

# MINISTERSTWO RODZINY, PRACY I POLITYKI SPOŁECZNEJ

## BIURO ADMINISTRACYJNE

ul. Nowogrodzka 1/3/5, 00-513 Warszawa, tel. +48 22 661 14 09, fax +48 22 661 14 71

www.mpips.gov.pl; e-mail: wzp@mrpips.gov.pl

Warszawa, dnia 18 maja 2016 r.

BA-II.272.5.2016.AL.KP

### Uczestnicy postępowania

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na **usługi dotyczące aplikacji Zatrudnianie Cudzoziemców (ZC)**, znak sprawy: 5/DI/PN/2016.

## II WYJAŚNIENIE I ZMIANA TREŚCI SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Ministerstwo Rodziny, Pracy i Polityki Społecznej z siedzibą w (00-513) Warszawie przy ul. Nowogrodzkiej 1/3/5, jako zamawiający, działając na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2015 r. poz. 2164), zwanej dalej ustawą, w odpowiedzi na wnioski wykonawców o wyjaśnienie treści SIWZ, udziela następujących wyjaśnień:

### **PYTANIE 1**

„Dot.: Załącznika 2 do umowy

Rozdział 4 punkt 4.3.3

*Architektura zmodernizowanej aplikacji ZC powinna zapewnić jej wydajne i ciągłe funkcjonowanie, dostępność w trybie 24/7 oraz gwarantować poziom bezpieczeństwa wymagany dla systemów udostępnianych dla Użytkowników końcowych poprzez sieć Internet. Powyższe zostanie doprecyzowane na etapie analiz wymagań i projektowania ZC.*

*Czy istnieje możliwość doprecyzowania oczekiwanego poziomu bezpieczeństwa przed terminem składania ofert?*

*Czy w zakresie bezpieczeństwa system ma stosować się do wytycznych OWSAP (Open Web Application Security Project)?”*

### **ODPOWIEDŹ:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy pkt 4.3.3 rozdziału 4 załącznika nr 2 do wzoru umowy, stanowiącego załącznik nr 2 do SIWZ i wyjaśnia, że nie precyzuje wymagań w zakresie oczekiwanego poziomu bezpieczeństwa. Zamawiający, zgodnie z zapisami SIWZ, oczekuje działania zmodernizowanej aplikacji ZC w sposób ciągły i wydajny, z uwzględnieniem wymagań w obszarze bezpieczeństwa określonych m.in. w rozporządzeniu Rady Ministrów w sprawie z dnia 12 kwietnia 2012 r. w sprawie Krajowych Ram Interoperacyjności, minimalnych wymagań dla rejestrów publicznych i wymiany informacji w postaci elektronicznej oraz minimalnych wymagań dla systemów teleinformatycznych. Mając na uwadze powyższe, Zamawiający nie precyzuje tym samym elementów oprogramowania, które zostaną wykorzystane przez Wykonawców na potrzeby wykonania zmodernizowanej aplikacji ZC.

### **PYTANIE 2**

„Dot.: Załącznika 2 do umowy

Rozdział 5 od punktu 4.

*W dokumencie istnieje bardzo niejednolita numeracja podpunktów. Jest to problematyczne, gdyż są do nich odwołania w opisie wymagań systemu, więc powinno to zostać poprawiane.*

*Przykład: pkt. 4 jest ppkt 1.4, a powinno być ppk. 4.1; ; pkt. 4 jest ppkt 1.5, a powinno być ppk. 4.2; ppkt. 4.3 jest ppkt. 1.5.1 powinno być 4.3.1; jest ppkt 1.6 powinno być 4.4”*

### **ODPOWIEDŹ:**

Zamawiający wyjaśnia, że zgodnie z art. 38 ust. 4 ustawy, **dokonał zmiany treści SIWZ** w Rozdziale 5 (począwszy od punktu 4) w załączniku nr 2 do wzoru umowy, stanowiącego załącznik nr 2 do SIWZ, poprzez poprawienie numeracji punktów w następujący sposób:

- pkt. 1.4 oznaczony został nr 4.1;
- ppkt od 1.4.1 do 1.4.24 oznaczone zostały odpowiednio nr od 4.1.1 do 4.1.24;
- pkt 1.5 oznaczony został nr 4.2;
- ppkt od 1.5.1 do 1.5.5 oznaczone zostały odpowiednio nr od 4.3.1 do 4.3.5;
- pkt 1.6 oznaczony został nr 4.4;
- ppkt od 1.6.1 do 1.6.11 oznaczone zostały odpowiednio nr od 4.4.1 do 4.4.11.

