujących zdań:

*„W szczególności Zespół Koordynujący na etapie Wdrożenia uprawniony jest do zmiany HRF, z zastrzeżeniem, że taka zmiana nie może wpływać na terminy określone w § 14 ust. 1 pkt 1. Zmiana Harmonogramu w powyższym trybie nie wymaga zawarcia aneksu do Umowy, a jedynie złożenia podpisów pod zmodyfikowanym HRF przez członków Zespołu Koordynującego.”*



**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający zmienia zapis § 4 ustęp 3 wzoru umowy:

„Zespół Koordynujący jest najwyższą władzą decyzyjną w ramach Wdrożenia, sprawującą kontrolę realizacji celów Wdrożenia i podejmującą najważniejsze decyzje merytoryczne związane z Wdrożeniem, składającą się z przedstawicieli Zamawiającego i Wykonawcy. Zespołowi Koordynującemu przekazywane są sprawy w sytuacji niemożliwości dojścia do porozumienia przez koordynatora ds. Wdrożenia i Architektów obszarów. Raport o zaistniałej spornej sytuacji będzie przekazany Zespołowi Koordynującemu nie później niż w terminie 7 dni roboczych od momentu jej wystąpienia. W szczególności Zespół Koordynujący na etapie Wdrożenia uprawniony jest do zmiany HRF, z zastrzeżeniem, że taka zmiana nie może wpływać na terminy określone w § 14 ust. 1 pkt 1 oraz wynagrodzenie, o którym mowa w § 11 ust. 1 Umowy. Zmiana Harmonogramu w powyższym trybie nie wymaga zawarcia aneksu do Umowy, a jedynie złożenia podpisów pod zmodyfikowanym HRF przez obie strony, czyli Architekta Systemu i jednego z jego zastępców oraz Architekta Obszaru, którego dotyczy zmiana ze strony Zamawiającego, a ze strony Wykonawcy koordynatora ds. Wdrożenia oraz koordynatora ds. Dostawy Przedmiotu Zamówienia.”

8.

W § 4 ustępie 9 Wzoru umowy został przewidziany obowiązek Wykonawcy zmiany członka personelu na żądanie Zamawiającego. W tym zakresie natomiast Wykonawca powinien mieć prawo decydowania o składzie zespołu wdrożeniowego, biorąc przy tym odpowiedzialność za jakość i terminowość jego pracy.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany § 4 ustępu 9 Wzoru umowy w następujący sposób:

*„Po otrzymaniu od Architekta Systemu wniosku, o którym mowa w ust. 8, Wykonawca rozważy zasadność otrzymanego wniosku i dokona zmiany lub odmówi dokonania zmiany danego członka personelu, w zależności od dokonanej przez Wykonawcę oceny jakości i sposobu pracy tego członka personelu Wykonawcy. W razie dokonania zmiany danego członka personelu, Wykonawca przedstawi Architektowi Systemu nowego członka personelu Wykonawcy, który przejmie obowiązki zmienionego członka personelu. Wykonawca przedstawi na wniosek Zamawiającego dokumenty potwierdzające kwalifikacje nowego członka personelu Wykonawcy, co najmniej takie same, jak były wymagane w SIWZ, w terminie 2 dni roboczych od dnia otrzymania takiego wniosku.”*

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający akceptuje proponowany zapis § 4 ustęp 9 wzoru umowy.

9.

W § 4 ustępie 10, 11 i 12 Wzoru Umowy zostało przewidziane uprawnienie Architekta Systemu akceptacji lub odmowy zatwierdzenia nowego członka personelu Wykonawcy. Uprawnienie to może doprowadzić do *de facto* jednostronnego zablokowania możliwości zmiany zespołu wdrożeniowego, za którego działanie odpowiedzialność ponosi Wykonawca.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość wykreślenia § 4 ustępu 10, 11 i 12 Wzoru umowy.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie akceptuje proponowanej zmiany w zakresie wykreślenia zapisu § 4 ustęp 10, 11 i 12 wzoru umowy.

10.

W § 5 Wzoru umowy przewidziany został obowiązek Wykonawcy bieżącego raportowania o postępach prac. Prowadzenie takiej dokumentacji raportowej pochłania natomiast sporo czasu i generuje znaczne koszty realizacji wdrożenia.

W związku z tym, mając na uwadze obniżenie kosztów wdrożenia i uniknięcie nadmiernej pracochłonności, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany § 5 Wzoru umowy poprzez wykreślenie ustępów od 1 do 3 włącznie i zmianę ustępu 4 w następujący sposób:



*„Na pisemne żądanie Stron, zgłoszone przez koordynatora ds. Wdrożenia Architektowi Systemu, Strony zobowiązują się udzielać niezwłocznie wyczerpujących wyjaśnień dotyczących postępów prac nad wykonaniem przedmiotu Umowy, przy czym zapytania o postęp prac będą kierowane nie częściej niż raz na 3 miesiące.”*

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający wprowadza zmianę zapisu § 5 ustęp 1 zdanie pierwsze wzoru umowy w brzmieniu: „Dla celów ewidencyjnych, na początku każdego kwartału, Koordynator ds. Wdrożenia ze strony Wykonawcy sporządzi Raport statusu Wdrożenia, potwierdzający wykonane działania Wykonawcy i Zamawiającego, i przekaże go Architektowi Systemu.”

Pozostała treść § 5 ustęp 1 oraz ustępy 2-4 wzoru umowy pozostają bez zmian.

11.

W § 6 ustępie 5 Wzoru umowy przewidziana została możliwość odmowy Zamawiającego odbioru poszczególnych prac, przy czym odmowa może być związana z oczekiwaniem Zamawiającego wprowadzenia jakichkolwiek zmian w zakresie efektów tych prac. Taka swoboda odmowy odbioru prac i żądania wprowadzenia do nich zmian jest niezgodna z regulacją artykułu 643 kodeksu cywilnego, na gruncie którego orzecznictwo wykształciło pogląd, że tylko wady istotne uzasadniają odmowę dokonania odbioru.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany § 6 ustępu 5 Wzoru umowy w następujący sposób:

*„W terminie do 5 dni roboczych od zakończenia testów weryfikujących poprawność wykonania poszczególnych prac w ramach Etapu, odpowiedni Architekt Obszaru informuje, czy wykonany Etap przyjmuje, czy uzależnia jego przyjęcie od wprowadzenia określonych zmian, czy też odmawia przyjęcia. Zamawiający jest uprawniony do odmowy odbioru danego Etapu tylko w razie stwierdzenia występowania wad istotnych, tj. wad, które uniemożliwiają lub w sposób istotny ograniczają możliwość korzystania z Oprogramowania. Ostateczne Oświadczenie o przyjęciu lub odrzuceniu Etapu bądź uzależnieniu jego przyjęcia od wprowadzenia określonych zmian, składane jest na piśmie przez Architekta Systemu Koordynatorowi ds. Wdrożenia Wykonawcy.”*

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie może zaakceptować proponowanej zmiany zapisu § 6 ustęp 5 wzoru umowy.

12.

W § 6 ustępie 6 Wzoru umowy przewidziany został obowiązek Wykonawcy dokonania żądanych przez Zamawiającego zmian, natomiast w związku z postulowaną zmianą § 6 ustępu 5, obowiązek ten powinien się odnosić do zasadnych zmian.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany § 6 ustępu 6 Wzoru umowy w następujący sposób:

*„Wykonawca dokona niezbędnych zmian żądanych przez Zamawiającego w terminie do 10 dni roboczych od daty ich otrzymania i ponownie przedstawi Etap do odbioru. Ponowna procedura przyjęcia Etapu następować będzie przy odpowiednim zastosowaniu ust. 3-5.”*

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający wprowadza zmianę zapisu § 6 ustęp 6 wzoru umowy.

