



Zarząd Mienia Skarbu Państwa

ul. Prosta 69, 00-838 Warszawa, tel. 22 551 21 00, faks 22 551 21 01
zmsp@zmsp.org.pl, www.zmsp.warszawa.pl

Warszawa, dnia 21.10.2022 r.

Znak sprawy – WNP-010/2022

Wg rozdzielnika

Postępowanie prowadzone w trybie podstawowym na podstawie art. 275 pkt 1 (bez negocjacji) ustawy z dnia 11 września 2019 r. „Prawo Zamówień Publicznych” (Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm.), zwanej dalej Pzp na:

Wdrożenie Zintegrowanego Systemu Informatycznego, poprzez dostarczenie rozwiązań informatycznych, lub rozbudowę istniejących rozwiązań informatycznych, dostosowanego do potrzeb Zarządu Mienia Skarbu Państwa wraz ze świadczeniem usług serwisu.

Do Zarządu Mienia Skarbu Państwa, za pomocą platformy zakupowej na której prowadzone jest postępowanie w dniu 21.10.2022 r. wpłynęły zapytania następującej treści:

Pytanie 1

Zamawiający opracowując tekst jednolity załącznika nr 4 do SWZ (po udzielonych odpowiedziach), dokonał zmiany m. in.

§ 12 ust. 15 umowy – dopisanie frazy „i majątkowych” wypacza sens tego postanowienia. Jednym z przejawów wykonywania majątkowych praw autorskich jest m. in. udzielenie licencji. Wykonawca nie może złożyć oświadczenia w tej formie. Wnosimy o wykreślenie frazy „i majątkowych”.

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia treść § 12 ust. 15 projektowanych postanowień Umowy – Załącznik nr 4 do SWZ na:

„15. Wykonawca zobowiązuje się i gwarantuje, że osoby uprawnione z tytułu autorskich praw osobistych do utworów objętych postanowieniami Umowy nie będą wykonywać tych praw w stosunku do Zamawiającego lub osób trzecich działających na zlecenie Zamawiającego.”

Pytanie 2

§ 20 umowy – zgodnie z art. 433 pkt 1 Prawa zamówień publicznych, za klauzulę abuzywną uznaje się postanowienia przewidujące odpowiedzialność wykonawcy za opóźnienie, chyba że jest to uzasadnione okolicznościami lub zakresem zamówienia. W związku z powyższym wnosimy o zmianę § 20 i przywrócenie odpowiedzialności wykonawcy „za zwłokę” albo wykazanie, że odpowiedzialność za opóźnienie jest uzasadniona okolicznościami lub zakresem przedmiotowego zamówienia.”

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia treść § 20 umowy projektowanych postanowień Umowy – Załącznik nr 4 do SWZ na:

„§ 20

1. Wykonawca ponosi pełną odpowiedzialność za szkodę wyrządzoną w związku z niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem zobowiązań wynikających z niniejszej Umowy.
2. Wykonawca jest zobowiązany do zapłaty na rzecz Zamawiającego kar umownych, poza innymi przypadkami określonymi w Umowie, w następujących sytuacjach:
 - a) niedostarczenie Oprogramowania w terminach określonych w § 3 ust. 1 i 3 – w wysokości 1.000,00 złotych za każdy dzień zwłoki;
 - b) niewykonania lub nienależytego wykonania przez Wykonawcę, z przyczyn leżących po jego stronie, któregośkolwiek z obowiązków określonych w § 1 ust. 4 lub w § 4 lub w § 5 lub w § 6 z wyłączeniem sytuacji przewidzianej w § 11 ust 3.– w wysokości 500,00 złotych za każdy przypadek naruszenia;
 - c) w przypadku niewykonania w terminie prac wyznaczonych przez Zamawiającego w § 11 ust 3 w wysokości 500,00 złotych za każdy dzień zwłoki;
 - d) w przypadku odstąpienia od Umowy przez Zamawiającego w całości lub części z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy – w wysokości:
 - 25% wartości brutto wynagrodzenia wskazanego w § 9 ust. 4 Umowy przy odstąpieniu w całości
 - 20% wartości brutto wynagrodzenia wskazanego w § 9 ust. 4 Umowy przy odstąpieniu w części
 - e) niewykonania lub nienależytego wykonania obowiązków związanych z ubezpieczeniem, o którym mowa w § 17 Umowy, w szczególności braku zawarcia umowy ubezpieczenia, nieprzedłożenia polisy ubezpieczeniowej lub nieprzedłożenia potwierdzenia dokonania płatności składki ubezpieczeniowej – w wysokości 3% rocznej składki polisy ubezpieczeniowej, za każdy dzień zwłoki, z tym, że podstawą do naliczenia kary będzie wartość składki za poprzedni okres ubezpieczenia lub jeśli takiej możliwości nie ma to wartość składki z bieżącego okresu;
 - f) za opóźnienie w czasie naprawy w przypadku wystąpienia błędu krytycznego o którym w § 6 ust 3 lit a) tiret pierwszy – w wysokości 100,00 zł za każdą godzinę roboczą opóźnienia.,
 - g) za opóźnienie w czasie naprawy w przypadku wystąpienia błędu niższej kategorii o którym w § 6 ust 3 lit a) tiret drugi – w wysokości 100,00 zł za każdy dzień roboczy zwłoki.
 - h) za opóźnienie w czasie naprawy w przypadku o którym mowa § 6 ust 3 lit b) – w wysokości 100,00 zł za każdy dzień roboczy zwłoki.
 - i) w przypadku naruszenia któregośkolwiek z obowiązków opisanych w § 13, § 14, § 15 lub § 16 – w wysokości 10.000,00 zł za każde naruszenie,
 - j) w przypadku naruszenia przepisów wynikających z Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 r. w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych, w szczególności w związku z § 5 ust.1 lit. d Umowy oraz załącznikiem nr 9