Błędna numeracja stanowiła oczywistą omyłkę pisarską Zamawiającego. **Zamawiający zamieszcza zmieniony załącznik nr 2 do wzoru umowy.**

### **PYTANIE 3**

*„Dot.: Załącznika 3 do umowy*

*Rozdział 1 punkt 1.3*

*Wykonawca zobowiązuje się do administrowania środowiskiem produkcyjnym i testowym zarówno dotychczasowej, jak i zmodernizowanej aplikacji ZC, w szczególności do realizacji następujących zadań:*

*1.3. wsparcia Zamawiającego w wykonywaniu kopii zapasowych ZC w ramach centralnego systemu backup;*

*W jakim zakresie wykonawca ma wspierać zamawiającego przy tworzeniu kopii zapasowej?”*

### **ODPOWIEDŹ:**

Zamawiający wyjaśnia, że przez „wsparcie Zamawiającego w wykonywaniu kopii zapasowych ZC w ramach centralnego systemu backup”, o którym mowa w pkt 1.3 rozdziału 1 załącznika nr 3 do wzoru umowy, stanowiącego załącznik nr 2 do SIWZ, Zamawiający rozumie m.in. wsparcie przez Wykonawcę Zamawiającego w procesie podłączania aplikacji ZC do centralnego systemu backupu Zamawiającego, w tym w szczególności w konfiguracji procesu automatycznego przygotowywania kopii zapasowych: serwera aplikacyjnego, bazy danych, logów aplikacji ZC, oraz w usuwaniu przyczyn problemów leżących po stronie aplikacji ZC, w sytuacji, gdy proces tworzenia kopii zapasowych nie zakończy się prawidłowo.

### **PYTANIE 4**

*„Jaka będzie szacowana maksymalna liczba podłączonych jednocześnie użytkowników?”*

### **ODPOWIEDŹ:**

Patrz odpowiedź na pytanie nr 14 opublikowaną w dniu 13 maja 2016 r.

### **PYTANIE 5**

*„Jakie mają być oczekiwane czasy reakcji systemu?”*

### **ODPOWIEDŹ:**

Zamawiający wyjaśnia, że warunki SLA dotyczące aplikacji ZC określone zostały w § 7 ust. 3 i ust. 5 wzoru umowy, stanowiącego załącznik nr 2 do SIWZ. Ponadto, w ppkt 3 pkt 4.1 rozdziału 4 załącznika nr 3 do wzoru umowy określono, że „Architektura dotychczasowej aplikacji ZC zapewnia jej wydajne i ciągłe funkcjonowanie, dostępność w trybie 24/7.”, w ppkt 3 pkt 4.3 wskazano zaś, że „Architektura zmodernizowanej aplikacji ZC powinna zapewnić jej wydajne i ciągłe funkcjonowanie, dostępność w trybie 24/7 oraz gwarantować poziom bezpieczeństwa wymagany dla systemów udostępnianych dla Użytkowników końcowych poprzez sieć Internet. Powyższe zostanie doprecyzowane na etapie analiz wymagań i projektowania ZC”. Zamawiający nie precyzuje dalszych wymagań w tym zakresie.

### **PYTANIE 6**

*„Dot. Załącznik 2 do SIWZ. Czy Zamawiający przewiduje w ramach Umowy paragraf 11 ust. 1 pkt 1 - 7 wprowadzenie górnej granicy kar umownych do wysokości wynagrodzenia przysługującego Wykonawcy za realizację danego zadania?”*

### **ODPOWIEDŹ:**

Nie. Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy, stanowiącego załącznik nr 2 do SIWZ.

### **PYTANIE 7**

*„Dot. Załącznik 2 do SIWZ. Czy Zamawiający przewiduje w ramach Umowy paragraf 11 ust. 2 dodanie zapisu ograniczającego możliwość dochodzenia odszkodowania uzupełniającego przewyższającego kary umowne, do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody, jednak nie większej niż 100% wartości wynagrodzenia?”*

### **ODPOWIEDŹ:**

Nie. Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy, stanowiącego załącznik nr 2 do SIWZ.

