



Prezydent Miasta Zabrze

Zabrze, dn. 04.12.2020r.

BZP.271.85.2020.MW

B1285

Wyjaśnienia, zmiana treści SIWZ
oraz informacja o przedłużeniu terminu składania ofert

Sprawę prowadzi:

Biurowo Zamówień
Publicznych
ul. Powstańców
Śląskich 5-7
41-800 Zabrze
tel./fax
(32) 37-33-516;
(32) 37-33-537.

Działając na podstawie przepisu art. 38 ust.2,4 i 6 ustawy z dnia 29.01.2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j.: Dz. U. z 2019 r., poz. 1843, dalej „Pzp”) wyjaśnia, dokonuje zmiany treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia oraz przedłuża termin składania ofert w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn.:

***„Wdrożenie Portalu Rekrutacyjnego wraz z licencją na korzystanie z niego,
świadczenie usług serwisu wsparcia technicznego, sprawowanie opieki konserwacyjnej
Portalu Rekrutacyjnego wraz z dedykowaną usługą hostingu”***

Pytanie 1:

Czy Zamawiający dopuszcza zmianę Wzoru Umowy poprzez dookreślenie, iż przewidziany w § 2 pkt 3.1.2. oraz §6 ust. 4 Wzoru Umowy czas reakcji serwisowej, wynosi 8 Godzin roboczych?

Wskazuję, iż zgodnie z aktualnym brzmieniem Wzoru Umowy w przypadku dokonania przez Zamawiającego zgłoszenia serwisowego po godzinach pracy Wykonawcy np. o godz. 23:00 termin reakcji serwisu upłynie o godz. 7 a więc poza czasem pracy Wykonawcy. Konieczność zapewnienia 24 godzinowego serwisu wiąże się koniecznością poniesienia dodatkowych kosztów po stronie Wykonawcy co wpłynie na wartość oferty. Zasadne wobec tego jest dookreślenie, iż czas reakcji serwisowej liczony jest w Godzinach Roboczych.

Odpowiedź na pytanie 1:

Zamawiający zmienia zapisy w § 2 pkt 3.1.2. oraz § 6 ust. 4, które otrzymują brzmienie:

w § 2 pkt 3.1.2. otrzymuje brzmienie:

„3.1.2. Utrzymanie stałej gotowości Wykonawcy do obsługi zgłoszeń błędów w działaniu Portalu Rekrutacyjnego z czasem reakcji serwisowej wynoszącym do 8 godzin roboczych.”

w § 6 ust. 4. otrzymuje brzmienie:

„4. Wykonawca niezwłocznie, nie później niż w ciągu 8 godzin roboczych od momentu otrzymania zgłoszenia, poinformuje Zamawiającego (osobę wymienioną na formularzu zgłoszenia) o przyjęciu zgłoszenia i poda jednoznaczny kod identyfikujący zgłoszenie. Kod ten będzie używany do śledzenia stanu zgłoszenia. Wykonawca w czasie powyższej reakcji serwisowej zobowiązany jest do dokonania diagnozy błędu oraz przystąpienia do usuwania błędu.”

Pytanie 2:

Czy Zamawiający dopuszcza zmianę Wzoru Umowy poprzez zmianę §6 ust. 5 oraz ust. 6 poprzez dookreślenie, iż termin usunięcia Błędu krytycznego oraz Błędu niekrytycznego będzie liczony od momentu poinformowania Zamawiającego o przyjęciu zgłoszenia przez Wykonawcę?

Zastępca Naczelnika Wydziału
Biuro Zamówień Publicznych

mgr Anna Wojciechowska



SEKAP



Podinspektor

mgr inż. Małgorzata Werpachowska

Prezydent Miasta Zabrze

Wskazuję, iż zgodnie z aktualnym brzmieniem §6 ust. 5 oraz ust. 6 Wzoru Umowy termin usunięcia zgłoszonego Błędu liczony jest od momentu zgłoszenia błędu przez Zamawiającego. Zgodnie z §6 ust. 4 Wzoru Umowy Wykonawca zobowiązany jest do poinformowania Zamawiającego o przyjęciu zgłoszenia w terminie 8 godzin. Zgodnie więc z aktualnym brzmieniem Wzoru Umowy, termin Wykonawcy na potwierdzenie przyjęcia zgłoszenia oraz termin usunięcia Błędu krytycznego upłyną w tym samym momencie, wobec czego może dojść do sytuacji w której termin na usunięcie Błędu krytycznego upłynie w momencie potwierdzenia Zamawiającemu przyjęcia zgłoszenia i przed podjęciem przez Wykonawcę prac zmierzających do usunięcia Błędu.