*„Wykonawca dokona niezbędnych z punktu widzenia Funkcjonalności oprogramowania, określonej w Załączniku nr 1 do Umowy, zmian żądanych przez Zamawiającego w terminie do 10 dni roboczych od daty ich otrzymania i ponownie przedstawi Etap do odbioru. Ponowna procedura przyjęcia Etapu następować będzie przy odpowiednim zastosowaniu ust. 3-5.”*

13.

W § 6 ustępie 14 Wzoru umowy przewidziana została procedura odbioru końcowego, która zakłada, że odbiór końcowy nastąpi z datą podpisania przez Zamawiającego Protokołu Odbioru Końcowego.

Zapisy Wzoru umowy w tym względzie nie przewidują natomiast konsekwencji niepodpisania Protokołu Odbioru Końcowego w wyznaczonym terminie, ani konsekwencji związanych z rozpoczęciem produkcyjnego korzystania z Oprogramowania.



W końcu zapis ten wymaga również uzupełnienia o ustalenie, że odmowa dokonania odbioru końcowego jest możliwa tylko w razie istnienia wad istotnych Oprogramowania, co jest zgodne z treścią artykułu 643 kodeksu cywilnego i poglądami orzecznictwa w tym względzie.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany § 6 ustępu 14 Wzoru umowy w następujący sposób:

*„Odbiór Końcowy nastąpi w terminie do 30 dni roboczych po dokonaniu – zgodnie z procedurą określoną powyżej – odbioru wszystkich Etapów oraz po przeprowadzeniu przez Zamawiającego procesu sprawdzenia obejmującego wszelkie niezbędne testy i próby funkcjonowania Oprogramowania. Za dokonanie Odbioru Końcowego uznaje się również bezskuteczny upływ terminu na jego dokonanie, określonego powyżej, lub rozpoczęcie produkcyjnego korzystania z Oprogramowania przez Zamawiającego. Odbiór Końcowy nastąpi z datą podpisania przez Zamawiającego Protokołu Odbioru Końcowego (z zachowaniem zasad reprezentacji tego podmiotu przy składaniu oświadczeń woli), zawierającego stwierdzenie, że Zamawiający przyjmuje Oprogramowanie bez zastrzeżeń, lub z chwilą wystąpienia zdarzeń, o których mowa w zdaniu poprzednim. Odmowę Odbioru Końcowego uzasadnia przy tym wyłącznie stwierdzenie wad istotnych Oprogramowania, tj. wad, które uniemożliwiają lub w sposób istotny ograniczają możliwość korzystania z Oprogramowania.”*

#### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie może zaakceptować proponowanej zmiany zapisu § 6 ustępu 14 wzoru umowy.

14.

W § 6 ustępie 16 Wzoru umowy przewidziany został obowiązek Wykonawcy wykonania wszystkich prac niezbędnych do zakończenia migracji. Pojęcie to jest dalece niedookreślone i pozwala na w zasadzie dowolne rozszerzanie zakresu tych prac, w tym również o takie prace, na które wpływu nie ma Wykonawca. Dodatkowo zapis ten obliguje Wykonawcę do poprawienia migracji w każdym przypadku, w tym także jeżeli migracja ta nie powiodła się z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego.

W tym zakresie brak jest również odpowiedzialności Zamawiającego za prawidłowe przygotowanie danych do migracji.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany § 6 ustępu 16 Wzoru umowy w następujący sposób:

*„Dla uniknięcia wątpliwości, wykonanie migracji danych stanowi element dzieła, o którym mowa w § 2 ust. 1 pkt 1 Umowy, co oznacza, że Wykonawca w oparciu o dane przygotowane przez Zamawiającego, który odpowiada za prawidłowość przygotowania danych do migracji, wykona prace niezbędne do zakończenia migracji, w zakresie, w jakim z uwagi na przedmiot prac, powinny zostać wykonane przez Wykonawcę, a nie przez Zamawiającego. W ramach tych prac Wykonawca m.in. przygotowuje koncepcję migracji danych, zawierającą opis narzędzi niezbędnych do migracji oraz przewidywany nakład pracy, na podstawie próbki danych przeprowadzi testową migrację danych, przeniesie dane do nowej bazy danych, udzieli Zamawiającemu wsparcia merytorycznego i technicznego w trakcie weryfikacji poprawności zmigrowanych danych oraz poprawi występujące w nich wady. Zamawiający, zobowiązany jest do ponownego przygotowania migrowanych danych lub ich uzupełnienia, jeśli poprzednia migracja zawierała nieprawidłowości lub braki w danych spowodowane nieprawidłowym przeprowadzeniem migracji przez Wykonawcę. Niniejsza Umowa obejmuje wykonanie jednej migracji. Każda kolejna migracja, z wyjątkiem przypadku nieprawidłowego wykonania migracji przez Wykonawcę, jest dodatkowo płatna.”*

#### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie może zaakceptować proponowanych zmian i wprowadza w § 6 ustęp 16 *in fine* następujący zapis:

*„Zamawiający ma prawo do 3 migracji na wersji testowej oraz do 2 migracji na wersji produkcyjnej w ramach każdego obszaru, zgodnie z pkt. 1.14 z OPZ i w ramach wynagrodzenia, o którym mowa w § 11 ust. 1 pkt. 1 Umowy”.*

15.

W § 6 ustępie 20 Wzoru umowy przewidziane zostało uprawnienie Zamawiającego do wykorzystania kodów źródłowych Oprogramowania w określonych przypadkach.



Wykonawca nie może zgodzić się na udzielenie Zamawiającemu prawa do wykorzystania kodów źródłowych bez uzasadnionej przyczyny. Kod źródłowy jako największa wartość działalności Wykonawcy jest objęta jego szczególną ochroną. Na gruncie natomiast proponowanej przez Zamawiającego umowy, kod źródłowy dotyczy oprogramowania, które jest wyłącznie licencjonowane, a nie są do niego przenoszone prawa autorskie. Z tego względu nieuzasadnione jest wykorzystanie przez Zamawiającego kodu źródłowego oprogramowania, w sytuacji gdy nie będzie to konieczne.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany § 6 ustępu 20 Wzoru umowy w następujący sposób:

„Zamawiający ma prawo pobrać z depozytu i wykorzystać kody źródłowe, o których mowa w ust. 18 do utrzymania pracy Oprogramowania w sytuacji:

1) zakończenia likwidacji Wykonawcy lub

2) ogłoszenia upadłości likwidacyjnej wobec Wykonawcy,

przy czym wykorzystanie kodów źródłowych może nastąpić jedynie dla potrzeb prawidłowego funkcjonowania Oprogramowania u Zamawiającego lub potrzeby dokonywania zmian w Oprogramowaniu i nie może naruszać praw osób trzecich. Powyższe nie dotyczy sytuacji, gdy w związku z likwidacją lub upadłością Wykonawcy prawa do Oprogramowania przejdą na inną osobę prawną w ramach grupy kapitałowej Wykonawcy lub zostaną zbyte na rzecz innego podmiotu, który będzie kontynuował działalność gospodarczą Wykonawcy w zakresie Oprogramowania.”

#### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający dokonuje zmiany zapisu § 6 ustępu 20 wzoru umowy:

„Zamawiający ma prawo wykorzystać kody źródłowe, o których mowa w ust. 18, do utrzymania pracy Oprogramowania w sytuacji:

1) zaprzestania przez Wykonawcę świadczenia usługi utrzymania Oprogramowania przed upływem okresu określonego w § 14 ust. 1 pkt 2, pomimo bezskutecznego upływu terminu wyznaczonego na piśmie do podjęcia usług utrzymania Oprogramowania, pod rygorem wykorzystania kodów źródłowych,

2) rozwiązania Umowy przed terminem wskazanym w § 14 ust. 1 pkt 2 z przyczyn nie leżących po stronie Zamawiającego,

3) zakończenia likwidacji Wykonawcy lub ogłoszenia upadłości likwidacyjnej wobec Wykonawcy, przy czym wykorzystanie kodów źródłowych może nastąpić jedynie dla potrzeb prawidłowego funkcjonowania Oprogramowania u Zamawiającego lub potrzeby dokonywania zmian w Oprogramowaniu i nie może naruszać praw osób trzecich. Powyższe nie dotyczy sytuacji, gdy w związku z likwidacją lub upadłością Wykonawcy prawa do Oprogramowania przejdą na inną osobę prawną w ramach grupy kapitałowej Wykonawcy lub zostaną zbyte na rzecz innego podmiotu, który będzie kontynuował działalność gospodarczą Wykonawcy w zakresie Oprogramowania.”

16.

W § 6 ustępie 23 Wzoru umowy przewidziany został obowiązek Wykonawcy zapewnienia Zamawiającemu niezbędnej pomocy merytorycznej i technicznej przy samodzielnej rozbudowie Oprogramowania.

Wykonawca nie może się zgodzić na taki zapis, gdyż konstruuje on zobowiązanie Wykonawcy do bliżej nieokreślonego działania, którego Wykonawca nie jest w stanie wycenić w ramach wynagrodzenia przewidzianego niniejszą Umową.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość wykreślenia ostatniego zdania § 6 ustępu 23 Wzoru umowy.

#### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający dokonuje zmiany zapisu § 6 ustępu 23 wzoru umowy:

„Powyższe zapisy w okresie umowy nie ograniczają Zamawiającego w zakresie rozbudowy Oprogramowania o dodatkowe funkcjonalności, tworzone przez Zamawiającego.”

17.

W § 7 ustępie 1 Wzoru umowy zawarte zostało postanowienie, że udzielenie licencji następuje z chwilą podpisania Protokołu Odbioru Częściowego Etapu. Taki sposób udzielenia licencji jest jednak niezgodny z



modelem licencjonowania oprogramowania, przyjętym przez Wykonawcę, który udziela licencji na gotowe oprogramowanie z chwilą podpisania umowy.

Niezależnie od tego wskazany przepis umowy konstruuje zobowiązanie Wykonawcy do niewypowiedzenia licencji, przy czym zobowiązanie to nie jest w żaden sposób ograniczone. W tym zakresie Wykonawca nie może się zgodzić na niewypowiedzenie licencji w sytuacji naruszenia warunków licencyjnych przez Zamawiającego.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany § 7 ustępu 1 Wzoru umowy w następujący sposób:

*„Z chwilą podpisania niniejszej Umowy Wykonawca w ramach wynagrodzenia wskazanego w § 11 ust. 1 pkt 1 Umowy, udziela Zamawiającemu niewyłącznej i niepodzielnej licencji do objętych Umową Efektów Działań Wykonawcy, w tym Oprogramowania, nie będącego programami komputerowymi wykonanymi przez Wykonawcę w ramach poszczególnych Etapów oraz udziela niewyłącznej i niepodzielnej licencji na dostarczone Oprogramowanie będące programami komputerowymi uruchomionymi w ramach poszczególnych Etapów – na zasadach określonych w niniejszym paragrafie. Licencje, o których mowa w zdaniu poprzednim, zostają udzielone na czas nieokreślony i bez ograniczeń terytorialnych, w celu umożliwienia Zamawiającemu korzystania z dostarczonego oprogramowania zgodnie z jego przeznaczeniem oraz funkcjonalnością określoną w Załączniku nr 1 do Umowy. Licencje obejmują także zezwolenie na wykonywanie zależnych praw autorskich do wszelkich opracowań Efektów Działania Wykonawcy, tj. sporządzanie opracowań programów komputerowych, rozporządzanie i korzystanie z opracowań Efektów Działania Wykonawcy oraz zezwalanie na sporządzanie, rozporządzanie i korzystanie z opracowań, w zakresie wszystkich uprawnień nabytych przez Zamawiającego stosownie do postanowień niniejszego paragrafu, bez konieczności uzyskiwania zgody Wykonawcy. Wykonawca zobowiązuje się do niewypowiedzenia udzielonych licencji, z zastrzeżeniem przypadków naruszenia warunków licencyjnych przez Zamawiającego. Licencje udzielone na mocy niniejszej Umowy są bezzwrotne i pozostają w mocy również w razie odstąpienia od niniejszej Umowy.”*

#### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający dokonuje zmiany § 7 ust. 1 wzoru umowy zgodnie z propozycją wykonawcy.

18.

W § 7 ustępie 2 Wzoru umowy ustalony został zakres licencji, przy czym wskazane w tym zapisie pola eksploatacji nie ograniczają w sposób wystarczający dla Wykonawcy zakresu licencji.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany § 7 ustępu 2 Wzoru umowy poprzez dodanie na końcu tego zapisu, po kropce dalszej części o następującej treści:

*„Efekty Działań Wykonawcy mogą być wykorzystywane wyłącznie przez Zamawiającego, w każdym przypadku jedynie na potrzeby własnej działalności wewnętrznej Zamawiającego.”*

#### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający dokonuje zmiany § 7 ust. 2 wzoru umowy poprzez dodanie na końcu tego zapisu, po kropce dalszej części o następującej treści:

*„Efekty Działań Wykonawcy mogą być wykorzystywane wyłącznie przez Zamawiającego, w każdym przypadku jedynie na potrzeby działalności Zamawiającego, jego komórek i jednostek organizacyjnych.”*

19.

W § 7 ustępie 3 Wzoru umowy ustalony został zakres licencji na programy komputerowe, który również nie jest ograniczony w sposób odpowiedni do modelu licencji udzielanej przez Wykonawcę.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany § 7 ustępu 2 Wzoru umowy poprzez dodanie na końcu tego zapisu, po kropce dalszej części o następującej treści:

*„Efekty Działań Wykonawcy mogą być wykorzystywane wyłącznie przez Zamawiającego, w każdym przypadku jedynie na potrzeby własnej działalności wewnętrznej Zamawiającego. Korzystanie przez Zamawiającego z Efektów Działań Wykonawcy możliwe jest pod warunkiem przestrzegania łącznego Limitu licencyjnego Licencji Serwerowej oraz licencjonowanej ilości Licencji Dostępowych.*

*Udzielona licencja obejmuje prawo (1) do zainstalowania Oprogramowania w środowisku Zamawiającego („Licencja Serwerowa”) (2) oraz do uzyskania dostępu do Oprogramowania zainstalowanego w środowisku Zamawiającego („Licencja Dostępowa”).*



Strony ustalają, iż w ramach Umowy, Wykonawca udziela Zamawiającemu:

1) \_\_\_ Licencji Dostępowych oraz 2) \_\_\_ Licencji Serwerowej z limitem licencyjnym określającym łączną, maksymalną liczbę aktywnych rekordów, dla których przetwarzane mogą być dane w Oprogramowaniu do \_\_\_\_\_ osób w miesiącu („Limit licencyjny”).

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę § 7 ust. 2 wzoru umowy zaproponowaną przez wykonawcę.

20.

Ze względu na postulowaną zmianę § 7 ustępu 1 Wzoru umowy, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość wykreślenia § 7 ustępu 5 Wzoru umowy, który będzie niezasadny w razie udzielenia licencji z chwilą zawarcia umowy.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający wyraża zgodę na propozycję usunięcia § 7 ust. 5 wzoru umowy.