### **PYTANIE 8**

*„Dot. Załącznik 2 do SIWZ. Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający oczekuje organizacji i przeprowadzenia konsultacji grupowych zgodnie z załącznikiem nr 4 do Umowy, w salach zapewnionych przez Wykonawcę, a tym samym zapis w paragrafie 7 ust. 7 zawiera omyłkę pisarską i powinien brzmieć: Wykonawca zorganizuje i przeprowadzi konsultacje grupowe na potrzeby jednostek prowadzących sprawę związane z zatrudnianiem cudzoziemców dla Użytkowników dotyczące zmodernizowanej aplikacji ZC.”*

### **ODPOWIEDŹ:**

Zamawiający wyjaśnia, że zgodnie z pkt 2.1 ppkt 2 rozdziału 2 załącznika nr 4 do wzoru umowy, stanowiącego załącznik nr 2 do SIWZ, „Wykonawca zapewni i pokryje wszelkie koszty związane z realizacją konsultacji grupowych, w szczególności: (...) sal, w których będą odbywać się konsultacje grupowe wraz z odpowiednim wyposażeniem”. Zamawiający potwierdza niniejszym, że zapis w § 7 ust. 7 wzoru umowy zawiera oczywistą omyłkę pisarską. Mając na uwadze powyższe, **Zamawiający dokonuje, na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy, zmiany treści SIWZ** w zakresie brzmienia § 7 ust. 7 we wzorze umowy (załącznik nr 2 do SIWZ) w następujący sposób: „Wykonawca zorganizuje i przeprowadzi konsultacje grupowe dedykowane dla Użytkowników z Jednostek prowadzących sprawę związane z zatrudnianiem cudzoziemców, dotyczące zmodernizowanej aplikacji ZC”. **Zamawiający zamieszcza zmieniony załącznik nr 2 do SIWZ.**

### **PYTANIE 9**

*„Dot. dokumentacja Użytkownika. Z przekazanej dokumentacji Użytkownika, wynika iż interfejs użytkownika jest nieergonomiczny i nie przystający do obecnych standardów wykorzystywanych w aplikacjach internetowych. Dodatkowo wątpliwa jest możliwość jego dostosowania m.in. do wymagań zawartych w załączniku 2 do umowy w zakresie opisanym w rozdziale 5 ust. 4 punkt 4.3 podpunkt 1.5.4. Czy wobec powyższego Zamawiający oczekuje gruntownej przebudowy interfejsu użytkownika i zastosowanie nowych standardów, pozwalających spełnić wszystkie wymagania SIWZ ?”*

### **ODPOWIEDŹ:**

Zamawiający wyjaśnia, że zgodnie z § 2 ust. 1 pkt 1 wzoru umowy, stanowiącego załącznik nr 2 do SIWZ, Wykonawca zobowiązany jest do „wykonania i wdrożenia modernizacji aplikacji ZC”. W § 5 ust. 1 wzoru umowy uszczegółowiono, że „w ramach realizacji przedmiotu umowy, w części o której mowa w § 2 ust. 1 pkt 1, Wykonawca zobowiązuje się do wykonania modernizacji technologicznej i rozbudowy funkcjonalnej dotychczasowej aplikacji ZC oraz jej wdrożenia”. Dodatkowo, zgodnie z pkt 6.1 Rozdziału 6 załącznika nr 2 do wzoru umowy, „Wykonawca dokona modernizacji technologicznej i rozbudowy funkcjonalnej aplikacji ZC, aby posiadała ona pełną funkcjonalność, o której mowa w rozdziale 3 (...) oraz zmiany określone w rozdziale 5 (...)”. W rozdziale 5 załącznika nr 2 do wzoru umowy Zamawiający zdefiniował wymagania funkcjonalne, które powinny zostać zrealizowane przez Wykonawcę w ramach modernizacji. W szczególności w pkt 1.5.4 (po zmianie pkt 4.3.4) określił, że „Interfejs graficzny aplikacji ZC musi być ergonomiczny, przyjazny dla użytkowników końcowych oraz spójny ze standardem obowiązującym w innych wdrożonych systemach PSZ, np. Wortal PSZ (psz.praca.gov.pl), Praca.gov.pl, STOR (stor.praca.gov.pl), oraz spełniać wymagania WCAG 2.0 dla systemów teleinformatycznych w zakresie dostępności dla osób niepełnosprawnych a także poprawnego jego funkcjonowania na urządzeniach mobilnych (tablet, smartfon, itp.)”.

