

Wałbrzych, 10.09.2021 r.

DA.2170.2.2021

WSZYSCY WYKONAWCY

Dotyczy postępowania przetargowego na zadanie
„Wdrożenie Uniwersyteckiego Systemu Obsługi Studiów USOS”.

1. Zamawiający informuje, że w terminie określonym zgodnie z art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (dalej ustawa pzp) wykonawca zwrócił się do zamawiającego w dniu 07.09.2021 r. z wnioskiem o wyjaśnienie treści SWZ, na które zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

Pytania

Szanowni Państwo,

W imieniu firmy przesyłam kilka pytań do powyższego postępowania.

1. Czy w związku z gwarancją i usługą wsparcia udzieloną przez Wykonawcę na przedmiot umowy Zamawiający dopuszcza wyłączenie odpowiedzialności Wykonawcy z tytułu rękojmi za wady?

2. Czy Zamawiający dopuszcza zmianę zapisów § 11 umowy w taki sposób aby obowiązek zachowania poufności obejmował również informacje udostępniane przez Wykonawcę w związku z realizacją umowy?

3. Czy Zamawiający dopuszcza dodanie § 7 ust. 6 o następującej treści: "Z zastrzeżeniem postanowień niniejszej umowy przewidujących dalej idące ograniczenia lub wyłączenia odpowiedzialności odszkodowawczej Wykonawcy i w zakresie, w jakim jest to dopuszczalne w świetle bezwzględnie obowiązujących przepisów prawnych, całkowita odpowiedzialność odszkodowawcza Wykonawcy względem Zamawiającego za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy obejmuje wyłącznie rzeczywistą stratę Zamawiającego, z wyłączeniem w całości utraconych korzyści Zamawiającego, a nadto ograniczona jest do kwoty wynoszącej 100% wynagrodzenia z niniejszej umowy netto (określonego w § 4 ust. 1 umowy)." lub innego analogicznego wprowadzającego limit odpowiedzialności odszkodowawczej.

4. Standardem w umowach dotyczących systemów informatycznych jest ograniczenie odpowiedzialności kontraktowej stron do określonej wysokości określanej kwotowo lub do wartości umowy. Standardowo w umowach IT, odpowiedzialność stron jest ograniczana do szkody rzeczywistej. Jest to podyktowane potrzebą wyeliminowania sytuacji, w której strona będzie odpowiadała za trudne do skwantyfikowania utracone korzyści drugiej strony. Przyjęcie nieograniczonej odpowiedzialności Wykonawcy względem Zamawiającego w kontraktach IT, przekłada się na podniesienie ceny oferty Wykonawcy (odpowiedzialność na zasadzie ryzyka podnosi cenę ofertową), bądź braku oferty oraz pominięcie reguł funkcjonujących na rynku oprogramowania IT. Ponadto wprowadzenie ww. limitu odpowiedzialności pozwoli dostosować umowę do reguł i standardów udostępnionych przez Urząd Zamówień Publicznych i obowiązujących na rynku usług IT, co przełoży się na możliwość konkretnego oszacowania ryzyka przez Wykonawcę i cenę ofertową przez niego zaproponowaną.

5. Czy Zamawiający dopuszcza zawarcie w umowie zapisów dotyczących procedury odbioru przedmiotu umowy oraz terminów w jakich ma zostać przeprowadzony odbiór?

Brak jest w umowie procedury odbioru oraz terminów w jakich Zamawiający będzie zobowiązany do dokonania odbioru oraz terminu w jakim Wykonawca będzie miał usunąć

ewentualne wady stwierdzone w trakcie odbioru. Zawarcie przedmiotowych zapisów jest niezbędne w celu oszacowania przez Wykonawcę czasu niezbędnego do wykonania przez niego umowy z uwzględnieniem terminów niezbędnych do przeprowadzenia odbioru oraz usunięcia ewentualnych wad.

6. Wykonawca zwraca się o wykreślenie zapisów § 7 ust. 1 pkt 2 umowy.

Kara umowna nie przysługuje z ustawy tylko z mocy stron, które zapis ten wprowadzają. Dlatego też umowa powinna precyzyjnie określać, w jakich przypadkach taka kara się należy. Dłużnik powinien mieć świadomość tego, jakie naruszenie przez niego postanowień umowy skutkować będzie możliwością żądania przez drugą stronę zapłaty kary umownej i w jakiej wysokości. Zastrzeżenie kary umownej za każde niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy nie spełnia tego wymogu. Co więcej, określenie kary umownej w wysokości 20 % wynagrodzenia brutto, należnej za każde niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy może doprowadzić do sytuacji, w której kara umowna powinna zostać uznana za rażąco wygórowaną. Zapisy wzoru umowy nie wykluczają bowiem możliwości żądania kary umownej w tej wysokości, np. w przypadku naruszenia czasu reakcji zgłoszenia serwisowego. Pozostawienie zapisu w takim brzmieniu znacząco utrudnia również oszacowanie ewentualnego ryzyka związanego z realizacją umowy.

Odpowiedzi

Ad. 1.

Zamawiający dopuszcza wyłączenie odpowiedzialności wykonawcy za wady nie dające się usunąć a powstałe z winy producenta oprogramowania. W związku z powyższym we wzorze umowy dodaje się § 6 ust. 10 o treści: „Zamawiający zwalnia wykonawcę z odpowiedzialności za wady wdrażanego systemu, za które wykonawca nie odpowiada, a występujące we wdrażanym systemie.”

Ad. 2.