21.

W § 7 ustępie 10 Wzoru umowy przewidziany został obowiązek Wykonawcy zwolnienia Zamawiającego z odpowiedzialności za naruszenie praw własności intelektualnej. W tym celu jednak Wykonawca musi posiadać możliwość obrony przed ewentualnymi roszczeniami osób trzecich, co wymaga posiadania przez Wykonawcę kontroli nad postępowaniami prowadzonymi w tym zakresie. Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany § 7 ustępu 10 Wzoru umowy poprzez dodanie na końcu tego zapisu, po kropce, następującej części:

*„Wykonawca podejmie stosowne czynności oraz poniesie koszt obrony lub ugodowego rozstrzygnięcia sprawy, w przypadku gdy zgłoszono Zamawiającemu roszczenie związane z domniemanym naruszeniem jakichkolwiek Praw własności intelektualnej Efektów Działań Wykonawcy („Domniemane naruszenie”), w przypadku, gdy spełnione zostaną przez Zamawiającego łącznie następujące warunki:*

- 1) *Zamawiający niezwłocznie poinformuje Wykonawcę o każdym Domniemanym naruszeniu zgłoszonym przez podmiot trzeci,*
- 2) *Zamawiający nie uzna odpowiedzialności z tytułu Domniemanego naruszenia;*
- 3) *Zamawiający udzieli Wykonawcy wyłącznego i nieodwołalnego upoważnienia do działania w jego imieniu w zakresie Domniemanego naruszenia;*
- 4) *Zamawiający udzieli Wykonawcy wszelkich informacji oraz pomocy w celu podjęcia odpowiednich działań interwencyjnych związanych z Domniemanym naruszeniem.*

*Wykonawca nie będą ponosić wobec Zamawiającego odpowiedzialności w zakresie, w jakim Domniemane naruszenie oparte jest na:*

- 1) *modyfikacji kodu Efektów Działań Wykonawcy, w tym Oprogramowania, które nie zostały dokonane przez Wykonawcę,*
- 2) *jakimkolwiek połączeniu Efektów Działań Wykonawcy, w tym Oprogramowania z jakimkolwiek oprogramowaniem lub materiałami, które nie zostały dostarczone lub zatwierdzone przez Wykonawcę,*
- 3) *użytkowaniu Efektów Działań Wykonawcy, w tym Oprogramowania w sposób niezgodny z jego przeznaczeniem lub w sposób inny niż wynikający z treści Umowy,*
- 4) *niezainstalowaniu przez Zamawiającego nowej aktualizacji, która została opublikowana w celu usunięcia błędu,*
- 5) *nieprawidłowych instrukcji lub informacji otrzymanych od Zamawiającego lub nieprzekazania przez Zamawiającego informacji lub dokumentacji.”*

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający dokonuje zmiany § 7 ust. 10 wzoru umowy poprzez dodanie na końcu tego zapisu, po kropce, następującej treści:

*„Wykonawca podejmie stosowne czynności oraz poniesie koszt obrony lub ugodowego rozstrzygnięcia sprawy, w przypadku gdy zgłoszono Zamawiającemu roszczenie związane z domniemanym naruszeniem jakichkolwiek Praw własności intelektualnej Efektów Działań Wykonawcy w sytuacji, gdy spełnione zostaną przez Zamawiającego łącznie następujące warunki:*



- 1) Zamawiający niezwłocznie poinformuje Wykonawcę o każdym domniemanym naruszeniu zgłoszonym przez podmiot trzeci,
- 2) Zamawiający nie uznaje odpowiedzialności z tytułu domniemanego naruszenia;
- 3) Zamawiający udzieli Wykonawcy upoważnienia do działania w jego imieniu w zakresie domniemanego naruszenia;
- 4) Zamawiający udzieli Wykonawcy wszelkich informacji oraz pomocy w celu podjęcia odpowiednich działań interwencyjnych związanych z domniemanym naruszeniem."

22.

W § 7 ustępie 12 Wzoru umowy przewidziany został obowiązek Wykonawcy udzielenia Zamawiającemu sublicencji.

Wykonawca wyjaśnia, że udzielenie w tym trybie sublicencji musi zostać w umowie zawężone poprzez konkretne wskazanie tych sublicencji oraz określenie ich warunków licencyjnych, które wiążą w tym zakresie Wykonawcę.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany § 7 ustępu 12 Wzoru umowy w następujący sposób:

*„W ramach wynagrodzenia, o którym mowa w § 11 ust. 1 pkt 1 Umowy, Wykonawca udzieli również Zamawiającemu licencji (sublicencji) w zakresie określonym w załączniku numer 9 do Umowy na warunkach licencyjnych tam opisanych. Niezależnie od tego Wykonawca wskaże Zamawiającemu zakres dalszych licencji na oprogramowanie obce, które Zamawiający będzie musiał uzyskać w celu prawidłowego korzystania z Oprogramowania.”*

#### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający dokonuje zmiany § 7 ust. 12 wzoru umowy:

*„W ramach wynagrodzenia, o którym mowa w § 11 ust. 1 pkt 1 Umowy, Wykonawca zobowiązany jest również do udzielenia Zamawiającemu licencji (sublicencji) lub do zapewnienia pozyskania przez Zamawiającego licencji (sublicencji) na użytkowanie Oprogramowania Osób Trzecich, w zakresie i wymiarze, jaki umożliwia Zamawiającemu korzystanie z Oprogramowania w zakresie określonym Umową. Wszelkie licencje (sublicencje), jakie w ramach niniejszej Umowy uzyska Zamawiający, udzielone będą na czas nieokreślony, jak również nie mogą być wypowiedziane przez Wykonawcę ani przez osoby trzecie, z zastrzeżeniem przypadków naruszania warunków licencyjnych/sublicencyjnych przez Zamawiającego. Warunki ww. licencji (sublicencji) powinny zapewnić prawo do równoczesnej pracy dowolnej liczby użytkowników z dostępem do wszystkich określonych niniejszą Umową obszarów i Funkcjonalności Oprogramowania.”*

23.

W § 7 ustępie 13 Wzoru umowy przewidziane zostało rozszerzenie licencji na tzw. podmioty uprawnione, czyli odrębne od Zamawiającego podmioty prawa, które są od niego zależne lub kontrolowane. Prowadzić to może do utraty przez Wykonawcę kontroli nad zakresem udzielonej licencji i zakresem podmiotów korzystających z Oprogramowania Wykonawcy.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany § 7 ustępu 13 Wzoru umowy w następujący sposób:

*„Udzielenie licencji (sublicencji), o których mowa w niniejszym paragrafie, upoważnia Zamawiającego do korzystania z Efektów Działań Wykonawcy w zakresie ustalonym w Umowie, w tym także w strukturach organizacyjnych Zamawiającego, jak również w jednostkach, podmiotach, podległych Zamawiającemu lub przez niego kontrolowanych albo z nim powiązanych, wskazanych wyraźnie w załączniku numer 10 do niniejszej Umowy („Podmioty Uprawnione”), a także będących ich następcami prawnymi.”*

#### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający dokonuje zmiany § 7 ust. 13 wzoru umowy:

*„Udzielenie licencji (sublicencji), o których mowa w niniejszym paragrafie, upoważnia Zamawiającego do korzystania z Efektów Działań Wykonawcy w dowolnym zakresie, a w szczególności – biorąc pod uwagę publicznoprawny charakter jego działalności – we wszystkich strukturach organizacyjnych Zamawiającego, jak również we wszystkich komórkach i jednostkach organizacyjnych, a także w podmiotach będących jego następcami prawnymi.”*



24.