Co również istotne, zgodnie z rozdziałem 2 załącznika nr 2 do wzoru umowy, Zamawiający oczekuje spełnienia przez zmodernizowaną aplikację ZC wymagań określonych m.in. w rozporządzeniu Rady Ministrów w sprawie z dnia 12 kwietnia 2012 r. w sprawie Krajowych Ram Interoperacyjności, minimalnych wymagań dla rejestrów publicznych i wymiany informacji w postaci elektronicznej oraz minimalnych wymagań dla systemów teleinformatycznych.

#### **PYTANIE 10**

*„Załącznik nr 2 do umowy - Procedura wykonania wdrożenia modernizacji, Rozdział 7, pkt 7.2, ppkt 4, o brzmieniu:*

*„4. Na podstawie listy zmian, udzielonych wyjaśnień oraz wyników własnej analizy Wykonawca przygotowuje i przedłoży w terminie nie przekraczającym 10 dni roboczych Zamawiającemu do akceptacji: projekt(y) wstępny(e) zawierający(e) szczegółowy opis implementacji zmian, w tym:*

- 4.1. opis zmienianych funkcjonalności w postaci przypadków użycia,*
- 4.2. diagramy przepływów,*
- 4.3. opis zmian struktury bazy danych,*
- 4.4. opis zmian interfejsów komunikacyjnych,*
- 4.5. opis zmian interfejsu użytkownika,*
- 4.6. scenariusze testowe dla zaimplementowanych zmian ZC. oraz określi liczbę roboczogodzin wymaganych dla wykonania każdej zmiany.”*

*Pytanie :*

- a) Czy pod określeniem „10 dni roboczych” należy rozumieć, że chodzi o termin 10 dni roboczych po każdym etapie projektu (harmonogram projektu opracowany przez Wykonawcę wspólnie z Zamawiającym)?*
- b) Czy Wykonawca ma dowolność co do narzędzia w którym, będzie wykonywał między innymi: opisy przypadków użycia, opisy zmian interfejsów i innych?*
- c) W jakiej formie - postaci Wykonawca powinien przekazywać poszczególną dokumentację? Czy zostaną opracowane formularze, na których należy przekazać niżej wyszczególnione produkty czy Wykonawca ma dowolność w opisywaniu i ich dokumentowaniu?”*

#### **ODPOWIEDŹ:**

Zamawiający wyjaśnia, że:

Procedura szczegółowa realizacji usług rozwoju aplikacji ZC, opisana w pkt 7.2 rozdziału 7 załącznika nr 2 do wzoru umowy, stanowiącego załącznik nr 2 do SIWZ, przewiduje następującą ścieżkę opracowywania projektów wstępnych zmian:

1. „Zamawiający przekazując Wykonawcy listę zmian (formularz ZMO-01) określa wymagania funkcjonalne zmian ZC oraz termin ich realizacji. Zamawiający dostarcza również materiały, na podstawie których określił wymagania funkcjonalne zmian, w szczególności akty prawne lub projekty aktów prawnych.
2. Wykonawca, w trakcie opracowywania projektów wstępnych, ma prawo zwrócić się do Zamawiającego z zapytaniem projektowym (formularz ZMO-02) o wyjaśnienie warunków określonych listą zmian.
3. Zamawiający udzieli odpowiedzi na zapytania (formularz ZMO-03):
  - 3.1. projektowe w terminie do 10 dni roboczych od dnia otrzymania zapytania od Wykonawcy;
  - 3.2. nie dotyczące zakresu merytorycznego w terminie do 7 dni roboczych od dnia otrzymania zapytania od Wykonawcy.
4. Na podstawie listy zmian, udzielonych wyjaśnień oraz wyników własnej analizy Wykonawca przygotowuje i przedłoży w terminie nie przekraczającym 10 dni roboczych Zamawiającemu do akceptacji: projekt(y) wstępny(e) zawierający(e) szczegółowy opis implementacji zmian (...).”

Mając na względzie powyższe Zamawiający wyjaśnia, iż do terminu 10 dni roboczych na opracowanie projektu wstępnego zawierającego szczegółowy opis implementacji zmian, nie będzie wliczany czas na udzielenie odpowiedzi na zapytanie projektowe przez Zamawiającego.

