

Nr sprawy AZP-240/PN-p221/020/2019 - 618

Wykonawcy zainteresowani postępowaniem

Data 08.11.2019 r.

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego o wartości szacunkowej przekraczającej 221 000 EURO prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn. **Dostawa wraz z wdrożeniem i wsparciem technicznym zintegrowanego systemu informatycznego zarządzania zasobami dla Biblioteki Uniwersyteckiej Katolickiego Uniwersytetu Lubelskiego Jana Pawła II**

WYJAŚNIENIA ORAZ MODYFIKACJA TREŚCI SIWZ

Katolicki Uniwersytet Lubelski Jana Pawła II - działając na podstawie art. 38 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r., poz. 1843 z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą Pzp”, informuje, że w dn. 11.10.2019 r. oraz 17.10.2019 r. wpłynęły zapytania od Wykonawców dotyczące zapisów Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia. Poniżej podano treść zapytań i odpowiedzi do wiadomości Wykonawców, bez ujawniania źródła zapytania.

WNIOSEK O WYJAŚNIENIE TREŚCI SIWZ:

W Wymaganiach ogólnych pkt. IX Opisu przedmiotu zamówienia Zamawiający wymaga: IX. Dostarczony system informatyczny musi spełniać minimum następujące wymagania: ... 8) zapewniać pełne i kompleksowe wsparcie informatyczne w zakresie współpracy Biblioteki Katolickiego Uniwersytetu Lubelskiego Jana Pawła II z innymi bibliotekami, w szczególności system powinien umożliwiać ścisłą współpracę w systemie OMNIS Biblioteki Narodowej, zgodnie z porozumieniem zawartym między Biblioteką Narodową a Katolickim Uniwersyteckim Lubelskim Jana Pawła II. Sygnity Business Solutions S.A. ul. Dąbrowskiego 12, 65-021 Zielona Góra, tel.: (68) 416 25 00, fax: (68) 416 25 01 www.sygnitysbs.pl VIII Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego, Nr KRS 0000037912. Wysokość kapitału zakładowego: 3 025 920 zł w całości wpłacony. NIP 929-009-43-26 REGON 970017044 Zamawiający nie wskazał jednoznacznie z jakim porozumieniem ma być zgodne ww. wymaganie. Zakładamy, że porozumieniem, o którym mowa w powyższym wymaganiu jest porozumieniem opublikowanym na stronie www Zamawiającego pod adresem: http://www.bu.kul.pl/files/072/pdf-y/komunikat_bn_kul.pdf. Porozumienie to wskazuje głównie na obszary współpracy merytorycznej, nie zaś informatycznej. Natomiast w powyżej cytowanym wymaganiu jest mowa o „pełnym i kompleksowym wsparciu informatycznym” dostarczanego systemu informatycznego w ramach niniejszego postępowania. W związku z powyższym mając na względzie zachowanie zasady równego traktowania Wykonawców zwracamy się z prośbą do Zamawiającego o doprecyzowanie:

Pytanie 1: Które z postanowień porozumienia wymagają zaangażowania dostarczanego systemu informatycznego?

Pytanie 2: Jakże konkretnie usługi/interfejsy dostarczany system informatyczny musi udostępnić?

Pytanie 3: W których z tych postanowień dostarczany system informatyczny musi skorzystać z usług/interfejsów systemów informatycznych Biblioteki Narodowej? Prosimy o szczegółowe wylistowanie tychże usług/interfejsów.

Pytanie 4: Na jakich zasadach licencyjnych Zamawiający będzie korzystać z usług/interfejsów systemów informatycznych Biblioteki Narodowej?

Pytanie 5: Jeśli dostarczany system informatyczny ma korzystać/konsumować usługi i interfejsy systemów informatycznych Biblioteki Narodowej, to prosimy o wskazanie gdzie zamieszczona jest dokumentacja tychże usług/interfejsów lub przekazanie jej na adres (dane utajnione ze względu na możliwość wskazania Wykonawcy zainteresowanego postępowaniem).

Powyższe informacje są dla Wykonawcy krytyczne z punktu widzenia właściwego oszacowania nakładu pracy, jaki musi uwzględnić Wykonawca w swojej ofercie, aby móc rzetelnie określić jej kształt, w tym wartość. Aktualne brzmienie opisu przedmiotu zamówienia uniemożliwia złożenie oferty.

Jednocześnie uprzejmie przypominamy, że zgodnie z art. 29 ustawy prawo zamówień publicznych opis przedmiotu zamówienia nie może nawet w części być dorożumiany lub niepełny. Rangę powołanego artykułu dla fundamentalnej zasady

pzp, jaką niewątpliwie jest zasada konkurencji, podkreślała w swych Krajowa Izba Odwoławcza stwierdzając m.in., że „Zamawiający ma obowiązek opisać przedmiot zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty. Przy czym należy pamiętać, że opis ten ma być zrozumiały nie tylko dla zamawiającego, ale przede wszystkim dla wykonawców pragnących wziąć udział w postępowaniu i dla każdego w nich - z założenia - w ten sam sposób, aby mogli oni złożyć oferty porównywalne między sobą oraz odpowiadające potrzebom zamawiającego” (KIO 1146/18). Wobec powyższego prosimy o niezwłoczne, szczegółowe odpowiedzi na ww. pytania dotyczące przedmiotu zamówienia oraz przychylenie się do przekazanych wniosków o udostępnienie dokumentacji

Odpowiedź 1: Zamawiający informuje, iż zaangażowania wymagają co najmniej dziedziny związane z zapewnieniem nowoczesnych form dostępu do zasobów dorobku nauki i kultury polskiej i światowej, ze szczególnym uwzględnieniem punktu 2 - „wzajemne wspieranie inicjatyw i działań zmierzających do zapewnienia kompletności zgromadzonych zbiorów zgodnie z zadaniami i polityką gromadzenia każdej z Bibliotek” oraz punktu 3 – „rozwijanie i łączenie zasobów informacyjnych obu Bibliotek”.

Odpowiedź 2: Zamawiający informuje, że do zintegrowanej wyszukiwarki OMNIS mogą przystąpić wszystkie zainteresowane instytucje bez względu na typ i wykorzystywany system biblioteczny. System musi zapewnić udostępnienie danych źródłowych katalogu bibliotecznego Zamawiającego do projektu „e-usługi OMNIS” za pomocą API lub protokołu OAI-PMH. Nie jest możliwe wykorzystanie protokołu Z39.50.

Odpowiedź 3: Zamawiający informuje, że system musi zapewnić udostępnienie danych źródłowych katalogu bibliotecznego Zamawiającego do projektu „e-usługi OMNIS” za pomocą API lub protokołu OAI-PMH.

Odpowiedź 4: Zgodnie z informacjami otrzymanymi od Biblioteki Narodowej, Zamawiający wskazuje, iż wszystkie usługi w ramach projektu „e-usługa” OMNIS będą świadczone bezpłatnie dla każdej instytucji i użytkowników indywidualnych. Zamawiający nie posiada szczegółowych informacji na temat zasad licencyjnych systemów informatycznych Biblioteki Narodowej.