W § 7 ustępie 16 Wzoru umowy przewidziane zostało zwolnienie przez Wykonawcę Zamawiającego z odpowiedzialności za naruszenie praw własności intelektualnej. Podobnie jak w odniesieniu do postulowanej zmiany § 7 ustępu 10 Wzoru umowy Wykonawca w tym celu musi posiadać kontrolę nad postępowaniem związanym z ewentualnymi roszczeniami osób trzecich.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany § 7 ustępu 16 Wzoru umowy poprzez dodanie na końcu tego zapisu, po kropce, następującej części:

*„§ 7 ust. 10 Umowy co do obowiązków Zamawiającego i wyłączeń odpowiedzialności Wykonawcy stosuje się odpowiednio.”*

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie wyraża zgody na propozycję wykonawcy.

25.

Również w § 7 ustępie 17 Wzoru umowy przewidziany został obowiązek Wykonawcy w postaci zwolnienia z odpowiedzialności za naruszenie praw własności intelektualnej.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany § 7 ustępu 16 Wzoru umowy poprzez dodanie na końcu tego zapisu, po kropce, następującej części:

*„§ 7 ust. 10 Umowy co do obowiązków Zamawiającego i wyłączeń odpowiedzialności Wykonawcy stosuje się odpowiednio.”*

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie wyraża zgody na propozycję wykonawcy.

26.

W § 8 ustępie 1 Wzoru umowy ustanawiana jest gwarancja jakości na Oprogramowanie, przy czym zakresem gwarancji objęte są cele i oczekiwania Zamawiającego.

Wykonawca nie może udzielić gwarancji w tym zakresie, który pozostaje poza wpływem i wiedzą Wykonawcy oraz nie jest w żaden sposób wymierny.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany § 8 ustępu 1 Wzoru umowy w następujący sposób:

*„Wykonawca gwarantuje, że Oprogramowanie użytkowane w sposób prawidłowy jest zgodne z Umową, tj. realizuje cechy, funkcje i parametry opisane w Załączniku nr 1 do Umowy (Funkcjonalności Oprogramowania) i udziela Zamawiającemu gwarancji jakości na to Oprogramowanie.”*

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający dokonuje zmiany § 8 ust. 1 wzoru umowy:

*„Wykonawca gwarantuje, że Oprogramowanie jest zgodne z Umową, tj. realizuje cechy, funkcje i parametry opisane w Załączniku nr 1 do Umowy (Funkcjonalności Oprogramowania) i udziela Zamawiającemu gwarancji jakości na to Oprogramowanie.”*

27.

W § 8 ustępie 2 Wzoru umowy opisany został dalszy zakres gwarancji jakości na Oprogramowanie. W tym zakresie opis ten wykracza poza zakres gwarancji na zgodność Oprogramowania z umową, zgodnie z postulowaną zmianą § 8 ustępu 2 Wzoru umowy.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość wykreślenia § 8 ustępu 2 Wzoru umowy.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie wyraża zgody na propozycję wykonawcy.



28.

W § 8 ustępie 3 Wzoru umowy ustalony został okres gwarancji na 120 miesięcy kalendarzowych.

W tym zakresie Wykonawca wskazuje, że tak długi okres gwarancji nie przystaje do jej przedmiotu jakim jest oprogramowanie komputerowe.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany § 8 ustępu 3 Wzoru umowy w następujący sposób:

*„Jeżeli w okresie 3 miesięcy kalendarzowych, licząc od dnia podpisania przez Zamawiającego Protokołu Odbioru Końcowego, zostaną stwierdzone Błędy, Wykonawca usunie takie Błędy w ramach wynagrodzenia określonego w § 11 ust. 1 pkt 1 Umowy (okres gwarancji). Po upływie okresu gwarancji Błędy będą przez Wykonawcę usuwane w ramach usługi utrzymania za wynagrodzeniem określonym w § 11 ust. 1 pkt 4 Umowy.”*

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie wyraża zgody na propozycję wykonawcy.

29.

W § 8 ustępie 4 Wzoru umowy przewidziane zostały czasy usuwania błędów (SLA), które są niezgodne z czasami stosowanymi przez Wykonawcę.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany § 8 ustępu 4 Wzoru umowy w następujący sposób:

*„Wykonawca dokona usunięcia Błędu niezwłocznie, wg zasad określonych poniżej:*

<b>Kategoria Błędu</b>	<b>Czas reakcji (nie później niż)</b>	<b>Czas naprawy (nie później niż)</b>
<i>Błąd krytyczny</i>	4 h	3 dni robocze
<i>Błąd ważny</i>	4 h	21 dni roboczych
<i>Usterka</i>	4 h	30 dni roboczych

*od momentu zgłoszenia Błędu do Wykonawcy. W przypadku zgłoszenia Błędu w dniu wolnym od pracy, terminy wyrażone w godzinach bieżącej od godz. 8:00 pierwszego dnia roboczego po dniu zgłoszenia. Terminy wskazane w tabeli bieżącej zawsze w Godzinach Roboczych.”*

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie może zaakceptować proponowanej zmiany zapisu § 8 ustępu 4 Wzoru umowy.

U każdego z wykonawców czasy są odmienne, zatem dostosowanie postanowień umowy do czasów stosowanych przez każdego z wykonawców nie jest możliwe.

30.

W § 8 ustępie 6 Wzoru umowy wskazano, że po stronie Wykonawcy leży instalacja poprawek do Oprogramowania. W tym zakresie, obowiązek ten powinien natomiast obciążać Zamawiającego.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany § 8 ustępu 6 Wzoru umowy w następujący sposób:

*„Usunięcie Błędu obejmuje wsparcie dla użytkowników w zakresie Usunięcia Błędu, przy czym instalacja poprawek do Oprogramowania obciąża Zamawiającego.”*

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie wyraża zgody na propozycję wykonawcy



31.

W § 8 ustępie 11 Wzoru umowy przewidziano uprawnienie Zamawiającego do korzystania z uprawnień w zakresie rękojmi za wady Oprogramowania.

W tym zakresie w ocenie Wykonawcy uprawnienia rękojmi za wady oprogramowania nie przystają do specyfiki przedmiotu umowy w postaci programu komputerowego, który charakteryzuje się wysokim stopniem skomplikowania i dynamicznymi zmianami oraz mnogością czynników wpływających na jego funkcjonowanie.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany § 8 ustępu 11 Wzoru umowy w następujący sposób:

*„Strony niniejszym wyłączają w stosunku do Oprogramowania stosowanie przepisów o rękojmi za wady.”*

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie wyraża zgody na propozycję wykonawcy

32.

W związku z postulowaną zmianą § 8 ustępu 11 Wzoru umowy, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość wykreślenia § 8 ustępu 12 Wzoru umowy.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie wyraża zgody na propozycję wykonawcy

33.

W związku z postulowaną zmianą § 8 ustępu 11 i 12 Wzoru umowy, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany § 8 ustępu 13 Wzoru umowy w następujący sposób:

*„W zakresie nieuregulowanym w Umowie dotyczącym gwarancji jakości, zastosowanie znajdują przepisy wskazane w § 25 ust. 4 Umowy.”*

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie wyraża zgody na propozycję wykonawcy

34.

W związku z postulowaną zmianą § 8 ustępu 3 Wzoru umowy, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany § 9 ustępu 1 Wzoru umowy w następujący sposób:

*„Począwszy od dnia podpisania przez Strony pierwszego Protokołu Odbioru Częściowego Etapu do upływu 120 miesięcy od dnia podpisania ”*

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie wyraża zgody na propozycję wykonawcy.