Zamawiający nie precyzuje wymagań w zakresie narzędzi, które powinny być wykorzystane przez Wykonawcę do przygotowania projektów wstępnych zawierających szczegółowe opisy implementacji zmian. Zamawiający wyjaśnia, iż projekty wstępne powinny być przekazywane w postaci elektronicznej edytowalnej. Jednocześnie Zamawiający wskazuje, iż w pkt 7.4 rozdziału 7 załącznika nr 2 do wzoru umowy określone zostały wzory formularzy, które wykorzystywane będą w ramach usługi rozwoju ZC.

W szczególności Zamawiający określił wzór formularza „Protokół przekazania wersji ZC” – ZMO-05, który wykorzystywany będzie w procesie przekazywania przez Wykonawcę i odbioru ilościowego przez Zamawiającego konkretnej wersji ZC. Zamawiający nie precyzuje dalszych wymagań w tym zakresie.

#### **PYTANIE 11**

*„Załącznik nr 2 do umowy – Procedura wykonania wdrożenia modernizacji, Decyzje i wnioski wynikające z treści wymagań aplikacji modernizowanej oraz zmian. Czy Zamawiający może dostarczyć wzory decyzji, wniosków, szablonów (np. szablon zezwolenia na pracę cudzoziemca) w formie czytelnej dla Wykonawcy np. xls. Doc. Docx. jpg?”*

#### **ODPOWIEDŹ:**

Zamawiający wyjaśnia, że wzory wniosków i decyzji, o których mowa w pkt 1.2 rozdziału 5 załącznika nr 2 do wzoru umowy, stanowiącego załącznik nr 2 do SIWZ, określone są w rozporządzeniu Ministra Pracy i Polityki Społecznej z dnia 1 kwietnia 2015 r. w sprawie wydawania zezwolenia na pracę cudzoziemca (Dz.U. z 2015 r. poz. 543), o którym mowa w pkt 5 rozdziału 2 załącznika nr 2 do wzoru umowy.

#### **PYTANIE 12**

*„Załącznik nr 2 do umowy – Procedura wykonania wdrożenia modernizacji, Rozdział 6 , pkt 6.2, ppkt 15, oraz ppkt 17: Jaki jest zakres historyczny danych (data) migrowanych do nowej aplikacji ZC?”*

#### **ODPOWIEDŹ:**

Zamawiający wyjaśnia, że dotychczasowa aplikacja ZC użytkowana jest przez urzędy wojewódzkie od ok. 10 lat.

#### **PYTANIE 13**

*„Załącznik nr 2 do umowy – Procedura wykonania wdrożenia modernizacji. Czy jest możliwy dostęp do istniejącej aplikacji wersji testowej lub do dokumentacji lub zdjęć w celu poglądowym?”*

#### **ODPOWIEDŹ:**

Zamawiający wyjaśnia, że funkcjonalność i interfejs graficzny dotychczasowej aplikacji ZC opisane są w „Podręczniku użytkownika aplikacji Zatrudnianie Cudzoziemców” i „Podręczniku administratora aplikacji Zatrudnianie Cudzoziemców”, które Zamawiający udostępnia Wykonawcom na zasadach określonych w pkt 2.12 SIWZ. Co również istotne, dotychczasowa aplikacja ZC dostępna jest pod adresem internetowym: [zc.praca.gov.pl](http://zc.praca.gov.pl) (§1 pkt 1 wzoru umowy).

Ponadto patrz odpowiedź na pytanie nr 4 opublikowaną w dniu 13 maja 2016 r.

#### **PYTANIE 14**

*„Załącznik nr 2 do umowy – Procedura wykonania wdrożenia modernizacji, Rozdział 5, pkt 1.6.9, ppkt g): Czy Zamawiający posiada wzory raportów statystycznych. Jeżeli takie wzory raportów istnieją to czy jest możliwe ich udostępnienie Wykonawcy?”*

#### **ODPOWIEDŹ:**

Zamawiający wyjaśnia, że zmiana opisana w pkt 1.6.9 (po zmianie pkt 4.4.9) lit. g rozdziału 5 załącznika nr 2 do wzoru umowy, stanowiącego załącznik nr 2 do SIWZ, dotyczy konieczności wykonania słownika centralnego form prawnych pracodawców, zawierającego pozycje, które określone zostały przez Zamawiającego. Słownik ten powinien być wykorzystywany podczas wprowadzania danych dotyczących form prawnych pracodawcy we wnioskach o wydanie lub przedłużenie zezwolenia na pracę cudzoziemca na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej.

