

Dąbrówno, 05.01.2022 r.

DRZ.271.2.10.2021

Do wszystkich Wykonawców

Dotyczy: Modernizacja i wdrożenie systemów informatycznych oraz uruchomienie e-usług publicznych w ramach realizacji projektu „Zintegrowany system świadczenia e-usług publicznych Gminy Dąbrówno”.

Zgodnie z art.284 ust.2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Pzp.), Zamawiający udziela odpowiedzi na pytania w zakresie wyjaśnienia treści Specyfikacji Warunków Zamówienia.

Pytanie 1:

Wnosimy o zamieszczenie załączników (8353_Zalacznik_nr_1_do_SWZ_-_Formularze.docx) do postępowania w formie odrębnych dokumentów. Wykonawca ma wątpliwości, gdzie treść poszczególnych załączników rozpoczyna się a gdzie kończy.

Odpowiedź nr 1:

Zamawiający dodał Załącznik nr 1 do SWZ – Formularze w formie odrębnych dokumentów na stronie prowadzonego postępowania.

Pytanie 2:

Dotyczy Załącznika nr 2.1 – część I do OPZ, rozdział 2.0. Modernizacja systemu dziedzinnowego. Zamawiający zawarł tam zapis „Przygotowanie systemu dziedzinnowego w zakresie umożliwienia automatycznej obsługi dokumentów elektronicznych przychodzących i wychodzących w zakresie innych systemów merytorycznych funkcjonujących w urzędzie”. Prosimy o potwierdzenie, że wspomniane dokumenty będą pochodziły z systemu obiegu dokumentów i będą wysyłane w sposób elektroniczny lub w formie PDF. Obecny zapis jest niejasny i sugeruje, że System Dziedzinnowy musi wymieniać dokumenty z wieloma systemami, co w praktyce jest niemożliwe do uzyskania.

Odpowiedź nr 2:

Zamawiający modyfikuje treść Załącznika nr 2.1 – OPZ Część I (opis przedmiotu zamówienia) w przedmiotowym zakresie.

Pytanie 3:

§ 10 Załącznika nr 3.1 do SWZ – Wzór umowy

W paragrafie 10 ust. 10 Gwarancja Zamawiający zawarł następujące postanowienie „Czasy Naprawy określone w ust. 6 liczone są od chwili dokonania zgłoszenia...”. Tymczasem w tym samym paragrafie, ust. 6 mamy tabelkę, którą Wykonawca uzupełnia wg zapisów z SWZ, a tam zapis brzmi „od przyjęcia zgłoszenia przez Wykonawcę”. Prosimy o ujednoczenie tego zapisu na następujący: „Czasy Naprawy określone w ust. 6 liczone są od chwili przyjęcia zgłoszenia przez Wykonawcę”.

Odpowiedź nr 3:

Zamawiający dokonuje poprawek w Załączniku nr 3.1 do SWZ - Wzór umowy w zakresie wskazanym w powyższym pytaniu.

Pytanie nr 4:

§14 ust. 11 Załącznika nr 3.1 do SWZ – Wzór umowy

Zgodnie z § 14 ust. 11 Załącznika nr 3.1 do SWZ – Wzór umowy: „Niezależnie od postanowień poprzednich punktów, Wykonawca zezwala Zamawiającemu na korzystanie z wiedzy technicznej, organizacyjnej i innej, zawartej w przekazanych Zamawiającemu Oprogramowaniu, Dokumentacji i innych utworach. Wiedza ta może być wykorzystana w dowolny sposób przez Zamawiającego teraz i w przyszłości, w tym m.in. przekazana przez Zamawiającego osobom trzecim z nim współpracującym.” Wymaga podkreślenia, że zgodnie z art. 11 ust. 1 ustawy o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (dalej: u.z.n.k.), czynem nieuczciwej konkurencji jest ujawnienie, wykorzystanie lub pozyskanie cudzych informacji stanowiących tajemnicę przedsiębiorstwa.

Przez tajemnicę przedsiębiorstwa rozumie się informacje techniczne, technologiczne, organizacyjne przedsiębiorstwa lub inne informacje posiadające wartość gospodarczą, które jako całość lub w szczególnym zestawieniu i zbiorze ich elementów nie są powszechnie znane osobom zwykle zajmującym się tym rodzajem informacji albo nie są łatwo dostępne dla takich osób, o ile uprawniony do korzystania z informacji lub rozporządzania nimi podjął, przy zachowaniu należytej staranności, działania w celu utrzymania ich w poufności (art. 11 ust. 2 u.z.n.k.).