Zamawiający uzupełni umowę o zapisy zaproponowane przez wykonawcę. W związku z powyższym we wzorze umowy dodaje się § 11 ust. 10 o treści: „Zamawiający zobowiązuje się do zachowania w poufności wszelkich informacji przekazanych przez Wykonawcę w związku z realizacją niniejszej umowy.”

Ad. 3 i 4.

Zamawiający nie zmieni zapisów wzoru umowy w tym zakresie.

Ad. 5.

Zamawiający informuje, że uzupełni treść wzoru umowy o zapisy procedury odbioru prac poprzez dodanie § 11a o następującej treści:

1. Odbiór prac wykonanych w trakcie realizacji umowy polega na weryfikacji, czy przedmiot odbioru spełnia wymagania określone w umowie.
2. Jakikolwiek odbiór poszczególnych etapów wdrożenia nie wyłącza prawa Zamawiającego do weryfikacji całości wdrożenia.
3. Wykonawca zgłosi Zamawiającemu gotowości do odbioru danego etapu wdrożenia w terminach określonych w § 2 ust. 1 umowy.
4. Zamawiający dokonuje odbioru końcowego po pozytywnej weryfikacji wcześniejszych etapów wdrożenia.
5. Zamawiający dokona odbioru poszczególnych etapów prac oraz odbioru końcowego na następujących zasadach i terminach:

- 1) wykonanie analizy przedwdrożeniowej – w terminie do 10 dni kalendarzowych licząc od dnia zgłoszenia przez Wykonawcę i przekazania jej zamawiającemu;
 - 2) wdrożenie części systemu umożliwiającej uruchomienie i funkcjonowanie aplikacji IRK – wykonawca zgłasza zamawiającemu gotowość do odbioru. Dzień zgłoszenia jest traktowany jako zakończenie realizacji tego etapu. Zamawiający w terminie do 10 dni kalendarzowych dokona sprawdzenia działania systemu i dokona odbioru lub wnieśli uwagi co do działania systemu. Termin usunięcia stwierdzonych przez zamawiającego nieprawidłowości ustala się na 10 dni kalendarzowych. Po ich usunięciu zamawiający przystąpi do ponownego odbioru;
 - 3) zakończenie wdrożenia – wykonawca zgłasza zamawiającemu gotowość do odbioru końcowego. Dzień zgłoszenia jest traktowany jako zakończenie realizacji tego etapu. Zamawiający w terminie do 20 dni kalendarzowych dokona sprawdzenia działania systemu i dokona odbioru lub wnieśli uwagi co do działania systemu. Termin usunięcia stwierdzonych przez zamawiającego nieprawidłowości ustala się na 20 dni kalendarzowych. Po ich usunięciu zamawiający przystąpi do ponownego odbioru.
6. W przypadku stwierdzenia przy odbiorze, wad jakościowych, lub wystąpienia istotnych wad, uniemożliwiających korzystanie z przedmiotu umowy lub niezgodności z wymaganiami zawartymi w SWZ i umowie, Zamawiający poinformuje o tym fakcie Wykonawcę i wezwie do niezwłocznego przystąpienia do prac celem usunięcia tych nieprawidłowości.
7. Odbiór jest czynnością jednostronną Zamawiającego.
8. Dokonanie odbioru nie wpływa na możliwość skorzystania przez Zamawiającego z uprawnień przysługujących mu na mocy przepisów prawa lub umowy w przypadku nienależytego wykonania umowy, a w szczególności na prawo naliczenia kar umownych, dochodzenia odszkodowań oraz odstąpienia od umowy, jeżeli fakt nienależytego wykonania umowy zostanie ujawniony po dokonaniu Umowy.

Ad. 6.

Zamawiający informuje, że wykreśli zapisy § 7 ust. 1 pkt 2 umowy. Jednocześnie informuje, że uzupełni treść § 7 wzoru umowy o następujące zapisy, określające przypadki oraz wysokość kar w tytule niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu umowy:

1. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu następujące kary umowne:

1) W zakresie wdrożenia systemu USOS:

a) 20% wynagrodzenia całkowitego brutto, o którym mowa w § 4 ust. 1 Tabela 1 umowy, w przypadku rozwiązania umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.

2) W zakresie sprawowania opieki serwisowej:

a) 20% wynagrodzenia całkowitego brutto, o którym mowa w § 4 ust. 1 Tabela 2 umowy, w przypadku rozwiązania umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy;

b) 500,00 zł netto za każdy przypadek niedotrzymania przez wykonawcę określonego w § 6 ust. 8 czasu reakcji na zgłoszenie serwisowe.

2. Mając na uwadze treść udzielonych wyjaśnień, oraz potrzebę usunięcia rozbieżności pomiędzy ich treścią a treścią dokumentu zamówienia, zamawiający, działając na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy pzp, wprowadza następujące zmiany do SWZ:

- 1) Zmienia się termin składania ofert. Nowy termin upływa w dniu 16.09.2021 r. o godzinie 10:00;
- 2) Zmienia się termin otwarcia ofert, który nastąpi w dniu 16.09.2021 r. o godzinie 10:15;
- 3) Ustala się nowy termin wnoszenia wadium, który upływa w dniu 16.09.2021 r. o godzinie 10:00;
- 4) Wykonawca będzie związany ofertą do dnia 15.10.2021 r.;

- 5) zmienia się wzór umowy do podpisu z wybranym wykonawcą (załącznik nr 6 do SWZ).
Obowiązujący wzór umowy stanowi załącznik do niniejszej informacji.
3. Zgodnie z dyspozycją art. 286 ust. 6 i 7 ustawy pzp z uwagi na zmianę terminu składania ofert, Zamawiający zamieszcza w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenie o zmianie ogłoszenia i udostępnia na stronie prowadzonego postępowania.