Mając na uwadze powyższe, Zamawiający w kontekście zapisów pkt 1.6.9 (po zmianie pkt 4.4.9) lit. g rozdziału 5 załącznika nr 2 do wzoru umowy, stwierdza, że niezrozumiałe jest pytanie odnoszące się do wzorów raportów statystycznych. Niezależnie od tego Zamawiający wyjaśnia, iż nie dysponuje wzorami zestawień statystycznych, które mają być wykonane w ramach modernizacji aplikacji ZC. Jednocześnie Zamawiający wskazuje, iż zmiany dotyczące raportów aplikacji ZC określone zostały w pkt 1.6.11 (po zmianie pkt 4.4.11) rozdziału 5 załącznika nr 2 do wzoru umowy.

### **PYTANIE 15**

*„Załącznik nr 2 do umowy – Procedura wykonania wdrożenia modernizacji, Rozdział 5, pkt 1.6.8. Czy istnieją opisy i algorytmy filtrów np. filtrów krzyżowych? Jeżeli tak to czy będzie możliwe ich przekazanie Wykonawcy?”*

### **ODPOWIEDŹ:**

Zamawiający wyjaśnia, że opis kryteriów i ekrany filtracji danych, a także opisy zawartości i ekrany/zestawienia list wynikowych prezentujących dane dotyczące pracodawców, cudzoziemców, wniosków i decyzji zawarte są w „Podręczniku użytkownika aplikacji Zatrudnianie Cudzoziemców”, który Zamawiający udostępnił Wykonawcom na zasadach określonych w pkt 2.12 SIWZ.

Ponadto patrz odpowiedź na pytanie nr 4 opublikowaną w dniu 13 maja 2016 r.

### **PYTANIE 16**

*„Oferent wnosi o doprecyzowanie zapisu § 9 ust 3 pkt 3) oraz § 9 ust 4 pkt 4) wzoru Umowy poprzez dodanie na końcu wskazywanych zapisów zdania jak poniżej:*

#### **Propozycja zapisu:**

*W przypadku nieuzasadnionego nie przystąpienia przez Zamawiającego do odbiorów w powyższym terminie, Wykonawca jest uprawniony, po bezskutecznym upływie dodatkowego terminu wyznaczonego Zamawiającemu na odbiór, do jednostronnego sporządzenia danego protokołu odbioru ze skutkiem dla Zamawiającego.*

*Czy wobec powyższego Zamawiający wyraża zgodę na zmianę wzoru umowy we wnioskowany przez Oferenta sposób?”*

### **ODPOWIEDŹ:**

Nie. Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy, stanowiącego załącznik nr 2 do SIWZ.

### **PYTANIE 17**

*„Oferent wnosi o zmianę w § 11 wzoru umowy poprzez wprowadzenie zapisu o karze umownej na korzyść Wykonawcy, gdy Zamawiający odstąpi od umowy z przyczyn niezależnych od Wykonawcy:*

#### **Propozycja zapisu:**

*W przypadku odstąpienia od Umowy z przyczyn leżących po Stronie Zamawiającego, Zamawiający zapłaci Wykonawcy poniesione i udokumentowane przez Wykonawcę koszty związane z realizacją Przedmiotu Umowy oraz karę umowną w wysokości 10% Wynagrodzenia umownego.*

*Czy wobec powyższego Zamawiający wyraża zgodę na zmianę wzoru umowy we wnioskowany przez Oferenta sposób?”*

### **ODPOWIEDŹ:**

Nie. Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy, stanowiącego załącznik nr 2 do SIWZ.