Wykorzystanie lub ujawnienie informacji stanowiących tajemnicę przedsiębiorstwa stanowi czyn nieuczciwej konkurencji, w szczególności gdy następuje bez zgody uprawnionego do korzystania z informacji lub rozporządzania nimi i narusza obowiązek ograniczenia ich wykorzystywania lub ujawniania wynikający z ustawy, czynności prawnej lub z innego aktu albo gdy zostało dokonane przez osobę, która pozyskała te informacje, dokonując czynu nieuczciwej konkurencji (art. 11 ust. 4 u.z.n.k.)

Mając na uwadze powyższe, Wykonawca zwraca się z prośbą o wykreślenie z §14 ustępu 11 Załącznika nr 3.1 do SWZ – Wzór umowy jako niezgodnego z przepisami prawa powszechnie obowiązującego – wykorzystanie przez Zamawiającego tajemnicy przedsiębiorstwa Wykonawcy do której należy m.in. wiedza techniczna i organizacyjna Wykonawcy, a w szczególności przekazanie jej przez Zamawiającego osobom trzecim z nim współpracującym stanowi czyn nieuczciwej konkurencji, który podlega sankcjom z art. 18 u.z.n.k.

Odpowiedź nr 4:

Zamawiający dokonuje poprawek w Załączniku nr 3.1 do SWZ - Wzór umowy w zakresie wskazanym w powyższym pytaniu.

Pytanie nr 5:

§14 ust. 12- 18 Załącznika nr 3.1 do SWZ – Wzór umowy

Zgodnie z brzmieniem §14 ust. 12- 18 Załącznika nr 3.1 do SWZ – Wzór umowy: „WYPOWIEDZENIE LICENCJI

12. Ilekroć Umowa przewiduje udzielenie upoważnienia (licencji lub sublicencji) przez Wykonawcę, intencją Stron jest zbliżenie takiego upoważnienia na korzystanie z Oprogramowania Aplikacyjnego do umowy o charakterze jednorazowej transakcji podobnej do sprzedaży – w związku z tym w zamian za uiszczoną opłatę licencyjną (stanowiącą w przypadku Umowy element Wynagrodzenia)

Zamawiający otrzymuje ciągłe, stałe i niewypowiadalne prawo do korzystania z takiego Oprogramowania w zakresie określonym w Umowie.

13. W przypadku gdyby postanowienie o niewypowiadalności licencji na Oprogramowanie Aplikacyjne przewidziane w poprzednim ustępie okazało się nieskuteczne lub nieważne, a Wykonawca byłby uprawniony do wypowiedzenia licencji, Strony uzgadniają dla Wykonawcy 10-letni (słownie: dziesięcioletni) termin jej wypowiedzenia ze skutkiem na koniec roku kalendarzowego, z zastrzeżeniem ustępu następnego.

14. Wykonawca zobowiązuje się nie korzystać z uprawnienia do wypowiedzenia licencji z wyjątkiem przypadków, w których Zamawiający przekroczy warunki udzielonej licencji i naruszy autorskie prawa majątkowe przysługujące Wykonawcy oraz nie zaniecha naruszenia mimo wezwania Wykonawcy i wyznaczenia mu w tym celu odpowiedniego terminu, nie krótszego niż 30 dni. Wezwanie musi być wystosowane w formie pisemnej pod rygorem braku skutków i musi zawierać wyraźne zastrzeżenie, że Wykonawca będzie uprawniony do wypowiedzenia licencji w przypadku niezaprzestania dopuszczania się przez Zamawiającego wyraźnie i precyzyjnie wymienionych naruszeń. W przypadku wypowiedzenia licencji z tej przyczyny termin wypowiedzenia licencji wynosi 1 (słownie: jeden) rok, ze skutkiem na koniec roku kalendarzowego.

15. W przypadku gdy podmiotem udzielającym licencji jest podmiot trzeci, Wykonawca oświadcza i gwarantuje, że podmiot trzeci będzie przestrzegał powyższych zobowiązań.