- „Umowa powierzenia danych osobowych” – kara w wysokości przewidzianej przez to Rozporządzenie nałożonej na Zamawiającego przez stosowny organ władzy publicznej oraz dodatkowo 20.000,00 zł;
- k) w przypadku naruszenia zasad zachowania w tajemnicy jakichkolwiek informacji poufnych uzyskanych w trakcie realizacji niniejszej Umowy, szczególności na podstawie § 24 Umowy – w wysokości 15.000,00 za każde naruszenie,
 - l) niewywiązania się z obowiązków, o których mowa w § 26 – w wysokości 2.000, 00 zł za każde naruszenie,
 - ł) za brak zapłaty lub nieterminową zapłatę wynagrodzenia należnego podwykonawcom z tytułu zmiany wysokości wynagrodzenia, o której mowa w art. 439 ust. 5 ustawy Pzp – w wysokości 2.000,00 zł,
3. Zamawiający ma prawo do dochodzenia na warunkach ogólnych odszkodowania uzupełniającego w przypadku, jeżeli szkoda przewyższy wysokość zastrzeżonych kar umownych.
 4. Kary umowne podlegają sumowaniu, z zastrzeżeniem sytuacji, kiedy sumowanie się kar jest wyraźnie wykluczone przez postanowienia niniejszej Umowy.
 5. Zsumowaniu nie podlegają kary umowne wynikające z różnych podstaw umownych ich naliczenia, lecz będące konsekwencją jednego i tego samego zdarzenia. W takim przypadku naliczona może zostać wyłącznie najwyższa z możliwych do naliczenia kar umownych.
 6. Uregulowania zawarte w ust.5 niniejszego paragrafu nie dotyczą kar umownych wskazanych w ust 2 lit. j) niniejszego paragrafu;
 7. Kara umowna będzie płatna na wskazany przez Zamawiającego rachunek bankowy w terminie 14 dni, liczonych od dnia doręczenia Wykonawcy wezwania do zapłaty wystawionego w formie noty obciążeniowej.
 8. Zamawiający jest uprawniony do potrącenia należnych mu kar umownych i odszkodowań z wierzytelnościami przysługującymi Wykonawcy, przy czym zapłata przez Wykonawcę lub potrącenie w żaden sposób nie zwalnia Wykonawcy z obowiązku ukończenia Przedmiotu Umowy i wykonania innych jego zobowiązań wynikających z Umowy.
 9. Łączna wysokość kar umownych, z wyłączeniem kary o której mowa w ust. 2 lit. j) niniejszego paragrafu, nie może przekroczyć 50% wartości wynagrodzenia wskazanego w § 9 ust. 4 Umowy z zastrzeżeniem ust.10. niniejszego paragrafu.
 10. W przypadku wskazanym w ust.2 lit. j) niniejszego paragrafu maksymalna wysokość kary umownej będzie wynikała z decyzji stosownego organu władzy publicznej.”

Jednocześnie, w zakresie opóźnień w wykonaniu naprawy w przypadku wystąpienia **błędu krytycznego tj. lit. f)**, polegających na usuwaniu nieprawidłowego funkcjonowania Oprogramowania objawiającego się występowaniem błędów prowadzących do utraty danych lub uniemożliwiających korzystanie z Oprogramowania zgodnie z dokumentacją działania systemu, Zamawiający pozostawia odpowiedzialność za opóźnienie.

Zgodnie z art. 433, pkt 1 ustawy Pzp, jest to uzasadnione zarówno okolicznościami jak i zakresem zamówienia. Zaistnienie błędu krytycznego, o którym mowa powyżej, uniemożliwi Zamawiającemu

będącego jednostką organizacyjną samorządu terytorialnego, funkcjonowanie i bieżącą obsługę mieszkańców, jak również może doprowadzić do utraty danych trudnych lub niemożliwych do odtworzenia lub do naruszenia bezpieczeństwa tych danych.


Dyrektor
Urzędu Mienia Skarbu Państwa
Emilia Lenartowicz