35.

W § 9 ustępie 2 Wzoru umowy przewidziany został zakres usługi utrzymania, przy czym odnosi się on do zobowiązania Wykonawcy do zapewnienia niezawodnej i wydajnej eksploatacji Oprogramowania, czy zapewnienia bezpieczeństwa Oprogramowania. Z zapisu tego nie wynika natomiast jakie konkretnie prace Wykonawca powinien realizować w tym zakresie. Taka konstrukcja postanowienia umownego powoduje niepewność co do zakresu zobowiązania Wykonawcy.

Jednocześnie zobowiązanie do udzielania pomocy w uruchomieniu Oprogramowania po awarii określone w § 9 ustępie 2 punkcie 2) Wzoru umowy również może być bardzo szeroko rozumiane i pozwala na swobodną jego interpretację w kontekście konkretnych działań, które za tym stoją. W ocenie Wykonawcy jego wsparcie w tym zakresie powinno się ograniczać do wsparcia konsultacyjnego i merytorycznego, które wynika z punktu pierwszego tego ustępu.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany § 9 ustępu 2 Wzoru umowy w następujący sposób:



„W ramach usługi utrzymania Oprogramowania Wykonawca zobowiązuje się do:

- 1) udzielania Administratorom Zamawiającego bieżących konsultacji telefonicznych w zakresie eksploatacji Oprogramowania, w szczególności przez wyjaśnienia, diagnozy, porady i odpowiedzi na pytania związane z eksploatacją Oprogramowania w zakresie wdrożonych funkcjonalności,
- 2) wydawania Modyfikacji wynikających ze zmian w przepisach obowiązującego prawa,
- 3) usuwania Błędów po okresie gwarancji na zasadach opisanych w § 8 Umowy.”

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie wyraża zgody na propozycję wykonawcy

36.

W § 9 ustępie 5 Wzoru umowy przewidziana została procedura odbioru usług utrzymania świadczonych przez Wykonawcę. W tym zakresie jednak, z uwagi na fakt, że działania Wykonawcy w tym zakresie mają charakter świadczenia usług, a nie umowy o dzieło, procedura odbioru nie jest właściwą podstawą oceny realizacji umowy. Usługi obejmują

bowiem szereg działań realizowanych z dołożeniem należytej staranności i nie muszą przynieść żadnego materialnego rezultatu, który mógłby zostać poddany ocenie. Z tego względu wypłata wynagrodzenia za świadczenie usług utrzymania nie powinna być uzależniana od faktu dokonania odbioru przez Zamawiającego, a jedynie od tego czy usługi te były faktycznie świadczone. Ewentualne niezgodności z umową powinny być natomiast egzekwowane w drodze odpowiedzialności kontraktowej Wykonawcy.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość wykreślenia § 9 ustępu 5 Wzoru umowy.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie wyraża zgody na propozycję wykonawcy. W przypadku świadczenia usług potwierdzenie ich wykonania za pomocą protokołu odbioru usługi nie jest prawnie wykluczone.

37.

W § 9 ustępie 6 Wzoru umowy przewidziane zostały konsekwencje braku odbioru usługi utrzymania. Z uwagi natomiast na wskazaną w ramach postulowanej zmiany § 9 ustępu 5 Wzoru umowy niezasadność procedury odbiorowej w odniesieniu do świadczenia usług, w ocenie Wykonawcy ten zapis umowy powinien zostać wykreślony.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość wykreślenia § 9 ustępu 6 Wzoru umowy.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie wyraża zgody na propozycję wykonawcy

38.

W § 9 ustępie 7 Wzoru umowy przewidziany został obowiązek Wykonawcy wdrożenia na własny koszt i ryzyko nowej technologii w przypadku konieczności zastąpienia dotychczasowej technologii nową technologią.

Zobowiązanie to w przedstawionym kształcie odwołuje się do niejasnych przesłanek, jak np. konieczność przejścia na nową technologię. W efekcie zapis ten skutkuje istotnym ryzykiem powstania po stronie Wykonawcy poniesienia znacznych kosztów, których na dzień dzisiejszy nie da się przewidzieć. W tym zakresie Wykonawca nie powinien być obciążany ryzykiem rozwoju technologii czy interpretacji konieczności wymiany technologii użytej przy tworzeniu Oprogramowania.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość wykreślenia § 9 ustępu 7 Wzoru umowy.



### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie wyraża zgody na propozycję wykonawcy. Wykonawca może uniknąć ryzyka i kosztów, jeśli przez wskazany w umowie okres utrzyma wdrożoną technologię. Zamawiający nie może ponosić kosztów zmiany technologii, która będzie przeprowadzona z przyczyn leżących po stronie wykonawcy.

39.

§ 11 ustęp 2 Wzoru umowy zakłada, że wynagrodzenie za udzielenie licencji jest elementem wynagrodzenia za wdrożenie Oprogramowania. W działalności Wykonawcy jednak są to dwa rozbieżne przedmioty działalności Wykonawcy podlegające odrębnej wycenie. Licencja jest bowiem udzielana przez Wykonawcę na gotowe Oprogramowanie, które dopiero następnie jest wdrażane – wdrożenie odnosi się do licencjonowanego Oprogramowania.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany

§ 11 ustępu 1 Wzoru umowy poprzez zamienienie w punkcie 5) kropki na przecinek i dodanie po tym punkcie kolejnego punktu 6) o następującej treści:

*„wynagrodzenie za udzielenie licencji na Oprogramowanie na warunkach opisanych w Umowie w wysokości netto        zł”*

oraz możliwość zmiany § 11 ustępu 2 Wzoru umowy w następujący sposób:

*„Wynagrodzenie, o którym mowa w ust. 1 pkt 6 niniejszego paragrafu jest bezzwrotne i obejmuje wynagrodzenie z tytułu udzielenia przez Wykonawcę na rzecz Zamawiającego licencji na Oprogramowanie i sublicencji na oprogramowanie obce wymienione w załączniku numer 9 do Umowy na wszystkich polach eksploatacji określonych w § 7 Umowy oraz zezwolenie na wykonywanie praw zależnych, a także przeniesienie własności nośników. Wynagrodzenie za udzielenie zgodnie z § 7 Umowy licencji na pozostałe Efekty Działania Wykonawcy mieścić się będą w wynagrodzeniu z poszczególne zlecenia w ramach usług na rzecz rozwoju Oprogramowania.”*

### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie wyraża zgody na propozycję wykonawcy.

40.

W § 11 ustępie 4 Wzoru umowy przewidziane zostały podstawy wystawienia faktur za realizację poszczególnych elementów Umowy.

Podstawy te z jednej strony nie uwzględniają faktury z tytułu wynagrodzenia za udzielenie licencji, które zdaniem Wykonawcy powinno zostać wyodrębnione z wynagrodzenia za wdrożenie. Jednocześnie zgodnie z postulowanymi przez Wykonawcę zmianami, wynagrodzenie za usługi utrzymania nie powinno być zależne od procedury odbiorowej.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany

§ 9 ustępu 4 Wzoru umowy w następujący sposób:

*„Zamawiający zobowiązuje się zapłacić należne Wykonawcy wynagrodzenie z tytułu:*

- 1) Wdrożenia Oprogramowania – częściami, za każdy wykonany Etap, zgodnie z HRF, na podstawie Protokołu Odbioru Częściowego Etapu lub Protokołu Odbioru Końcowego,*
- 2) usług szkoleniowych – po wykonaniu każdej usługi, na podstawie Protokołu Odbioru Usługi Szkoleniowej,*
- 3) usługi utrzymania Oprogramowania – co trzy miesiące, z góry za każdy kolejny okres świadczenia usług utrzymania Oprogramowania, począwszy od dnia podpisania pierwszego Protokołu Odbioru Częściowego Etapu w odniesieniu do wynagrodzenia, o którym mowa w ust. 1 pkt 3 niniejszego paragrafu oraz począwszy od dnia podpisania Protokołu Odbioru Końcowego w odniesieniu do wynagrodzenia, o którym mowa w ust. 1 pkt 4 niniejszego paragrafu,*
- 4) usługi na rzecz rozwoju Oprogramowania – osobno, po wykonaniu każdego zlecenia, na podstawie Protokołu Odbioru Zmian, wskazanego w § 10 ust. 3 pkt 7 Umowy,*
- 5) udzielenia licencji – w całości na podstawie zawartej Umowy.”*



**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie wyraża zgody na propozycję wykonawcy.

41.