16. Wykonawca zapewnia i gwarantuje, że podmiot trzeci nie wypowie udzielonych licencji. Wykonawca oświadcza i gwarantuje, że licencja udzielana przez podmiot trzeci będzie zawierać zasady wypowiedzenia analogiczne do opisanych w poprzednich ustępach.

17. W przypadku gdy Wykonawca lub podmiot trzeci, mimo zobowiązania, o którym mowa w poprzednim ustępie, wypowie licencję, Wykonawca będzie zobowiązany do zapłaty na rzecz Zamawiającego, na jego żądanie, kwoty odpowiadającej sumie opłaty licencyjnej za Oprogramowanie Aplikacyjne określonej w Umowie oraz rzeczywiście poniesionych przez Zamawiającego kosztów zapewnienia (w tym uzyskania licencji i wdrożenia) rozwiązania zastępczego, umożliwiającego dalszą eksploatację Systemu.

18. Powyższe postanowienia dotyczące wypowiedzenia stosuje się odpowiednio do Dokumentacji oraz innych Utworów, jeżeli są one przedmiotem licencji.”

W tym miejscu wskazuję, iż przeważający w doktrynie pogląd o braku możliwości wyłączenia „wypowiadalności” licencji udzielonej na czas nieoznaczony wynika z wykładni przepisu art. 68 ustawy z dnia 4 lutego 1994 r. o prawie autorskim i prawach pokrewnych w powiązaniu z normą art. 3651 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 kodeks cywilny (dalej: k.c.) Pierwszy z przepisów stanowi, że jeżeli umowa nie stanowi inaczej, a licencji udzielono na czas nieoznaczony, twórca może ją wypowiedzieć z zachowaniem terminów umownych, a w ich braku na rok naprzód, na koniec roku kalendarzowego. **Niemniej jednak norma art. 3651 k.c. – mająca zastosowanie do wszelkich zobowiązań bezterminowych o charakterze ciągłym – skutkuje uznaniem, że postanowienie licencji zawartej na czas nieoznaczony, wyłączające lub ograniczające uprawnienie do jej wypowiedzenia, byłoby postanowieniem nieważnym.** W konsekwencji umowa licencyjna nie pozwala na zagwarantowanie obowiązkowi stron utrzymywania licencji w sposób trwały, nieograniczony w czasie.

W doktrynie ponadto podkreśla się, że wieloletnie terminy wypowiedzenia zmierzają wprost do obejścia prawa, a sądy powszechnie orzekające na temat takich stanów faktycznych uznają wieloletnie terminy wypowiedzenia za nieważne, skutkiem czego zastosowanie mają wówczas przepisy ustawy o prawie autorskim i prawach pokrewnych – zatem zgodnie z art. 68 ust. 1 powołanej ustawy, gdy licencji udzielono na czas nieoznaczony, twórca (Wykonawca) może ją wypowiedzieć z zachowaniem terminów umownych, a w ich braku na rok naprzód, na koniec roku kalendarzowego.

Mając na uwadze powyższe, Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację aktualnego brzmienia §14 ust.

12- 18 Załącznika nr 3.1 do SWZ – Wzór umowy na następujące brzmienie:

„WYPowiedzenie LICENCJI

12. Ilekroć Umowa przewiduje udzielenie upoważnienia (licencji lub sublicencji) przez Wykonawcę, intencją Stron jest zbliżenie takiego upoważnienia na korzystanie z Oprogramowanie Aplikacyjnego do umowy o charakterze jednorazowej transakcji podobnej do sprzedaży – w związku z tym w zamian za uiszczoną opłatę licencyjną (stanowiącą w przypadku Umowy element Wynagrodzenia) Zamawiający otrzymuje ciągłe, stałe prawo do korzystania z takiego Oprogramowania w zakresie określonym w Umowie.

13. Strony uzgadniają dla Wykonawcy 5-letni (słownie: pięcioletni) termin jej wypowiedzenia ze skutkiem na koniec roku kalendarzowego, z zastrzeżeniem ustępu następnego.