Odpowiedź 5: Zamawiający nie otrzymał ze strony Biblioteki Narodowej dokumentacji API systemów informatycznych, ani informacji na temat udostępnienia dokumentacji na stronach internetowych, poza stronami Biblioteki Narodowej: <https://www.bn.org.pl/projekty/omnis/faq>, <https://www.bn.org.pl/projekty/omnis/e-isbn> oraz <https://www.bn.org.pl/projekty/omnis/multiwyszukiwarka>

Zamawiający potwierdza, że tekst porozumienia z Biblioteką Narodową znajduje się na stronie www Zamawiającego pod adresem: http://www.bu.kul.pl/files/072/pdf-y/komunikat_bn_kul.pdf.

Potwierdza również, że porozumienie to wskazuje głównie na obszary współpracy merytorycznej, nie zaś informatycznej. Biblioteka Narodowa realizuje projekt „e-usługa OMNIS”, w ramach którego uruchomiła m. in. zintegrowaną wyszukiwarkę oraz repozytorium wydawnicze e-ISBN. Zgodnie z zamierzeniem BN, dzięki OMNIS powstał jeden punkt dostępu do zbiorów polskich bibliotek oraz do aktualnej oferty rynku wydawniczego w Polsce. Ponieważ konferencja podsumowująca projekt odbyła się 10 września 2019 r., do chwili obecnej nie były prowadzone rozmowy z Biblioteką Narodową na temat rozwiązań ani standardów technicznych.

Zamawiający wymaga, by przedmiot zamówienia publicznego umożliwiał przystąpienie do projektu „e-usługi OMNIS”. Szczegóły techniczne dotyczące sposobu integracji zostały przedstawione na stronie [www: https://www.bn.org.pl/projekty/omnis/faq](https://www.bn.org.pl/projekty/omnis/faq)

Pytanie 6:

Potrzeba wyjaśnień treści SIWZ i modyfikacje wskazanych fragmentów związana jest z faktem, że dokumentacja postępowania wyraźnie wskazuje na przyjęcie przez Zamawiającego rozwiązań w modelu SaaS, jednocześnie postanowienia zawarte w SIWZ w tym we wzorze umowy wskazują, że Zamawiający oczekuje dostarczenia w ramach realizacji zamówienia spersonalizowanego systemu informatycznego, natomiast niektóre postanowienia zawarte we wzorze umowy wykraczają poza możliwość realizacji zamówienia w modelu SaaS opartym na chmurze.

Wzór umowy zawarty w dokumentacji postępowania, w ocenie Wykonawcy nie zawiera wszystkich niezbędnych szczegółowych postanowień obejmujących model SaaS, oraz zwyczajowych postanowień dotyczących realizacji umów w branży SaaS, jednocześnie wzór umowy zawiera szereg niestandardowych i nadmiernych warunków, które powodują że

złożenie oferty w postępowaniu może być dla wielu podmiotów zdolnych do wykonania zamówienia niemożliwe z uwagi właśnie na treść niektórych postanowień zawartych we zwróconej umowie.

Mając na uwadze powyższe Wykonawca zwraca się z wnioskiem o dokonanie zmian w SIWZ w celu umożliwienia wzięcia udziału w postępowaniu większej licznie zainteresowanych podmiotów – dostawców usług SaaS opartych na chmurze.

Wymagania ogólne, punkt IV

Wykonawca dostarcza system multitenant SaaS, wydajność tego systemu jest zgodna z ujednoliconą umową o gwarantowanym poziomie usług Service Level Agreement (SLA) stosowaną przez wszystkich klientów kontrahenta. Ze względu na specyficzny charakter rozwiązania SaaS, jako usługi świadczonej w ramach tego samego środowiska wielu klientom, nie ma możliwości przeprowadzenia testów wydajnościowych, jak ma to miejsce w przypadku rozwiązań z instalacją lokalną.

Wykonawca zwraca się z prośbą, o usunięcie z punkcie IV Wymagań Ogólnych informacji o czynności polegającej na wykonaniu testów wydajnościowych, poprzez nadanie mu brzmienia:

"Wdrożenie rozumiane jest jako ciąg następujących po sobie lub występujących równolegle czynności takich jak: dostawa, instalacja, konfiguracja oprogramowania, przygotowanie danych testowych, wykonanie testów weryfikacyjnych, przygotowanie szablonów oraz scenariuszy testowych, współudział w testach akceptacyjnych, opracowanie i dostarczenie dokumentacji technicznej i użytkownika, przeprowadzenie migracji i ładowania danych, przeprowadzenie prezentacji funkcjonalności systemu oraz szkolenie pracowników Zamawiającego oraz świadczenie usług asysty technicznej na etapie uruchomienia systemu celem doprowadzenia do normalnej, prawidłowej eksploatacji systemu. "

Odpowiedź 6: Intencją Zamawiającego nie jest przeprowadzanie testów wydajnościowych środowiska, ale aplikacji webowej. Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie punktu o którym mowa w zapytaniu.

Pytanie 7:

Wymagania ogólne punkt IX, podpunkt 8)

Bardzo szczegółowa analiza systemowa, z uwzględnieniem omówienia i dokumentowania procesów biznesowych klienta z wykorzystaniem języka BPMN, nie jest zwyczajowo elementem zamówienia na wdrożenie systemu multitenant SaaS. Wykonanie takiej analizy nie mieści się w zakresie i ramach czasowych wdrożenia systemu. Wstępna analiza przedwdrożeniowa powinna być ograniczona do pytań związanych z wdrażanym rozwiązaniem SaaS, a jej wyniki udokumentowane w odpowiednich formularzach i dokumentach. Nie widzimy możliwości uwzględnienia w ramach analizy przedwdrożeniowej omówienia i dokumentowania procesów biznesowych z wykorzystaniem języka BPMN.

Tym samym Wykonawca wnosi o dokonanie modyfikacji w treści punktu IX, podpunkt 8) Wymagań Ogólnych, w następujący sposób:

8) analiza przedwdrożeniowa (analiza procesów, odzwierciedlona w przygotowanych formularzach wdrożeniowych, służących odpowiedniej konfiguracji systemu).

Odpowiedź 7: Zamawiający dokonuje modyfikacji SIWZ w następujący sposób:

I) Miejsce gdzie znajduje się zmieniany tekst: Załącznik nr 1 do SIWZ/ Wymagania ogólne/punkt IX/podpunkt 8):

TREŚĆ PRZED MODYFIKACJĄ:

8. analiza przedwdrożeniowa (analiza procesów zawierająca opis z wykorzystaniem języka BPMN)

TREŚĆ PO MODYFIKACJI:

8. analiza przedwdrożeniowa (analiza procesów, odzwierciedlona w przygotowanych formularzach wdrożeniowych, służących pozwalającej na jego prawidłowe wdrożenie i eksploatację konfiguracji systemu).