W § 11 ustępie 8 Wzoru umowy przewidziana została zgoda Wykonawcy na potrącenie kar umownych z wynagrodzeniem Wykonawcy. W tym zakresie Wykonawca nie może się zgodzić na takie potrącenie z uwagi na fakt, że prowadziłoby to do ograniczenia przepływów pieniężnych oraz *de facto* jednostronnego egzekwowania naliczanych kar umownych, niezależnie od faktu kwestionowania przez Wykonawcę ich zasadności.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość wykreślenia § 11 ustępu 8 Wzoru umowy.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie wyraża zgody na propozycję wykonawcy

42.

W § 13 ustępie 2 Wzoru umowy przewidziany został obowiązek Wykonawcy zapłaty kary nałożonej na Zamawiającego. Biorąc pod uwagę regulację ogólnego rozporządzenia o ochronie danych osobowych, Zamawiający nie powinien zostać obciążony karą pieniężną za naruszenia Wykonawcy, który w takim wypadku samodzielnie ponosi odpowiedzialność przed organem nadzorczym.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość wykreślenia § 13 ustępu 2 Wzoru umowy.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie wyraża zgody na propozycję wykonawcy.

43.

W § 14 ustępie 2 Wzoru umowy przewidziane zostało uprawnienie Zamawiającego do odstąpienia od umowy w określonych sytuacjach. W ocenie Wykonawcy zapis ten dopuszcza możliwość odstąpienia przez Zamawiającego od umowy również w sytuacjach niezawinionych przez Wykonawcę (np. w sytuacji opóźnienia we wdrożeniu Oprogramowania spowodowanego przez osobę trzecią, za którą Wykonawca ani Zamawiający nie ponoszą odpowiedzialności). Niezależnie od tego zapis ten zawiera w tym względzie postanowienia zbyt restrykcyjne w stosunku do instytucji odstąpienia od umowy, która cechuje się daleko posuniętymi konsekwencjami w sferze praw i obowiązków stron.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany § 14 ustępu 2 Wzoru umowy w następujący sposób:

*„Zamawiający ma prawo odstąpić od Umowy, zachowując roszczenia o zapłatę kar umownych z tytułu nienależytego wykonania Umowy, jeżeli Wykonawca dopuści się w sposób zawiniony istotnego naruszenia zobowiązań wynikających z Umowy w poniższych przypadkach, oraz nie usunie naruszenia w dalszym terminie co najmniej 30 dni wyznaczonym przez Zamawiającego w pisemnym wezwaniu do usunięcia naruszeń:*

- 1) *zwłoka w przedstawieniu HRF w stosunku do terminów określonych w § 2 ust. 5 niniejszej Umowy przekraczająca 90 dni;*
- 2) *zwłoka w wykonaniu przedmiotu Umowy, w zakresie terminów określonych w HRF, przekraczająca 90 dni lub zwłoka w wykonaniu przedmiotu Umowy w stosunku do terminu określonego w ust. 1 pkt 1 niniejszego paragrafu przekraczająca 90 dni.”*

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie wyraża zgody na propozycję wykonawcy. W ocenie Zamawiającego zapis nie konstytuuje dla Wykonawcy sugerowanego zagrożenia - jeśli Wykonawca posłuży się przy wykonywaniu umowy osobą trzecią, poniesie za jej działania odpowiedzialność cywilną na zasadach kodeksowych. Zamawiający musi zadbać o terminową realizację umowy i nie może odpowiadać za nieprawidłowo wybranego przez Wykonawcę podwykonawcę.



44.

W § 14 ustępie 6 Wzoru umowy przewidziane zostały konsekwencje odstąpienia w odniesieniu do licencji udzielonych przez Wykonawcę. Zważywszy jednak na fakt, że Wykonawca udziela licencji bezzwrotnych, zapis ten powinien brzmieć inaczej.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany § 14 ustępu 6 Wzoru umowy w następujący sposób:

*„W przypadku odstąpienia od Umowy przez którąkolwiek ze Stron, odstąpienie to pozostaje bez wpływu na udzielone na mocy niniejszej Umowy licencje i sublicencje, a Wykonawca zachowuje wynagrodzenie należne z tego tytułu.”*

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie wyraża zgody na propozycję wykonawcy.

45.

Podobnie jak w przypadku postulowanej zmiany § 14 ustępu 2 Wzoru umowy, również w § 15 ustępie 2 Wzoru umowy przewidziany został zapis stanowiący, że Wykonawca może ponosić odpowiedzialność za działania osób od niego niezależnych i na które nie ma wpływu. Wykonawca nie może się zgodzić na taki reżim odpowiedzialności.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany § 15 ustępu 2 Wzoru umowy w następujący sposób:

*„Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za opóźnienie w wykonaniu Umowy powstałe z przyczyn nieleżących po jego stronie.”*

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie wyraża zgody na propozycję wykonawcy.

46.

W § 15 ustępie 3 Wzoru umowy przewidziane zostały liczne kary umowne, na które jednak Wykonawca nie może się zgodzić. W tym zakresie Wykonawca dopuszcza wyłącznie karę umowną za zwłokę w starcie produkcyjnym Oprogramowania z przyczyn zawinionych przez Wykonawcę. Jednocześnie kara umowna przewidziana w tym względzie w § 15 ustępie 3 punkcie 3 musi zostać obniżona.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany § 15 ustępu 3 Wzoru umowy w następujący sposób:

*„Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną za zwłokę w wykonaniu Wdrożenia, które powstało z przyczyn zawinionych przez Wykonawcę – w wysokości 0,02% łącznego wynagrodzenia netto, o którym mowa w § 11 ust. 1 pkt 1 niniejszej Umowy, za każdy dzień opóźnienia w stosunku do terminu wyznaczonego w § 14 ust. 1 pkt 1 Umowy, lecz nie więcej niż 20% łącznego wynagrodzenia netto, o którym mowa w § 11 ust. 1 niniejszej Umowy.”*

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający zmienia § 15 ust. 3 pkt. 3-4 wzoru umowy:

- 3) opóźnienie w wykonaniu Wdrożenia, które powstało z przyczyn nieleżących po stronie Zamawiającego - w wysokości 0,025 % łącznego wynagrodzenia netto, o którym mowa w § 11 ust. 1 niniejszej Umowy, za każdy dzień opóźnienia w stosunku do terminu wyznaczonego w § 14 ust. 1 pkt 1 Umowy, lecz nie więcej niż 20 % łącznego wynagrodzenia netto, o którym mowa w § 11 ust. 1 niniejszej Umowy;
- 4) opóźnienie w wykonaniu Etapu, które powstało z przyczyn nieleżących po stronie Zamawiającego - w wysokości 0,025 % łącznego wynagrodzenia netto, o którym mowa w § 11 ust. 1 niniejszej Umowy, za każdy dzień opóźnienia w stosunku do terminu wyznaczonego w HRF, lecz nie więcej niż 20 % łącznego wynagrodzenia netto, o którym mowa w § 11 ust. 1 niniejszej Umowy;

47.