14. Wykonawca będzie uprawniony do wypowiedzenia licencji w szczególności, gdy Zamawiający przekroczy warunki udzielonej licencji i naruszy autorskie prawa majątkowe przysługujące Wykonawcy oraz nie zaniecha naruszenia mimo wezwania Wykonawcy i wyznaczenia mu w tym celu odpowiedniego terminu, nie krótszego niż 30 dni. Wezwanie zostanie wystosowane w formie pisemnej i zawierać będzie zastrzeżenie, że Wykonawca będzie uprawniony do wypowiedzenia licencji w przypadku niezaprzestania dopuszczania się przez Zamawiającego wskazanych naruszeń. W przypadku wypowiedzenia licencji z tej przyczyny termin wypowiedzenia licencji wynosi 1 (słownie: jeden) rok, ze skutkiem na koniec roku kalendarzowego.

15. W przypadku, gdy podmiotem udzielającym licencji jest podmiot trzeci, Wykonawca oświadcza i gwarantuje, że podmiot trzeci będzie przestrzegał powyższych zobowiązań.

16. Wykonawca oświadcza i gwarantuje, że licencja udzielana przez podmiot trzeci będzie zawierać zasady wypowiedzenia analogiczne do opisanych w poprzednich ustępach.

17. Powyższe postanowienia dotyczące wypowiedzenia stosuje się odpowiednio do Oprogramowania Dedykowanego, Dokumentacji oraz innych Utworów, jeżeli są one przedmiotem licencji.”

Odpowiedź nr 5:

Zamawiający dokonuje poprawek w Załączniku nr 3.1 do SWZ - Wzór umowy w zakresie wskazanym w powyższym pytaniu.

Pytanie nr 6:

§ 16 ust. 1 - Załącznika nr 3.1 do SWZ – Wzór umowy

Zgodnie z aktualnym brzmieniem § 16 ust. 1:

„Naliczenie zastrzeżonych Umową kar umownych nie wyłącza możliwości dochodzenia odszkodowania na zasadach ogólnych do pełnej wysokości szkody poniesionej przez Zamawiającego”.

Wykonawca proponuje następującą treść § 16 ust. 1.

„Naliczenie zastrzeżonych Umową kar umownych nie wyłącza możliwości dochodzenia odszkodowania uzupełniającego do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody”.

Celem takiego doprecyzowania jest wyłączenie z interpretacji sytuacji dochodzenia odszkodowania za utracone korzyści zamawiającego.

Odpowiedź nr 6:

Zamawiający dokonuje poprawek w Załączniku nr 3.1 do SWZ - Wzór umowy w zakresie wskazanym w powyższym pytaniu.

Pytanie nr 7:

§ 16 ust. 3 Załącznika nr 3.1 do SWZ – Wzór umowy

Czy zgodnie z § 16 ust. 3 Załącznika nr 3.1 do SWZ - wzór umowy Zamawiający w przypadku odstąpienia od umowy przewiduje oprócz naliczenia kary umownej za odstąpienie od umowy naliczenie dodatkowo kar umownych z tytułu nienależytego wykonania umowy? Z utrwalonej linii orzeczniczej wynika, że po odstąpieniu od umowy wyłączona jest możliwość kumulatywnego dochodzenia kary umownej za odstąpienie i kar zastrzeżonych na wypadek nienależytego wykonania umowy.

Wobec powyższego, Wykonawca wnosi o dodanie do § 16 ust. 3 umowy następującego zdania: „(...) W przypadku odstąpienia od Umowy przez Zamawiającego nie jest on uprawniony do kumulatywnego dochodzenia kary umownej za odstąpienie i kar zastrzeżonych na wypadek nienależytego wykonania umowy”.

Odpowiedź nr 7:

Zamawiający dokonuje poprawek w Załączniku nr 3.1 do SWZ - Wzór umowy w zakresie wskazanym w powyższym pytaniu.

Pytanie nr 8:

§16 ust. 10 Załącznika nr 3.1 do SWZ – Wzór umowy

Zgodnie z §16 ust. 10 Załącznika nr 3.1 do SWZ – Wzór umowy: „Zamawiający naliczy karę umowną w wysokości 20% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 9 ust. 1 Umowy w przypadku odstąpienia od Umowy z powodu okoliczności leżących po stronie Wykonawcy. Dla uniknięcia wątpliwości kara jest należna zarówno w przypadku odstąpienia umownego, jak i na podstawie przepisów prawa, zarówno odstąpienia ze skutkiem do całej Umowy, jak i odstąpienia w części, jeżeli Umowa lub przepis to przewiduje”.