Pytanie 8:

Wymagania ogólne punkt XXIII

W punkcie XI Opisu Przedmiotu Zamówienia "Wykonawca jest zobowiązany do uruchomienia i wdrożenia oferowanego systemu informatycznego we własnej infrastrukturze sprzętowej i sieciowej".

Następnie w punkcie XIX jest informacja dotycząca szkoleń i warsztatów funkcjonalnych, z koniecznością przeprowadzenia części z nich w siedzibie Zamawiającego.

Wykonawca zwraca się o wyjaśnienie jak w tej sytuacji rozumieć zapis z punktu XXIII o treści "Realizacja przedmiotu zamówienia odbywać się będzie w siedzibie Zamawiającego". Z treści innych punktów wynika, że część zadań będzie realizowana zdalnie, co jest jak najbardziej wskazane, a część w siedzibie Zamawiającego.

Tym samym Wykonawca wnosi o usunięcie punktu XXIII w całości.

Odpowiedź 8: Zgodnie z wymaganiami Zamawiającego, system musi być uruchomiony i wdrożony we własnej infrastrukturze sprzętowej i sieciowej Wykonawcy (Punkt XI). Część szkoleń i warsztatów będzie prowadzona w siedzibie Zamawiającego.

Zamawiający dokonuje modyfikacji SIWZ w następujący sposób:

I) Miejsce gdzie znajduje się zmieniany tekst: Załącznik nr 1 do SIWZ/ Wymagania ogólne/punkt XXIII):

TREŚĆ PRZED MODYFIKACJĄ:

XXIII. Realizacja przedmiotu zamówienia odbywać się będzie w siedzibie Zamawiającego.

TREŚĆ PO MODYFIKACJI:

XXIII. Realizacja przedmiotu zamówienia odbywać się będzie zdalnie oraz w siedzibie Zamawiającego.

Pytanie 9:

Wzór umowy § 1 ustęp 8 PRZEDMIOT UMOWY

Wykonawca rozumie, że postępowanie prowadzone jest w języku polskim, tym samym dokumentacja postępowania, w tym wzór umowy, jak również komunikacja z Zamawiającym na etapie postępowania jest prowadzona w języku polskim, jednocześnie Wykonawca zwraca się do Zamawiającego z wnioskiem o dopuszczenie na etapie realizacji umowy możliwości komunikacji oraz sporządzania dokumentacji w języku angielskim.

Tym samym Wykonawca wnosi o dokonanie modyfikacji w treści § 1 ust. 8 wzoru umowy w następujący sposób:

" 8. Strony ustalają, iż językiem umowy i językiem stosowanym podczas realizacji przedmiotu umowy jest język polski lub język angielski. Zasada ta dotyczy całej komunikacji pomiędzy Stronami oraz dostarczanej przez Wykonawcę dokumentacji i oświadczeń."

Odpowiedź 9: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację o której mowa w zapytaniu. Zamawiający dopuszcza możliwość przekazania dokumentów technicznych związanych z realizacją zawartej umowy.

Pytanie 10:

Wzór umowy § 1 PRZEDMIOT UMOWY ustęp 12 pkt. 2 II etap – wsparcie i asysta techniczna, obejmuje, tiret 2

W odniesieniu do wymagań funkcjonalnych Zamawiającego, w których Zamawiający wymaga codziennej kopii zapasowej, Wykonawca wnosi o wyjaśnienie i doprecyzowanie przez Zamawiającego, że tzw. Kopie zapasowe mają być wykonywane na serwerach w chmurze Wykonawcy jako nieodłączna część rozwiązania SaaS w chmurze.

Tym samym Wykonawca wnosi o usunięcie w całości ze wzoru umowy postanowienia zawartego w § 1 ust. 12 pkt 2 tiret 2 w brzmieniu: "wykonywanie kopii zapasowych tzw. backup w formatach otwartych, na serwery Zamawiającego w sposób, w terminach i cyklach ustalonych na etapie analizy przedwdrożeniowej i zatwierdzonych przez Zamawiającego;"

Odpowiedź 10: Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie postanowienia o którym mowa w zapytaniu. Polityka zabezpieczania danych przewidziana przez Zamawiającego uwzględni dwa elementy: 1) tworzenie kopii zapasowych w infrastrukturze chmurowej Wykonawcy oraz 2) wykonywanie kopii zapasowych w formatach otwartych (np. xml, json), a następnie przesłanie ich na serwer wskazany przez Zamawiającego.

Pytanie 11:

Wzór umowy § 1 PRZEDMIOT UMOWY ustęp 12 i 13

Wykonawca wskazuje, że jako profesjonalista dostarcza system SaaS dla wielu użytkowników i system ten jest identyczny dla wszystkich klientów. Opracowywanie nowych funkcji i aktualizacji jest ciągłe i zapewniane wszystkim klientom bezpłatnie w tym samym czasie.

W związku z tym Wykonawca nie może dokonywać modyfikacji i zmian w systemie SaaS zgodnie z konkretnymi potrzebami każdego Klienta. Mając na uwadze powyższe Wykonawca wnioskuję o usunięcie w całości następujących postanowień ze wzoru umowy:

Usunięcie § 1 ust. 12 pkt 2 tiret 4

“wprowadzanie modyfikacji i zmian w dostarczonym systemie informatycznym zgodnie z potrzebami Użytkowników, rozliczanych przy pomocy osobo/roboczogodzin”.

Usunięcie w całości § 1 ust. 13 w brzmieniu:

“13. Wykonawca oświadcza, że w okresie wsparcia technicznego modyfikacje i zmiany w dostarczonym systemie informatycznym będą dokonywane zgodnie z potrzebami Użytkowników i rozliczane w postaci roboczogodzin. Maksymalna ilość osobo/roboczogodzin wynosi 500 i będzie wykorzystywana w zależności od potrzeb Zamawiającego, na podstawie sukcesywnych zleceń dokonywanych przez uprawnionego przedstawiciela Zamawiającego. Zamawiający w przypadku braku pojawiających się potrzeb, zastrzega sobie możliwość niezrealizowania tej części przedmiotu umowy, przy czym brak wykorzystania tej części przedmiotu umowy nie będzie podstawą do żądania przez Wykonawcę prawa do rekompensaty.”

Odpowiedź 11: Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie postanowień, o których mowa w zapytaniu. Wskazane punkty odnoszą się do tych elementów aplikacji, które są dostosowywane do indywidualnych preferencji Zamawiającego, np. interfejsu, grafiki, identyfikacji wizualnej itp. oraz danych. Ponadto Zamawiający przewidział pulę godzin na podstawie odrębnych zleceń i zastrzega sobie możliwość nie zrealizowania tej części przedmiotu umowy.