Odpowiedź na pytanie 2:

Wykonawca powinien potwierdzić niezwłocznie, ale nie później niż w przeciągu 8 godzin (zegarowych – nie roboczych) i w tym czasie problem powinien diagnozować. Ten czas jest po to, żeby ewentualnie stwierdzić brak usterki po stronie systemu. Natomiast na usunięcie zgłoszonego Błędu krytycznego Wykonawca ma 8 godzin roboczych od zgłoszenia, a Błędu niekrytycznego 40 godzin roboczych od zgłoszenia.

Pytanie 3:

We Wzorze Umowy w §8 Zamawiający określił katalog kar umownych zastrzeżonych wyłącznie na rzecz Zamawiającego, nie wprowadzając dla równowagi kontraktowej żadnego ich ograniczenia.

Czy w celu zrównoważenia sytuacji kontraktowej Zamawiający doda obok przedmiotowego katalogu postanowienie ograniczające łączną wysokość kar umownych np. poprzez dodanie ust. 8 w brzmieniu: „8. Łączna odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu kar umownych określonych w Umowie jest ograniczona do kwoty wynoszącej 20% wartości umowy netto (wynagrodzenia netto określonego w §7 ust. 1 Umowy).”

Odpowiedź na pytanie 3:

Zamawiający nie wyraża zgody na dodanie ust. 8 w § 8.

Pytanie 4:

Czy mając na uwadze treść dobrych praktyk opublikowanych przez Urząd Zamówień Publicznych w zakresie realizacji umów IT, Zamawiający obok ograniczenia odpowiedzialności z tytułu kar umownych, o którym mowa w pytaniu powyżej wprowadzi w §8 Wzoru Umowy ograniczenie odpowiedzialności kontraktowej Wykonawcy, np. do kwoty 100% wynagrodzenia z umowy netto?

Brak określenia limitu odpowiedzialności Wykonawcy odbiega od standardów stosowanych na rynku usług IT. Zgodnie z dokumentem „ANALIZA DOBRYCH PRAKTYK W ZAKRESIE REALIZACJI UMÓW IT, ZE SZCZEGÓLNYM UWZGLĘDNIENIEM SPECYFIKI PROJEKTÓW INFORMATYCZNYCH 7 OSI PRIORYTETOWEJ PO IG” (dalej Analiza), udostępnionej przez Urząd Zamówień Publicznych (dokument przygotowany na zlecenie Władzy Wdrażającej Programy Europejskie w ramach projektu POIG.070100-00-001/08 pn. "Projekt Systemowy dla wspierania działań w zakresie budowy elektronicznej administracji", współfinansowany ze środków Unii Europejskiej w ramach Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego oraz budżetu państwa), „Standardem w umowach dotyczących systemów informatycznych jest ograniczenie odpowiedzialności kontraktowej stron do określonej wysokości określanej kwotowo lub do wartości umowy” (str. 54 ww. Analizy).

Zapis uwzględniający powyższe standardy rynkowe mógłby mieć następujące brzmienie i stanowić ust. 9 w §8 (po ustępie dodanym zgodnie z pytaniem powyżej): „Z zastrzeżeniem postanowień umowy przewidujących dalej idące ograniczenia lub wyłączenia odpowiedzialności