Taki sposób określenia zasad odpowiedzialności narusza równowagę kontraktową stron w nadmiernym stopniu. Na podstawie tak sformułowanej klauzuli Wykonawca przejmuje na siebie w zasadzie wszystkie ryzyka, jakie mogą wystąpić w procesie realizacji Umowy i uniemożliwić jej terminową realizację. Wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności i negatywnych następstw zdarzeń, które nie są zależne od jego woli, a mieścić się będą według stanowiska Zamawiającego w nieostrym pojęciu „okoliczności leżących po stronie Wykonawcy”.

W orzecznictwie KIO skutecznie kwestionowana jest treść SWZ w zakresie w jakim przewiduje ona zamieszczenie we wzorze umowy klauzuli wiążącej kary umowne z okolicznościami, za których powstanie wykonawca nie odpowiada, uznając to za przejaw naruszenia przepisów KC (art. 3531 – zasada swobody umów, art. 5 –nadużycie prawa podmiotowego) oraz PZP (art. 7 i 29 – zachowanie uczciwej konkurencji i równe traktowanie wykonawców) – tak orzekła Krajowa Izba Odwoławcza m.in. w wyroku z dnia 21 maja 2014 r., sygn. KIO 923/14.

Jak wskazuje się w orzecznictwie, „kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przyznającym mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody” (wyrok SN z dn. 24 stycznia 2014 r., sygn. I CSK 124/13).

Zastrzeżenie kar umownych w nadmiernej wysokości może oznaczać, iż zamawiający naruszył dyrektywy kształtowania treści SWZ zawarte w PZP (por. wyroki KIO z dn. 20 listopada 2015 r., sygn. KIO 2399/15, oraz z dn. 31 lipca 2015 r., sygn. KIO 1519/15).

Zgodnie z wnioskami Raportu Urzędu Zamówień Publicznych z marca 2018 r., dotyczącego stosowania kar umownych w zamówieniach publicznych, projektując zapisy umowne w przedmiocie kar umownych, zamawiający powinni mieć na uwadze, że wykonawcy nie odpowiadają za zdarzenia, na

których powstanie nie mają wpływu, a wysokość kar umownych nie może być dowolna. Od stron umowy o zamówienie publiczne wymaga się zachowania rozsądku i umiaru w korzystaniu z przysługujących im praw, w poszanowaniu zasady wzajemnej równości.

Wobec niejednoznacznego rozumienia zacytowanego postanowienia („okoliczności leżące po stronie Wykonawcy” która to przesłanka obejmuje również stany faktyczne niezawinione przez Wykonawcę) oraz wobec zastrzeżenia zbyt wysokiej kary umownej (zastrzeżenie kary umownej w nadmiernej wysokości zgodnie z orzecnictwem sądów powszechnych jest sprzeczne z zasadami współżycia społecznego), Wykonawca proponuje zmianę dotychczasowego brzmienia §16 ust. 10 Załącznika nr 3.1 do SWZ – Wzór umowy na następujące: „Zamawiający naliczy karę umowną w wysokości 10% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w §9 ust. 1 Umowy w przypadku odstąpienia od Umowy z przyczyn zawinionych po stronie Wykonawcy. W przypadku odstąpienia od części Umowy kara umowna będzie zmniejszona proporcjonalnie do zakresu Umowy zrealizowanego przez Wykonawcę – 10% wynagrodzenia brutto proporcjonalnie do zakresu Umowy, od którego Zamawiający odstąpił z winy Wykonawcy”.

Odpowiedź nr 8:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie wnioskowanej zmiany w Załączniku nr 3.1 do SWZ - Wzór umowy.

Pytanie nr 9:

§16 ust. 9 Załącznika nr 3.1 do SWZ – Wzór umowy

Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę wysokości kar umownych określonych we wzorze umowy. Zdaniem Wykonawcy kara umowna określona w §16 ust. 9 jest rażąco wygórowana.

Zgodnie z §16 ust. 9 Załącznika nr 3.1 do SWZ – Wzór umowy, „Zamawiający naliczy kary umowne za niedochowanie Czasu Naprawy wskazanego w §10 ust. 6 Umowy:

- 1) w odniesieniu do Awarii – 100,00 PLN za każdy rozpoczęty dzień roboczy zwłoki;
- 2) w odniesieniu do Błędu – 50,00 PLN za każdy rozpoczęty dzień roboczy zwłoki;
- 3) w odniesieniu do Wady – 50,00 PLN za każdy rozpoczęty dzień roboczy zwłoki”.