Pytanie 12:

Wzór umowy § 3 OBOWIĄZKI WYKONAWCY ustęp 4 pkt 2

Zamawiający w treści par. 3 wzoru umowy wskazuje, że oczekuje do 2500 kont użytkowników:

“2) dostęp do funkcjonalności i możliwość korzystania z oprogramowania zainstalowanego w środowisku sprzętowo – systemowym Wykonawcy dla maksymalnie 2500 kont użytkowników.”

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie tej liczby kont użytkowników - 2500, jako że w załączniku nr 1 do SIWZ - Opis przedmiotu zamówienia – punkt XV, Zamawiający wskazał, że zakres migracji obejmie co najmniej 86 użytkowników, a w punkcie XVII – wskazał na 70 użytkowników.

Wykonawca wskazuje, że liczba „kont użytkowników” / „kont imiennych” jest jednym z kluczowych parametrów wyceny oferty, podobnie jak inne wskaźniki wielkości, takie jak liczba rekordów.

Tym samym Wykonawca wnosi o wyjaśnienie dlaczego we wzorze umowy wskazana jest liczba 2500 kont użytkowników, oraz jednoznaczne wskazanie, jakiej ilości kont oczekuje Zamawiający?

Odpowiedź 12: Zamawiający usuwa zapis o którym mowa w zapytaniu.

Pytanie 13:

Wzór umowy § 3 OBOWIĄZKI WYKONAWCY ustęp 5

Wykonawca dostarcza system multitenant SaaS, wydajność tego systemu jest zgodna z ujednoliconą umową o gwarantowanym poziomie usług Service Level Agreement (SLA) stosowaną przez wszystkich klientów kontrahenta.

Wykonawca wnioskuję o zmianę brzmienia postanowienia umownego zawartego w § 3 ust. 5 w następujący sposób:

“Wykonawca zobowiązuje się do terminowego i starannego wykonania przedmiotu umowy, zgodnie z umową SLA, przy uwzględnieniu profesjonalnego charakteru działalności, mając na uwadze, iż rezultatem prac wykonywanych w ramach niniejszej umowy jest produkt wytworzony zgodnie z wymaganiami Zamawiającego oraz postanowieniami niniejszej umowy.”

Odpowiedź 13: Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie postanowienia, o którym mowa w zapytaniu.

Pytanie 14:

Wzór umowy § 3 OBOWIĄZKI WYKONAWCY ustęp 10b

Ponieważ wdrożenie systemu wymaga zaangażowania Zamawiającego i jego personelu, tym samym możliwość dotrzymania przez Wykonawcę uzgodnionych terminów jest wysoce zależna od terminowej realizacji przez Zamawiającego jego obowiązków związanych z realizacją umowy, w tym dostarczania Wykonawcy niezbędnych materiałów, dokumentacji, informacji.

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o zmianę treści § 3 ust. 10b w następujący sposób:

“10 b) Wykonawca zobowiązuje się wykonywać zadania przypisane mu w uzgodnionym planie realizacji umowy zgodnie z harmonogramem w nim określonym, zaś strony uznają, że terminowe wykonanie zadań oraz komunikacja i współpraca

między Wykonawcą a Zamawiającym są niezbędne do powodzenia i terminowości wdrożenia systemu i zdolności Wykonawcy do dotrzymania wyznaczonych terminów.”

Odpowiedź 14: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację o której mowa w zapytaniu. Szczegółowe terminy dotyczące realizacji poszczególnych czynności wdrożenia systemu będą odrębnie ustalone pomiędzy Zamawiającym i Wykonawcą po zawarciu umowy.

Pytanie 15:

Wzór umowy § 3 OBOWIĄZKI WYKONAWCY ustępy 12,13,14

Wykonawca akceptuje zasady odpowiedzialności Wykonawcy związane z ewentualnymi roszczeniami osób trzecich wynikających z naruszenia praw własności intelektualnej lub przemysłowej, określone przez Zamawiającego w § 3 ust. 12, 13 i 14.

Jednocześnie Wykonawca wnioskuję o uzupełnienie §3 wzoru umowy poprzez dodanie ust. 15 w brzmieniu:

“15. W związku ze zobowiązaniami określonymi w ustępach 12, 13 i 14:

1) Zamawiający powinien niezwłocznie przekazać informację do Wykonawcy o wystąpieniu podmiotu trzeciego z roszczeniem przeciwko Zamawiającemu.

2) Zamawiający przyznaje Wykonawcy wyłączne uprawnienie do prowadzenia sprawy w związku z roszczeniem, w tym do samodzielnego podjęcia decyzji o wejściu w spór lub zaspokojenie takiego roszczenia podmiotu trzeciego;

3) Zamawiający gwarantuje zapewnienie pełnej współpracy z Wykonawcą w sporze o roszczenie lub przy zawarciu ugody, prowadzonych na koszt Wykonawcy, oraz wstrzymanie się z podejmowaniem jakichkolwiek działań, które mogłyby w sposób niekorzystny wpłynąć na sytuację Wykonawcy w ewentualnym sporze o roszczenie lub w dążeniach do zakończenia sporu i zawarcia ugody.

4) Jeżeli usługa SaaS stanie się przedmiotem roszczenia lub, zdaniem Wykonawcy, może stać się przedmiotem roszczenia, Wykonawca może, na swój koszt oraz opcjonalnie albo: (a) wymienić lub zmodyfikować usługę SaaS w sposób, który nie będzie naruszał praw osób trzecich, przy zachowaniu równoważnej funkcjonalności systemu; (b) zapewnić Zamawiającemu prawo do dalszego korzystania z usługi SaaS zgodnie z niniejszą Umową; lub (c) rozwiązać niniejszą Umowę i zwrócić Zamawiającemu, proporcjonalnie, kwotę wszelkich Opłat abonamentowych, które Wykonawca otrzymał od Zamawiającego, za okres między datą rozwiązania umowy a wygaśnięciem okresu subskrypcji, za który została uiszczona opłata abonamentowa.”

6

Odpowiedź 15: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację o której mowa w zapytaniu.

Pytanie 16:

Wzór umowy § 5 ZASADY REALIZACJI I ETAPU UMOWY

Wdrożenie jest wspólnym wysiłkiem Wykonawcy i Zamawiającego współpracujących zgodnie z metodologią chmury Wykonawcy w celu zapewnienia pomyślnego wdrożenia. Proces wdrażania systemu SaaS i świadczenia usług musi być zgodny z metodologią projektów SaaS, co potwierdza doświadczenie Wykonawcy i prawidłowe wdrożenie tego systemu przez Wykonawcę u ponad 1000 klientów w różnych konfiguracjach, strefach czasowych i językach. Wykonawca sugeruje, aby Umowa przewidywała możliwość uzgodnienia przez Strony Załącznika w zakresie “Usług Wdrożeniowych”.

W związku z tym Wykonawca wnosi do Zamawiającego o wyrażenie zgody na zastąpienie § 5 wzoru umowy następującym brzmieniem:

„Wykonawca zapewni Zamawiającemu usługi wdrożeniowe określone w załączniku nr do niniejszej Umowy („ Usługi wdrożeniowe ”). Strony wspólnie uzgodnią odpowiedni harmonogram realizacji wyżej wymienionych usług.”