### **PYTANIE 18**

*„Oferent wnosi o zmianę treści § 11 ust 1 wzoru Umowy poprzez zastąpienie określenia „opóźnienia” we wszystkich opisanych w przedmiotowym ustępie karach umownych na karę za wstąpienie „zwłoki” oraz o naliczanie kary w przypadku usuwania wad czy usterek w okresie gwarancji jakości od wartości wyłącznie naprawianego elementu.*

*Zapis o naliczaniu kar umownych za wystąpienie zwłoki pozwoli na oszacowanie ryzyka dla Wykonawcy związanego z realizacją przedmiotowej umowy a tym samym na możliwi zaoferowanie konkurencyjnej ceny oferty. Ponadto zapis ten jest zapisem niezgodnym z ogólnymi zasadami k. cywilnego i zobowiązań umownych, a w szczególności z art. 476 k.c. Obecny zapis § 31 ust 1 pkt a i b wzoru Umowy prowadzi do naruszenia art 56 i art. 353<sup>1</sup> kodeksu cywilnego oraz 484 § 2 k.c., art. 491 § 2 k.c. jak i art. 494 k.c. w związku z art. 14 oraz art. 139 ust. 1 Ustawy Pzp. Proponowany przez Zamawiającego zapis o karach*

umownych za opóźnienie prowadzi de facto do rozszerzenia odpowiedzialności na Wykonawcę za wszelkie okoliczności powodujące zmiany terminów realizacji, co powoduje brak możliwości oceny ryzyka związanego z umową, co przedkłada się na niemożność oszacowania ceny oferty. Jak wskazuje Sąd Apelacyjny w Gdańsku w wyroku z 18 czerwca 2013 r., V A Ca 266/13: „[w] języku potocznym pojęcie „opóźnienie” i „zwłoki” używane są zamiennie i traktowane jako synonimy. Z samego posłużenia się zwrotem „za opóźnienie” nie można wyprowadzać niewątpliwej woli stron, co do rozszerzenia zakresu odpowiedzialności powoda za nieterminowe wykonanie zobowiązania w porównaniu do regulacji wynikającej z art. 483 § 1 KC w zw. z art. 471 KC”. W powołanym wyroku Sąd wskazuje dalej, że “[j]eśli zatem pozwany rozumie postanowienie zastrzegające karę umowną za nieterminowe wykonanie prac powoda w ten sposób, że jest to odpowiedzialność absolutna obejmująca także przyczyny opóźnienia leżące po stronie pozwanego, to takie postanowienie umowne należałoby ocenić jako sprzeczne z zasadami współżycia społecznego i w konsekwencji uznać za bezwzględnie nieważne na podstawie art. 58 § 2 KC”.

Czy wobec powyższego Zamawiający wyraża zgodę na zmianę wzoru umowy we wnioskowany przez Oferenta sposób?”

**ODPOWIEDŹ:**

Nie. Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy, stanowiącego załącznik nr 2 do SIWZ.

**PYTANIE 19**

„Oferent wnosi o wprowadzenie w § 11 wzoru umowy ogólnego limitu kar do wartości 20 % łącznego wynagrodzenia dla Wykonawcy określonego w Umowie. Limit taki pozwoli na oszacowanie ryzyka dla Wykonawcy związanego z realizacją przedmiotowej umowy a tym samym na możliwość zaoferowanie konkurencyjnej ceny oferty. Ponadto Zamawiający w ust 2 przywołanego paragrafu ustanawia prawa do dochodzenia odszkodowania uzupełniającego w przypadku, gdy poniesiona szkoda jest wyższa niż naliczone kary umowne.

Czy wobec powyższego Zamawiający wyraża zgodę na zmianę wzoru umowy we wnioskowany przez Oferenta sposób?”

**ODPOWIEDŹ:**

Nie. Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy, stanowiącego załącznik nr 2 do SIWZ.

**PYTANIE 20**

„Oferent wnosi zapytanie dotyczące § 11 ust. 2 wzoru Umowy, a mianowicie zwraca się z wnioskiem o ograniczenie odpowiedzialności w poniższy sposób:

Propozycja zapisu:

2. Zamawiający zastrzega sobie prawo dochodzenia odszkodowania uzupełniającego, przewyższającego wysokość kar umownych, do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody i łącznej wartości niniejszej Umowy, z wyłączeniem utraconych korzyści.