Ze względu na nieuzasadnioną wysokość kar umownych i w związku z okolicznością, iż istnieje ryzyko, że

kwota zaproponowanej przez Zamawiającego kary umownej uznana zostanie za rażąco wygórowaną, Wykonawca w celu usunięcia powstałych wątpliwości zwraca się z prośbą o zmianę dotychczasowego brzmienia §16 ust. 9 Załącznika nr 3.1 do SWZ – Wzór umowy na następujące:

„Zamawiający naliczy kary umowne za niedochowanie Czasu Naprawy wskazanego w §10 ust. 6 Umowy:

- 4) w odniesieniu do Awarii – 50,00 PLN za każdy rozpoczęty dzień roboczy zwłoki;
- 5) w odniesieniu do Błędu – 25,00 PLN za każdy rozpoczęty dzień roboczy zwłoki;
- 6) w odniesieniu do Wady – 25,00 PLN za każdy rozpoczęty dzień roboczy zwłoki”.

Odpowiedź nr 9:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie wnioskowanej zmiany w Załączniku nr 3.1 do SWZ - Wzór umowy.

Pytanie nr 10:

§ 16 ust. 14 pkt 1) Załącznika nr 3.1 do SWZ - Wzór umowy

Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę wysokości kary umownej określonej we wzorze umowy. Zdaniem Wykonawcy kara umowna określona w § 16 ust. 14 pkt 1) jest rażąco wygórowana.

Zgodnie z § 16 ust. 14 pkt 1) Załącznika nr 3.1 do SWZ – wzór umowy: „w przypadku naruszenia zasad ochrony Informacji Poufnych – w wysokości 2 000,00 PLN za każdy przypadek naruszenia”.

Ze względu na nieuzasadnioną wysokość kar umownych i w związku z okolicznością, iż istnieje ryzyko, że kwota zaproponowanej przez Zamawiającego kary umownej uznana zostanie za rażąco wygórowaną, Wykonawca w celu usunięcia powstałych wątpliwości zwraca się z prośbą o nadanie dotychczasowemu brzmieniu § 16 ust. 14 pkt 1) poprzez nadanie mu następującego brzmienia: „w przypadku naruszenia zasad ochrony Informacji Poufnych – w wysokości 500,00 zł za każdy przypadek naruszenia”.

Odpowiedź nr 10:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie wnioskowanej zmiany w Załączniku nr 3.1 do SWZ - Wzór umowy.

Pytanie nr 11:

§ 16 ust. 14 pkt 4) Załącznika nr 3.1 do SWZ - Wzór umowy

Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę wysokości kary umownej określonej we wzorze umowy. Zdaniem Wykonawcy kara umowna określona w § 16 ust. 14 pkt 4) jest rażąco wygórowana. Zgodnie z § 16 ust. 14 pkt 4) Załącznika nr 3.1 do SWZ – wzór umowy: „w przypadku niezłożenia, na wezwanie Zamawiającego, przez Wykonawcę w przewidzianym terminie któregośkolwiek dowodu wskazanego przez Zamawiającego spośród dowodów wymienionych w § 5 ust. 9 – w wysokości 2 000 zł za każdy przypadek (kara może być nakładana po raz kolejny, jeżeli Wykonawca pomimo wezwania ze strony Zamawiającego nadal nie przedkłada wymaganego przez Zamawiającego dowodu). Ze względu na nieuzasadnioną wysokość kar umownych i w związku z okolicznością, iż istnieje ryzyko, że kwota zaproponowanej przez Zamawiającego kary umownej uznana zostanie za rażąco wygórowaną, Wykonawca w celu usunięcia powstałych wątpliwości zwraca się z prośbą o nadanie dotychczasowemu brzmieniu § 16 ust. 14 pkt 4) poprzez nadanie mu następującego brzmienia: „w przypadku niezłożenia, na wezwanie Zamawiającego, przez Wykonawcę w przewidzianym terminie któregośkolwiek dowodu wskazanego przez Zamawiającego spośród dowodów wymienionych w § 5 ust. 9 – w wysokości 500 zł za każdy przypadek (kara może być nakładana po raz kolejny, jeżeli Wykonawca pomimo wezwania ze strony Zamawiającego nadal nie przedkłada wymaganego przez Zamawiającego dowodu).