W § 15 Wzoru umowy nie zostały zamieszczone żadne zapisy dotyczące ograniczenia odpowiedzialności Wykonawcy.



W tym zakresie, z uwagi na specyfikę usług związanych z tworzeniem i modyfikowaniem programów komputerowych, a także w związku z wpływem oprogramowania komputerowego i sposobu jego wykorzystania na procesy biznesowe klientów, nie jest dla Wykonawcy dopuszczalne zawarcie umowy bez ograniczenia odpowiedzialności z tytułu jej realizacji.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany § 15 Wzoru umowy poprzez dodanie po ustępie 6 kolejnych ustępów o następującej treści:

- „7. Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za nieprawidłowe funkcjonowanie Oprogramowania powstałe na skutek niepoprawności treści, informacji i danych uzyskanych od Zamawiającego (w szczególności w zakresie ich prawdziwości i spójności) oraz wprowadzania do Oprogramowania zmian o treści żądanej przez Zamawiającego.
8. Wykonawca nie będzie odpowiedzialny za jakąkolwiek utratę lub zniszczenie danych powstałe wskutek braku mechanizmów archiwizacyjnych u Zamawiającego, na Zamawiającym bowiem spoczywa odpowiedzialność za posiadanie odpowiednich procedur umożliwiających uniknięcie jakiegokolwiek utraty lub uszkodzenia danych, chyba że utrata lub zniszczenie danych wynika z wyłącznej winy Wykonawcy, a Zamawiający przy dołożeniu należytej staranności nie mógł uniknąć utraty lub zniszczenia danych.
9. Odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu realizacji Umowy jest w każdym przypadku ograniczona do wysokości 100% wynagrodzenia, o którym mowa w § 11 ust. 1 Umowy, przy czym:
- 1) odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu nieprawidłowej realizacji Wdrożenia jest ograniczona do wysokości 100% wynagrodzenia, o którym mowa w § 11 ust. 1 pkt 1 Umowy,
  - 2) odpowiedzialność Wykonawcy związana z nieprawidłowym świadczeniem Usług Szkoleniowych jest ograniczona do wysokości 100% wynagrodzenia, o którym mowa w § 11 ust. 1 pkt 2 Umowy,
  - 3) odpowiedzialność Wykonawcy związana z nieprawidłowym świadczeniem usług utrzymania Oprogramowania jest ograniczona do wysokości 100% wynagrodzenia, o którym mowa w § 11 ust. 1 pkt 4 Umowy,
  - 4) odpowiedzialność Wykonawcy związana z nieprawidłowym świadczeniem usług rozwoju Oprogramowania jest ograniczona do wysokości 100% wynagrodzenia za zlecenie, z którym związane jest naruszenie Umowy,
  - 5) odpowiedzialność Wykonawcy związana z prawami własności intelektualnej, w tym z udzieleniem licencji, jest ograniczona do wysokości 100% wynagrodzenia, o którym mowa w § 11 ust. 1 pkt 6 Umowy.
10. Odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu realizacji niniejszej Umowy jest oparta na zasadzie winy i powinna uwzględniać stopień przyczynienia się przez Zamawiającego do wystąpienia szkody lub okoliczności, która tą szkodę spowodowała.
11. Strony uzgadniają, że odpowiedzialność Stron za utracone korzyści oraz szkody pośrednie zostaje niniejszym wyłączona.”

#### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający poprawia błąd polegający na błędnej numeracji ustępów w § 15 (po ustępie 3 był ustęp 5) i dodaje w § 15 wzoru umowy ust. 6 i 7 w brzmieniu:

„6. Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za nieprawidłowe funkcjonowanie Oprogramowania powstałe na skutek niepoprawności treści, informacji i danych uzyskanych od Zamawiającego (w szczególności w zakresie ich prawdziwości i spójności) oraz wprowadzania do Oprogramowania zmian o treści żądanej przez Zamawiającego.

7. Wykonawca nie będzie odpowiedzialny za jakąkolwiek utratę lub zniszczenie danych powstałe wskutek braku mechanizmów archiwizacyjnych u Zamawiającego, na Zamawiającym bowiem spoczywa odpowiedzialność za posiadanie odpowiednich procedur umożliwiających uniknięcie jakiegokolwiek utraty lub uszkodzenia danych, chyba że utrata lub zniszczenie danych wynika z wyłącznej winy Wykonawcy, a Zamawiający przy dołożeniu należytej staranności nie mógł uniknąć utraty lub zniszczenia danych.”

Na dodanie pozostałych ustępów Zamawiający nie wyraża zgody.



48.

W § 19 ustępie 1 Wzoru umowy przewidziane zostały przypadki zmiany wysokości wynagrodzenia Wykonawcy ustalonego umową. Okoliczności te nie wskazują natomiast na sytuację zmiany zakresu Wdrożenia w trakcie realizacji umowy, np. na skutek przedstawionych przez Zamawiającego nowych oczekiwań lub wymagań.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany § 19 ustępu 1 Wzoru umowy poprzez dodanie po punkcie 2) punktu 3) o następującej treści:

*„3) zmiany zakresu Umowy, w tym w szczególności zmiany zakresu Wdrożenia powodującego zwiększenie pracochłonności po stronie Wykonawcy,”*

oraz dodanie po ustępie 4 nowego ustępu 4a o następującej treści:

*„W przypadku zmiany, o której mowa w ust. 1 pkt 3, wynagrodzenie Wykonawcy ulegnie zmianie o kwotę odpowiadającą zwiększeniu pracochłonności po stronie Wykonawcy obliczonego poprzez odniesienie pracochłonności Wdrożenia przed zmianą jego zakresu do pracochłonności Wdrożenia po zmianie zakresu.”*

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie wyraża zgody na propozycję wykonawcy.

49.

W § 19 ustępie 11 Wzoru umowy przewidziana została waloryzacja wynagrodzenia Wykonawcy z tytułu świadczenia usług utrzymania oraz usług rozwoju. Zapis ten przewiduje jednak, że waloryzacja nie zostanie dokonana jeżeli wzrost wskaźnika nie przekroczy 0,5% w stosunku do poprzedniego roku.

W praktyce oznacza to, że jeżeli w ciągu kolejnych lat wskaźnik wzrostu będzie oscylował w granicach zbliżonych do 0,5%, jednakże nie będzie tego poziomu przekraczał, to z upływem czasu, pomimo faktycznego wzrostu cen i usług konsumpcyjnych, waloryzacja wynagrodzenia Wykonawcy będzie sztucznie zatrzymana.

Mając to na uwadze, kierujemy do Zamawiającego pytanie czy dopuszcza możliwość zmiany ostatniego zdania § 19 ustępu 11 Wzoru w następujący sposób:

*„Waloryzacja nie zostanie dokonana jeżeli zagregowany wskaźnik wzrostu nie przekroczy 0,5% w stosunku do roku, w którym ustalona została aktualnie obowiązująca wysokość wynagrodzenia Wykonawcy.”*

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Tak. Zamawiający zmienia ostatnie zdanie § 19 ust. 11 wzoru umowy:

*„Waloryzacja nie zostanie dokonana jeżeli zagregowany wskaźnik wzrostu nie przekroczy 0,5% w stosunku do roku, w którym ustalona została aktualnie obowiązująca wysokość wynagrodzenia Wykonawcy.”*

KIEROWNIK  
Działu Zamówień Publicznych  
  
mgr Jarosław Lisewski