Odpowiedź 16: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację o której mowa w zapytaniu.

Pytanie 17:

Wzór umowy § 6 ZASADY REALIZACJI II ETAPU UMOWY ustępy 2-14

Wykonawca wskazuje, że w ramach realizacji usług SaaS, usługi te są świadczone wszystkim klientom na podstawie jednolitej umowy SLA, którą dysponuje Wykonawcy. Jest to jednolity wzór dla wszystkich klientów w praktyce Wykonawcy nie ma specjalnych umów SLA dla określonych klientów. Ponadto wszystkie aktualizacje, modyfikacje i zmiany są dostarczane

wszystkim klientom w ramach usług SaaS. tym samym nie ma praktyki świadczenia konkretnych zmian dla konkretnych klientów.

W związku z powyższym Wykonawca zwraca się do Zamawiającego o wyrażenie zgody na usunięcie ze wzoru umowy § 6 ust. 2-14 i zastąpienie ich Umową SLA Wykonawcy, poprzez wprowadzenie do wzoru umowy następującej treści w §6 „Wykonawca będzie świadczył Zamawiającemu Usługę SaaS zgodnie z Umową Service Level Agreement określoną w załączniku do Umowy („SLA”). Ponadto Wykonawca zapewni Zamawiającemu bieżące usługi wsparcia związane z Usługą SaaS, jak określono w umowie SLA („Usługi wsparcia”). Wykonawca zapewni dostęp do całej odpowiedniej dokumentacji dotyczącej poprawek, wydań lub aktualizacji usługi SaaS.”

Odpowiedź 17: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację o której mowa w zapytaniu.

Pytanie 18:

Wzór umowy § 6 ZASADY REALIZACJI II ETAPU UMOWY ustępy 2-14

Wykonawca wskazuje, że w ramach realizacji usług SaaS, usługi te są świadczone wszystkim klientom na podstawie jednolitej umowy SLA, którą dysponuje Wykonawcy. Jest to jednolity wzór dla wszystkich klientów w praktyce Wykonawcy nie ma specjalnych umów SLA dla określonych klientów. Ponadto wszystkie aktualizacje, modyfikacje i zmiany są dostarczane wszystkim klientom w ramach usług SaaS. tym samym nie ma praktyki świadczenia konkretnych zmian dla konkretnych klientów.

W związku z powyższym Wykonawca zwraca się do Zamawiającego o wyrażenie zgody na usunięcie ze wzoru umowy § 6 ust. 2-14 i zastąpienie ich Umową SLA Wykonawcy, poprzez wprowadzenie do wzoru umowy następującej treści w §6 „Wykonawca będzie świadczył Zamawiającemu Usługę SaaS zgodnie z Umową Service Level Agreement określoną w załączniku do Umowy („SLA”). Ponadto Wykonawca zapewni Zamawiającemu bieżące usługi wsparcia związane z Usługą SaaS, jak określono w umowie SLA („Usługi wsparcia”). Wykonawca zapewni dostęp do całej odpowiedniej dokumentacji dotyczącej poprawek, wydań lub aktualizacji usługi SaaS.”

Odpowiedź 18: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację o której mowa w zapytaniu.

Pytanie 19:

Wzór umowy § 7 PRAWA WŁASNOŚCI INTELEKTUALNEJ ustępy 1-10

Wykonawca wyjaśnia, że w przypadku usług SaaS nie udziela się żadnych licencji na oprogramowanie - jedynie subskrypcję na dostęp do usługi SaaS.

We wzorze umowy załączonym do SIWZ brakuje niektórych niezbędnych klauzul subskrypcyjnych SaaS oraz postanowień dotyczących prawa dostępu do nich.

Tym samym Wykonawca zwraca się o dodanie do wzoru umowy właściwych postanowień. Poniżej Wykonawca zamieszcza postanowienia dotyczące dostępu do usług SaaS, które miałyby być zastosowanie do rozwiązań SaaS zamiast postanowień „Licencji”.

Mając na uwadze powyższe Wykonawca wnosi o usunięcie ze wzoru umowy postanowień zawartych w § 7 ust. 1 oraz ust. 4-9, a w ich miejsce wprowadzenie do wzoru umowy postanowień odnośnie warunków dostępu stosowanych w przypadku tego rodzaju modeli usług SaaS.

1. Uwzględniając pełną opłatę abonamentową za Usługę SaaS z zastrzeżeniem warunków niniejszego paragrafu Umowy, Wykonawca niniejszym udziela Zamawiającemu prawa dostępu i korzystania z funkcjonalności usługi System SaaS („Subskrypcja”) (zgodnie z ofertą Wykonawcy), w trakcie całego okresu subskrypcji, a także (i) Wykonawca udostępnia powiązane materiały takie jak dokumentacja w takim zakresie, w jakim jest dostępna, oraz (ii) jeżeli to możliwe dostęp do danych podmiotu trzeciego, do których można uzyskać dostęp za pośrednictwem usługi System SaaS („Dane licencjodawcy”), wszystkie udostępnione instytucji zamawiającej w powiązaniu z warunkami i na warunkach niniejszej Umowy. Zamawiający zobowiązuje się przestrzegać ograniczeń dostępu i użytkowania określonych w ofercie Wykonawcy i dokumentacji systemu oraz powstrzymać się od korzystania z systemu, w sposób który nie jest wyraźnie dozwolony w niniejszej Umowie lub dokumentacji.
2. W stosunkach między stronami wszelkie prawa i obowiązki, bez ograniczeń w tym między innymi prawa patentowe, prawa autorskie, tajemnice handlowe, znaki towarowe, znaki usługowe i inne prawa własności intelektualnej oraz

wszelkie związane z nimi prawa i obowiązki w ramach świadczonej usługi System SaaS Zamawiającemu, a także powiązana dokumentacja oraz wszelkie reprodukcje, pochodne, poprawki, modyfikacje i ulepszenia, w tym dane związane z ich wykorzystaniem, są i pozostaną własnością Wykonawcy. Poza prawami wyraźnie przyznanymi Zamawiającemu na mocy niniejszej Umowy, wszystkie prawa są zastrzeżone i pozostaną wyłącznie i wyłącznie własnością Wykonawcy. Zamawiający jest właścicielem wszystkich praw i obowiązków, a także wszystkich informacji technicznych, technologicznych, biznesowych oraz danych osobowych lub innych danych, które są przekazywane Wykonawcy przez Zamawiającego w związku z usługą System SaaS, w tym, między innymi, informacje, które Zamawiający przechowuje lub przekazuje Wykonawcy do przechowywania w usłudze System SaaS.