Odpowiedź nr 11:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie wnioskowanej zmiany w Załączniku nr 3.1 do SWZ - Wzór umowy.

Pytanie nr 12:

§ 16 ust. 14 pkt 5) Załącznika nr 3.1 do SWZ - Wzór umowy

Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę wysokości kary umownej określonej we wzorze umowy. Zdaniem Wykonawcy kara umowna określona w § 16 ust. 14 pkt 5) jest rażąco wygórowana. Zgodnie z § 16 ust. 14 pkt 5) Załącznika nr 3.1 do SWZ – wzór umowy: „w przypadku skierowania przez Wykonawcę lub podwykonawcę do wykonania czynności wskazanych w § 5 ust. 8 osób niezatrudnionych na podstawie umowy o pracę – w wysokości 2 000,00 zł, za każdą osobę (kara może być nakładana po raz kolejny w odniesieniu do tej samej osoby, jeżeli Zamawiający podczas następnej kontroli stwierdzi, że nadal nie jest ona zatrudniona na umowę o pracę). Ze względu na nieuzasadnioną wysokość kar umownych i w związku z okolicznością, iż istnieje ryzyko, że kwota zaproponowanej przez Zamawiającego kary umownej uznana zostanie za rażąco wygórowaną, Wykonawca w celu usunięcia powstałych wątpliwości zwraca się z prośbą o nadanie dotychczasowemu brzmieniu § 16 ust. 14 pkt 5) poprzez nadanie mu następującego brzmienia: „w przypadku skierowania przez Wykonawcę lub podwykonawcę do wykonania czynności wskazanych w § 5 ust. 8 osób niezatrudnionych na podstawie umowy o pracę – w wysokości 500,00 zł, za każdą

osobę (kara może być nakładana po raz kolejny w odniesieniu do tej samej osoby, jeżeli Zamawiający podczas następnej kontroli stwierdzi, że nadal nie jest ona zatrudniona na umowę o pracę).

Odpowiedź nr 12:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie wnioskowanej zmiany w Załączniku nr 3.1 do SWZ - Wzór umowy.

Pytanie nr 13:

§ 16 ust. 14 pkt 6) Załącznika nr 3.1 do SWZ - Wzór umowy

Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę wysokości kary umownej określonej we wzorze umowy.

Zdaniem Wykonawcy kara umowna określona w § 16 ust. 14 pkt 6) jest rażąco wygórowana.

Zgodnie z § 16 ust. 14 pkt 6) Załącznika nr 3.1 do SWZ – wzór umowy: „, braku współdziałania

Wykonawcy z Zamawiającym w przeprowadzeniu kontroli, o której mowa w § 5 ust.9 lub utrudnianiu przez Wykonawcę kontroli, o której mowa w § 5 ust.9 w kwocie 2 000,00 zł za każdy stwierdzony przypadek braku współdziałania lub utrudniania kontroli”.

Ze względu na nieuzasadnioną wysokość kar umownych i w związku z okolicznością, iż istnieje ryzyko, że kwota zaproponowanej przez Zamawiającego kary umownej uznana zostanie za rażąco wygórowaną, Wykonawca w celu usunięcia powstałych wątpliwości zwraca się z prośbą o nadanie dotychczasowemu brzmieniu § 16 ust. 14 pkt 6) poprzez nadanie mu następującego brzmienia:

„w przypadku braku współdziałania Wykonawcy z Zamawiającym w przeprowadzeniu kontroli, o której mowa w § 5 ust.9 lub utrudnianiu przez Wykonawcę kontroli, o której mowa w § 5 ust.9 w kwocie 500,00 zł za każdy stwierdzony przypadek braku współdziałania lub utrudniania kontroli”.

Odpowiedź nr 13:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie wnioskowanej zmiany w Załączniku nr 3.1 do SWZ - Wzór umowy.