Wykonawca wnosi o ograniczenie odszkodowania do wysokości rzeczywiście powstałej (faktycznie wyrządzonej) straty w razie ewentualnego naruszenia warunków umowy. W granicach określonych w umowie Wykonawca będzie ponosił odpowiedzialność odszkodowawczą za normalne następstwa swoich zachowań, ale z ograniczeniem jego odpowiedzialności do poniesionej przez Zamawiającego straty (szkody), z wyłączeniem utraconych korzyści. Przepis art. 361 § 2 k.c., pozwala stronom umowy określić reguły przypisania odpowiedzialności za szkodę i zakres obowiązku jej naprawienia. Zaproponowany przez Oferenta zapis ma na celu zrównoważenie interesów stron umowy w myśl zasady, iż celem odpowiedzialności odszkodowawczej nie jest wzbogacenie strony poszkodowanej, lecz wyłączenie usunięcie uszczerbku wywołanego określonym zdarzeniem. Dodatkowo przedmiotowy zapis pozwala precyzyjniej określić ryzyka i ewentualne koszty finansowe, które bierze na siebie wykonawca w związku z zawarciem umowy. Wobec powyższego, zaproponowany zapis, który w dalszym ciągu chroni Zamawiającego, uwzględni również uzasadniony interes drugiej strony umowy.

Czy wobec powyższego Zamawiający wyraża zgodę na zmianę wzoru umowy we wnioskowany przez Oferenta sposób?”

**ODPOWIEDŹ:**

Nie. Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy, stanowiącego załącznik nr 2 do SIWZ.

**PYTANIE 21**

*„Oferent wnosi o doprecyzowanie § 12 wzoru umowy z zakresie gwarancji poprzez dodanie na końcu dodatkowego ust 6 o następującej treści:*

*Propozycja zapisu:*

*Strony zgodnie postanawiają o wyłączeniu rękojmi w zakresie licencjonowanego oprogramowania standardowego oraz stosowania w tym zakresie warunków licencji i gwarancji jakości producenta danego oprogramowania standardowego wchodzącego w zakres przedmiotu Umowy.*

*Oferent wnosi o wyłączenie wprost rękojmi na oprogramowanie. Zasadność takiej zmiany znajduje odzwierciedlenie w tym, iż rękojmia zgodnie z kodeksem cywilnym świadczona jest bezpośrednio przez Wykonawcę, który w przypadku oprogramowania podmiotów trzecich nie jest w stanie jej zrealizować, bowiem nie jest uprawniony do ingerowania w strukturę oprogramowania. Ponadto licencjobiorcy de facto nie przysługują roszczenia z tytułu rękojmi za wady rzeczy sprzedanej, gdyż po pierwsze, w wypadku udzielenia licencji nie mamy do czynienia ze sprzedażą w rozumieniu art. 535 KC, po drugie zaś oprogramowanie nie jest rzeczą, po trzecie, przy udzielaniu licencji w żadnym wypadku nie dochodzi do sprzedaży (cesji) praw, gdyż pozostają one przy licencjodawcy. Wynika stąd wniossek, że z tytułu wad jakościowych oprogramowania nie można podnosić roszczeń opartych na rękojmi za wady rzeczy (lub prawa) sprzedanej, gdyż udzielenie licencji nie jest sprzedażą w rozumieniu przepisów kodeksu cywilnego, jest zaś umową od niej odrębną i specyficzną. Co za tym idzie, nie można sądzić, że program komputerowy podlega tradycyjnej sprzedaży, gdy idzie o udzielenie komuś prawa do korzystania z tego programu na wskazanym polu eksploatacji. Ponadto Oferent nie może przekazać Zamawiającemu licencji na oprogramowanie standardowe z prawem do modyfikacji. W tym zakresie może mieć zastosowanie licencja producenta przy jednoczesnym złożeniu przez Wykonawcę oświadczenia, że cały System będzie spełniał oczekiwaną przez Zamawiającego funkcjonalność.*

*Czy wobec powyższego Zamawiający wyraża zgodę na zmianę wzoru umowy we wnioskowany przez Oferenta sposób?”*

**ODPOWIEDŹ:**

Nie. Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy, stanowiącego załącznik nr 2 do SIWZ.

**PYTANIE 22**

*„Oferent wnosi o zmianę § 15 ust 3 wzoru umowy w następujący sposób:*

*Propozycja zapisu:*

*W przypadku odstąpienia od umowy z przyczyn, o których mowa w ust. 1 lub ust. 2, Zamawiający zapłaci Wykonawcy wynagrodzenie za wykonaną część przedmiotu umowy na dzień odstąpienia oraz dokona protokolarnie odbioru tej części Umowy.”*

**ODPOWIEDŹ:**

Nie. Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy, stanowiącego załącznik nr 2 do SIWZ.

**Wszelkie wyjaśnienia i zmiany treści SIWZ stanowią jej integralną część.**

Przewodniczący Komisji Przetargowej

/-/ Sylwia Boratyńska