3. Zamawiający zobowiązuje się (i) nie udostępniać usługi System SaaS ani pozyskanych Danych licencjodawcy w jakikolwiek sposób na użytek lub korzyści jakiegokolwiek nieupoważnionego organu, oraz powiadomi Wykonawcę najszybciej jak to możliwe, gdy dowie się o jakimkolwiek nieautoryzowanym dostępie lub użyciu; (ii) nie kopiować, modyfikować, tworzyć dzieł pochodnych odnośnie usługi SaaS, Danych Licencjodawcy, dokumentacji lub powiązanych materiałów, w sposób inny niż wyraźnie dozwolony w niniejszej Umowie; (iii) nie odtwarzać kodu źródłowego, dekompilować demontować Usługi SaaS ani żadnych jej elementów, z wyjątkiem przypadków dozwolonych przez prawo; (iv) nie naruszać lub nadużywać ochrony hasłem regulującej dostęp do Usługi SaaS i korzystanie z niej; (v) nie usuwać, zaciemniać, lub zmieniać informacje o prawach autorskich, znakach towarowych lub innych informacjach o prawach własności Wykonawcy lub jakiegokolwiek innego organu, dołączone lub dostarczone w ramach usługi SaaS, Danych licencjodawcy i / lub dokumentacji; (vi) nie urządzeń lub innych zautomatyzowanych środków w celu uzyskania dostępu do Usługi SaaS lub Danych Licencjodawcy w dowolnym celu bez pisemnej zgody Wykonawcy; (vii) nie przechowywać informacji lub materiałów w usłudze SaaS, które naruszają prawa podmiotu trzeciego lub naruszają obowiązujące prawo; i / lub (viii) nie korzystać z Usługi SaaS, Danych Licencjodawcy lub Dokumentacji w sposób, który naruszałby wszelkie obowiązujące przepisy, zasady i regulacje.
4. Dane stron trzecich są dostarczane w wersji „takie, jakie są”. Wykonawca nie ponosi żadnej odpowiedzialności za (i) prawowity dostęp do i / lub naruszenie praw autorskich, prywatności, baz danych lub ochrony znaków towarowych wszelkich danych lub zasobów informacyjnych stron trzecich przechowywanych w usłudze SaaS lub dostępnych za jej pośrednictwem; (ii) treść lub dokładność danych stron trzecich; lub (iii) pośrednie, przypadkowe, celowe, karne lub wynikowe szkody lub utracone zyski, dane, przychody lub interesy. Gwarancje i oświadczenia Wykonawcy są ograniczone do tych określonych w Umowie i nie obejmują wszystkich innych gwarancji, wyraźnych lub dorozumianych, w tym między innymi gwarancji przydatności handlowej i przydatności do określonego celu. Wykonawca nie składa żadnych oświadczeń ani gwarancji, że korzystanie z usługi SaaS będzie nieprzerwane lub wolne od błędów.
5. Strony potwierdzają, że niektóre zasoby dostępne w Systemie obejmują materiały będące własnością stron trzecich, które podlegają specjalnym warunkom użytkowania, w tym materiały wydawcy i zapisy udostępnione przez innego klienta. Zamawiający wyraża zgodę na przestrzeganie szczególnych warunków dotyczących korzystania z takich zasobów.

Odpowiedź 20: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikacje o których mowa w zapytaniu.

Pytanie 21:

Wzór umowy § 8 WYNAGRODZENIE I WARUNKI PŁATNOŚCI ustęp 2 lit. a

W związku z długim okresem wdrażania Etapów i koniecznością ponoszenia inwestycji przez Wykonawcę zaraz od chwili rozpoczęcia realizacji Umowy niezbędnych do świadczenia usług wdrożeniowych, Wykonawca zwraca się do Zamawiającego o możliwość zmiany sposobu wynagradzania i ustanowienie bardziej zrównoważonego harmonogramu płatności w pkt 2 lit.

a) w odniesieniu do Etapu I realizacji Umowy w następujący sposób:

“§ 8 ust. 2 lit a Za dostawę wraz z wdrożeniem systemu informatycznego wynagrodzenie brutto tj. zł (słownie: zł 00/100), zostanie zapłacone Wykonawcy w następujący sposób:

- po podpisaniu umowy 20% opłaty za wdrożenie;
- po rozpoczęciu Etapu 1 (wdrożenie) - 40% opłaty za wdrożenie
- po zakończeniu realizacji Etapu 1 - 40% opłaty za wdrożenie;”

Odpowiedź 21: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację o której mowa w zapytaniu.

Pytanie 22:

Wzór umowy § 8 WYNAGRODZENIE I WARUNKI PŁATNOŚCI ustęp 2 lit. c

W związku z powyższymi wyjaśnieniami Wykonawcy, że usługi SaaS świadczone przez Wykonawcę są takie same dla wszystkich klientów, bez możliwości zapłaty za określone ulepszenia przez konkretnego klienta. Wykonawca wnosi o usunięcie w całości postanowienia zawartego § 8 ust. 2 lit c jako bezprzedmiotowego.

Odpowiedź 22: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację o której mowa w zapytaniu.

Pytanie 23:

Kary umowne zawarte we wzorze umowy nakładają nadmierne obciążenia na wykonawców i są nieproporcjonalne w stosunku do szkód, które mają rekompensować. Ustanowienie tak wysokich i nieproporcjonalnych kar umownych może skutkować mniejszym zainteresowaniem potencjalnych wykonawców przetargiem i realizacją umowy.

Wykonawca zwraca się do Zamawiającego o zmianę postanowień umowy w zakresie kar umownych, tak aby były one dostosowane do konkretnych naruszeń, i do rozmiaru potencjalnej szkody, którą naruszenia te mogą spowodować. Taki sposób ukształtowania kar umownych zgodny jest z najlepszymi praktykami rynkowymi w kontraktach IT.

Ponadto Wykonawca podkreśla, że termin realizacji umowy i poszczególnych etapów będzie koordynowany z Zamawiającym.

Tym samym zakończenie realizacji umowy zależy w dużej mierze od dostępności i współpracy Zamawiającego.

Wzór umowy § 9 KARY UMOWNE ustęp 1 pkt. 3, 4 i 5

W ocenie Wykonawcy kary umowne zawarte w § 9 ustępie 1 pkt. 3, 4 i 5 są nadmierne oraz ustalone w sposób nieprawidłowy. Wykonawca wskazuje, że w przypadku rozwiązania SaaS standardowym miernikiem branżowym jest roczny procent dostępności (czas pracy), a nie czasy naprawy, co jest koncepcją oprogramowania na miejscu i nie dotyczy rozwiązania SaaS. Jako podmiot świadczący usługi SaaS dla wielu klientów, Wykonawca jest związany swoją wydajnością określoną w umowie SLA. Wykonawca wskazuje, że w jego ocenie jakiegokolwiek kary uzależnione od czasu bezawaryjnej umowy SLA, nie mogą przekroczyć 10% rocznej opłaty abonamentowej.

Tym samym Wykonawca wnioskuję o usunięcie ze zwrotu umowy w całości postanowień zawartych w § 9 ustępie 1 pkt. 3, 4 i 5, zaś stosowne kary powinny być uregulowane w umowie o SLA, stanowiącej załącznik do Umowy.