Pytanie nr 14:

§ 16 ust. 14 pkt 2) Załącznika nr 3.1 do SWZ - Wzór umowy

Zgodnie z § 16 ust. 14 pkt 2) Załącznika nr 3.1 do SWZ - Wzór umowy Zamawiający naliczy kary umowne:

„w przypadku, gdy Wykonawca będzie przetwarzał powierzone dane osobowe niezgodnie z treścią niniejszej Umowy, udostępni je osobie nieupoważnionej lub uprawniony organ stwierdzi, że Wykonawca nie respektuje zasad określonych w obowiązujących w tym zakresie przepisach, Zamawiający obciąży Wykonawcę karami pieniężnymi lub grzywnami nałożonymi z tego powodu na Zamawiającego, a Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty kwoty równej wartości uiszczonych kar lub grzywien”. Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację § 16 ust. 14 pkt 2) Załącznika nr 3.1 do SWZ – Wzór umowy w następujący sposób:

„w przypadku, gdy Wykonawca będzie przetwarzał powierzone dane osobowe niezgodnie z treścią niniejszej Umowy, udostępni je osobie nieupoważnionej lub uprawniony organ stwierdzi, że Wykonawca nie respektuje zasad określonych w obowiązujących w tym zakresie przepisach Zamawiający naliczy Wykonawcy karę umowną w wysokości 500,00 za każdy przypadek naruszenia”.

Odpowiedź nr 14:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie wnioskowanej zmiany w Załączniku nr 3.1 do SWZ - Wzór umowy.

Pytanie nr 15:

Na jakich zasadach przebiegać będzie kontrola, o której mowa w § 4 ust. 3 umowy – w szczególności czy Wykonawca będzie wcześniej zawiadamiany o zamiarze przeprowadzenia o kontroli oraz o jej zakresie w celu uzgodnienia dogodnego dla obu stron terminu jej przeprowadzenia?

Odpowiedź nr 15:

Zamawiający powiadomi Wykonawcę o zamiarze przeprowadzenia kontroli oraz jej zakresie nie później niż 3 dni robocze przed planowaną kontrolą. Jednocześnie Zamawiający dokonuje poprawek w Załączniku nr 3.1 do SWZ - Wzór umowy w zakresie wskazanym w powyższym pytaniu oraz § 4 zmienia się na § 11.

Pytanie nr 16:

§ 13 ust. 1 Załącznika nr 3.1 do SWZ - Wzór umowy

Czy Wykonawca obowiązany jest zgodnie z § 13 ust. 1 umowy do udzielenia licencji wyłącznych czy niewyłącznych?

Załącznik nr 5 do Umowy

Odpowiedź nr 16:

Zamawiający w § 13 ust. 1 umowy nie określa, czy Wykonawca obowiązany jest do udzielenia licencji wyłącznych czy niewyłącznych, zatem pozostawia Wykonawcom dowolność w tym zakresie.

Pytanie nr 17:

§ 5 ust. 5 Załącznika nr 5 do Umowy (umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych)

Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację par. 5 ust. 5 w następujący sposób, zgodny z RODO: „Wykonawca zgłasza Zamawiającemu naruszenie ochrony danych osobowych mające wpływ na integralność danych osobowych niezwłocznie, to znaczy nie później niż w ciągu 24 godzin po stwierdzeniu naruszenia”.

Odpowiedź nr 17:

Zamawiający modyfikuje treść Załącznika nr 5 do Umowy (umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych) w przedmiotowym zakresie.

Pytanie nr 18:

§ 6 ust. 1 pkt 2) Załącznika nr 5 do Umowy (umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych)

Wykonawca wnosi o doprecyzowanie § 6 ust. 1 pkt 2) w następujący sposób:

3) nie usunął w wyznaczonym terminie uchybień stwierdzonych w trakcie kontroli.

Odpowiedź nr 18:

Zamawiający modyfikuje treść Załącznika nr 5 do Umowy (umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych) w przedmiotowym zakresie.

Pytanie nr 19

Czy Zamawiający dopuści dla: jednostka przewodniczącego 2.5.3 oraz Mikrofony radnych 2.5.4 wyświetlacze LCD jako rozwiązanie równoważne dla OLED ?

Odpowiedź nr 19:

Zamawiający dopuszcza wyświetlacze LCD dla jednostki przewodniczącego i mikrofonów.

Pytanie nr 20

Czy Zamawiający dopuści dla: jednostka przewodniczącego 2.5.3 oraz Mikrofony radnych 2.5.4 rozwiązanie podłączone przewodowo?

Odpowiedź nr 20:

Nie. Zamawiający podtrzymuje wymagania zawarte w SWZ.

Wójt Gminy Dąbrówno

/-/ Piotr Zwaliński

.....
(*podpis Kierownika Zamawiającego*)