Odpowiedź 23: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację o których mowa w zapytaniu.

Pytanie 24:

Wzór umowy § 9 KARY UMOWNE ustęp 1 pkt. 6 i 7

Odszkodowania za zdarzenia związane z naruszeniem w zakresie poufności i w związku z innymi naruszeniami postanowień umowy powinny opierać się na rzeczywistych szkodach Zamawiającego, a nie na karach umownych liczonych procentowo od wartości wynagrodzenia wykonawcy.

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o usunięcie ze wzoru umowy w całości postanowień zawartych w § 9 ustępie 1 pkt. 6 i 7.

Odpowiedź 24: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację o której mowa w zapytaniu.

Zamawiający dokonuje modyfikacji SIWZ w następujący sposób:

I) Miejsce gdzie znajduje się zmieniany tekst: Załącznik nr 3 do SIWZ pn. Wzór umowy, § 9 Kary umowne ust. 1 pkt 1 ust. 6

TREŚĆ PRZED MODYFIKACJĄ:

6) za przekazanie informacji poufnych osobom/podmiotom trzecim w wysokości 2% wartości całości wynagrodzenia umownego brutto, za każdy dzień opóźnienia;

TREŚĆ PO MODYFIKACJI:

6) za przekazanie informacji poufnych osobom/podmiotom trzecim w wysokości 2% wartości całości wynagrodzenia umownego brutto, za każdy stwierdzony przypadek;

Pytanie 25:

Wzór umowy § 9 KARY UMOWNE ustęp 1

Wykonawca wskazuje, że świadczenie usług SaaS powinno podlegać zasadom określonym w umowie o SLA, o włączenie której Wykonawca wnosi powyżej w ramach pytania nr 10 do treści wzoru umowy zawartych w § 6 ZASADY REALIZACJI II ETAPU UMOWY. Tym samym kary umowne za świadczenie usług SaaS nie powinny być określone we wzorze umowy w § 9. Wykonawca wnosi o wykreślenie postanowień zawartych w § 9 wzoru umowy dotyczących naliczania kar umownych za świadczenie usług SaaS.

Odpowiedź 25: Wzór umowy § 9 KARY UMOWNE ustęp 1

Wykonawca wnioskuję o zmianę treści § 9 ust. 6 poprzez doprecyzowanie, że kary umowne podlegają kumulacji do 40 % wynagrodzenia za wdrożenie.

Pytanie 26:

Wzór umowy § 9 KARY UMOWNE ustęp 6

Wykonawca zaznacza, że w umowach o świadczenie usług SaaS wprowadzenie ograniczenia odpowiedzialności jest standardową klauzulą, a jej brak znacznie zwiększa ryzyko biznesowe kontrahenta, a w konsekwencji może znacząco wpłynąć na krąg wykonawców zainteresowanych złożeniem oferty w niniejszym postępowaniu. W związku z tym wykonawca proponuje dodanie następującego ustępu 7 w § 9 wzoru umowy:

„§ 9 ust. 7 W każdym przypadku całkowita łączna odpowiedzialność Wykonawcy związana z niniejszą Umową i Usługą SaaS będzie ograniczona do kwoty równej opłatom abonamentowym należnym na podstawie Umowy za dwanaście (12) miesięcy pracy w Systemie SaaS.”

Odpowiedź 26: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację o której mowa w zapytaniu.

Pytanie 27:

Wzór umowy § 11 ZASADA POUFNOŚCI

Ponieważ poufne informacje mogą przepływać między dwiema stronami Umowy, Wykonawca proponuje wprowadzenie wzajemności w tych postanowieniach umownych poprzez uwzględnienie przez Zamawiającego następujących kilku zmian w treści § 11:

Wykonawca wnioskuję o zastąpienie w treści § 11 wzorca umowy słowa „Wykonawca” słowem „Strony”, co pozwoli dokonać modyfikacji treści § 11 Umowy, tak aby postanowienia były wzajemne dla stron i aby prawa i obowiązki odnośnie informacji poufnych były jednakowe dla obydwu Stron Umowy.

Jednocześnie Wykonawca wnosi o dodanie do treści ustępu 3 § 11 zdania w brzmieniu:

„3. (...). Informacje objęte niniejszym ustępem to takie informacje poufne, które są oznaczone jako poufne lub które powinny być uznane przez stronę otrzymującą jako poufne”.

Odpowiedź 27: Zamawiający wyraża zgodę na zastąpienie w treści § 11 wzorca umowy słowa „Wykonawca” słowem „Strony”. Jednocześnie Zamawiający nie wyraża zgody na dodanie do treści ustępu 3 § 11 wzoru umowy zdania o którym mowa w zapytaniu.

Pytanie 28:

Wzór umowy § 12 INFORMACJE NA TEMAT ZASAD POWIERZENIA DANYCH OSOBOWYCH

Ze względu na specyficzny charakter rozwiązania SaaS Wykonawca zwraca się z prośbą, o możliwość zastąpienia treści §12 umowy osobną umową o powierzeniu przetwarzania danych osobowych. Jednocześnie Wykonawca wskazuje, że dysponuje stosownym wzorem umowy, który spełnia wymogi RODO i wykorzystywany jest w kontraktach realizowanych również w Polsce, i może wzór takiej umowy udostępnić.

Odpowiedź 28: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację o której mowa w zapytaniu.

Pytanie 29:

Wzór umowy § 14 ROZWIĄZANIE I ODSTĄPIENIE OD UMOWY

Wykonawca wskazuje, że realizacja zamówienia oznaczać będzie po jego stronie dokonanie znacznej inwestycji w zasoby w celu ustanowienia infrastruktury chmurowej i zapewnienia Zamawiającemu możliwości korzystania z rozwiązania SaaS. Wykonawca składając ofertę i przystępując do realizacji Umowy oczekuje uzyskania pełnej korzyści z określonych opłat przez

cały okres obowiązywania Umowy. Ponadto umowa o SLA, przewiduje wypowiedzenie umowy z zastrzeżeniem niskiego czasu Uptime usługi SaaS. W związku z tym Wykonawca wnosi proponuje zastąpienie treści § 14 wzoru umowy w następujący sposób:

“§ 14

1. Zamawiający ma prawo odstąpić od umowy, jeżeli dalsze wykonywanie umowy zagrażałoby podstawowym interesom bezpieczeństwa państwa lub bezpieczeństwa publicznego. W takim przypadku Wykonawca może dochodzić odszkodowania wyłącznie z tytułu wykonania części Umowy wykonanej do momentu odstąpienia od Umowy. Oświadczenie o odstąpieniu od umowy może zostać złożone w ciągu 30 dni

2. Zamawiający ma prawo rozwiązać umowę, jeżeli:

1) Wykonawca dokonał cesji wierzytelności z tytułu niniejszej Umowy na osoby trzecie bez uprzedniej pisemnej zgody Zamawiającego na piśmie, pod rygorem nieważności;

2) Postępowanie układowe lub likwidacyjne zostało wszczęte przeciwko Wykonawcy;

3) Sytuacja finansowa Wykonawcy znacznie się pogorszyła, szczególnie w przypadku uzyskania informacji przez Zamawiającego o wszczęciu postępowania egzekucyjnego z majątku Wykonawcy, co zagraża możliwości realizacji umowy;

4. Zamawiający zastrzega sobie prawo do rozwiązania Umowy ze skutkiem natychmiastowym w dowolnym momencie bez prawa Wykonawcy do żądania odszkodowania w przypadku, gdy Wykonawca popełni przestępstwo podczas wykonywania Umowy.

5. W przypadku natychmiastowego rozwiązania umowy Wykonawca będzie uprawniony do rekompensaty wyłącznie za dostawy zrealizowane do daty rozwiązania umowy”.

Odpowiedź 29: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację o której mowa w zapytaniu.

Pytanie 30:

Wzór umowy § 15 ZMIANY UMOWY ustęp 2 i 3

Wykonawca w ramach realizacji umowy będzie świadczył usługi przez wykwalifikowany personel, posiadający stosowne kwalifikacje do zadań określonych umową, jednocześnie Wykonawca wskazuje, że personel Wykonawcy realizujący umowę może znajdować się w różnych obszarach i strefach czasowych, w różnych krajach. Najistotniejsze jest jednak aby w realizacji umowy uczestniczyły osoby posiadające odpowiednią wiedzę, kwalifikacje i doświadczenie zaś stałość zespołu jest bez znaczenia dla prawidłowej realizacji umowy skoro to wykonawca ponosi odpowiedzialność za realizację umowy.

W związku z powyższym Wykonawca wnioskuję o usunięcie z wzoru umowy w całości postanowień zawartych w §15 ust 2 i 3.

Wykonawca ma nadzieję, że Zamawiający po analizie pytań zgodzi się na wprowadzenie proponowanych zmian do SIWZ.

Jednocześnie Wykonawca podkreśla, że co prawda określenie treści SIWZ wraz z załącznikami, w tym w szczególności z treścią umowy w sprawie zamówienia, która zostanie podpisana z wybranym wykonawcą jest jednym z uprawnień Zamawiającego wynikających z art. 36 ust. 1 pkt 16) ustawy PZP, jednak Zamawiający nie może czynić z powyższego uprawnienia użytku, który byłby sprzeczny ze społeczno-gospodarczym przeznaczeniem tego prawa lub z zasadami współżycia społecznego. W ocenie Wykonawcy takie działanie Zamawiającego nie może być uznane za wykonywanie prawa a stanowi jego nadużycie.

Wykonawca zwraca uwagę, że zgodnie z orzecnictwem KIO zaniechanie opisanie przedmiotu zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący oraz sformułowanie wzoru umowy w sposób niejasny i sprzeczny z zasadami współżycia społecznego, zdaniem Izby uniemożliwia rzetelną wycenę oferty. Przykładem orzeczenia KIO, które potwierdza powyższy pogląd jest wyrok KIO z dnia 18 maja 2015 r. KIO 897/15 w którym Izba uznała, że:

„(...) 5. Przesłanka uznania umowy za wykraczającą poza granice kompetencji stron wynika z istoty zasad współżycia społecznego jako ocen i norm moralnych, a polegająca na konieczności uwzględnienia również postawy drugiej strony umowy. Negatywna ocena ze względu na kryteria moralne uzasadniona jest w tych tylko przypadkach, gdy kontrahentowi osoby pokrzywdzonej można postawić zarzut złego postępowania, polegającego na wykorzystaniu (świadomym lub spowodowanym niedbalstwem) swojej przewagi.

6. Obowiązkiem zamawiającego jest określenie postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego tak, aby cel zamówienia publicznego tj. zaspokojenie określonych potrzeb publicznych został osiągnięty. W swoim działaniu nie może

jednak korzystać z prawa absolutnego, oderwanego od przedmiotu zamówienia, sytuacji wykonawcy oraz ciążących na nim obowiązków jako drugiej strony stosunku zobowiązaniowego z wykonawcą.

7. Przerzucenie na wykonawcę takiego ryzyka, nad którym wykonawca nie ma żadnej kontroli stanowi naruszenie zasady słuszności i sprawiedliwości kontraktowej.

8. Możliwość naliczenia kar umownych z tytułu niewykonania przez wykonawcę określonych obowiązków wynikających z umowy o realizacji zamówienia publicznego w sytuacji, gdy przyczyną niewykonania danego zobowiązania będzie działanie lub zaniechanie zamawiającego jest działaniem sprzecznym z zasadami słuszności i sprawiedliwości kontraktowej. Klauzule takie są pośrednią aprobatą nieprofesjonalnego działania zamawiającego i próbą ubezpieczenia kosztem wykonawcy własnych zaniechań czy też zaniedbań. Powoływanie się na bliżej niezdefiniowany interes publiczny przez zamawiającego nie jest żadnym uzasadnieniem wprowadzenia takich klauzul do umów o realizację zamówienia publicznego. Interes publiczny wymaga od zamawiającego starannego działania, przygotowania właściwych i prawidłowych dokumentów niezbędnych do uzyskania koniecznych pozwoleń i decyzji, podejmowania współpracy z wykonawcą w celu wyeliminowania opóźnień, nie zaś jednostronnego formułowania postanowień umowy, które obarczają wykonawcę zaniechaniami i nieprawidłowym działaniami zamawiającego. (...)

10. Nie jest celem postępowania o udzielenie zamówienia publicznego odstąpienie przez zamawiającego od umowy w dowolnym momencie jej realizacji z bliżej nieokreślonej przyczyny. Celem postępowania jest zrealizowanie z góry określonego i zdefiniowanego celu publicznego i, jak wskazał ustawodawca w art. 145 p.z.p., tylko w przypadku gdy dalsza realizacja owego celu publicznego nie leży w interesie publicznym zamawiający może skorzystać z prawa odstąpienia od umowy."

Izba uwzględniając odwołanie w sprawie KIO 897/15 uwzględniła wszystkie zarzuty skierowane do opisu przedmiotu zamówienia i znaczącą część podniesionych do treści umowy. Z Wyroku wynika, że zamawiający nie może usprawiedliwiać rygorystycznych postanowień umownych, tym, że wykonawca może uwzględnić w wycenie zamówienia wszystkie ryzyka.

Odpowiedź 31: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację o której mowa w zapytaniu.

12

Ponadto Katolicki Uniwersytet Lubelski Jana Pawła II informuje, iż zgodnie z art. 38 ust. 4 ustawy Pzp modyfikuje zapisy SIWZ poprzez zamieszczenie Załącznika nr 9 do SIWZ (JEDZ) po modyfikacji z dnia 8 listopada 2019 r.

Podpisano
Zastępca Dyrektora administracyjnego
Katolickiego Uniwersytetu Lubelskiego Jana Pawła II
Marta Gemborys