Zastępca Naczelnika Wydziału
Biuro Zamówień Publicznych

mgr Anna Włodarska-Fuks

Podinspektor

mgr inż. Małgorzata Werpachowska

Prezydent Miasta Zabrze

odszkodowawczej Wykonawcy i w zakresie, w jakim jest to dopuszczalne w świetle bezwzględnie obowiązujących przepisów prawnych wszelka i całkowita odpowiedzialność odszkodowawcza Wykonawcy względem Zamawiającego za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy ograniczona jest do kwoty wynoszącej 100% wartości umowy netto (łącznie wynagrodzenia netto określonego w §5 ust. 1 Umowy).” Nadto w związku z wprowadzeniem proponowanego ust. 9 konieczne byłoby dodanie zastrzeżenia do §8 ust. 5 umowy wskazującego na możliwość dochodzenia odszkodowania uzupełniającego: „5. Strony zastrzegają sobie prawo dochodzenia odszkodowania uzupełniającego na zasadach ogólnych, o ile wartość zastrzeżonych kar nie pokrywa wartości szkody, a także w przypadkach dla których kar umownych nie zastrzeżono, chyba że niewykonanie lub nienależyte wykonanie Umowy będzie następstwem okoliczności, za które Strona nie ponosi odpowiedzialności, z ograniczeniem do kwoty wskazanej w ust. 9 (wynoszącej 100% wartości umowy netto - łącznego wynagrodzenia netto określonego w §7 ust. 1 Umowy).”

Odpowiedź na pytanie 4:

Zamawiający nie wyraża zgody na dodanie ust. 9 w § 8.

Pytanie 5:

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę §8 ust. 3 oraz ust.4 Wzoru Umowy poprzez zmianę podstawy do naliczania kar umownych na zwłokę a nie opóźnienie?

W umowie Zamawiający nalicza kary umowne za opóźnienie natomiast zgodnie z Analizą „Standardem w umowach IT powinno być określanie odpowiedzialności Wykonawcy za zwłokę.” (strona 58 Analizy). Odpowiedzialność na zasadzie winy stanowi również zasadę wynikającą z kodeksu cywilnego.

Czy mając na uwadze powyższe Zamawiający dokona zmiany postanowienia w §8 ust. 3 oraz 4 Wzoru Umowy i jako przesłankę odpowiedzialności Wykonawcy z tytułu kary umownej wskaże zwłokę Wykonawcy?

Odpowiedź na pytanie 5:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 6:

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę § 8 ust. 2 Wzoru Umowy poprzez zmianę podstawy naliczenia kary umownej za odstąpienie przez Zamawiającego od Umowy oraz uzależnienie naliczenia kary umownej od odstąpienia przez Zamawiającego od Umowy z przyczyn zawnionych przez Wykonawcę?

W §8 ust. 2 Wzoru Umowy zostało określone że Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 20% wynagrodzenia umownego brutto za odstąpienie przez Zamawiającego od Umowy wskutek okoliczności za które odpowiada Wykonawca. Zasadą odpowiedzialności kontraktowej wynikającej z kodeksu cywilnego jest zasada winy. Ponoszenie przez Wykonawcę odpowiedzialności za wszystkie okoliczności, nawet niezawnione przez Wykonawcę, które skutkować mogą odstąpieniem Zamawiającego, odbiega od przyjętych zasad odpowiedzialności Wykonawcy.

Czy mając na uwadze powyższe Zamawiający dokona zmiany postanowienia w §8 ust. 2 wzoru Umowy i określi że Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne za odstąpienie od umowy przez Zamawiającego z przyczyn zawnionych przez Wykonawcę w wysokości 20% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w §7 ust. 1 niniejszej umowy?

Zastępca Naczelnika Wydziału
Biuro Zamówień i Usług
mgr Anna Włodowska-Fuks

Podinspektor

mgr J. Małgorzata Werpachowska

Odpowiedź na pytanie 6:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 7:

Czy Zamawiający zgodzi się na dodanie §8 postanowienia w którym Strony wprost wyłączą odpowiedzialność z tytułu rękojmi?

Czy biorąc pod uwagę fakt, iż Portal Rekrutacyjny nie jest rzeczą w rozumieniu kodeksu cywilnego Zamawiający zmieni wzór umowy i doda w §8 ust. 10 w brzmieniu: „Strony wyłączają zastosowanie przepisów kodeksu cywilnego oraz innych regulujących odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu rękojmi do niniejszej Umowy”?

Wyłączenie rękojmi wyeliminuje konieczność uwzględnienia w ofercie dodatkowych kosztów związanych z ewentualnym dublowaniem się ryzyk/podstaw zobowiązań do usuwania wad.

Odpowiedź na pytanie 7:

Zamawiający nie wyraża zgody na wyłączenie odpowiedzialności z tytułu rękojmi.

Pytanie 8:

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę Wzoru Umowy Powierzenia Przetwarzania Danych Osobowych w zakresie §3 ust. 2 pkt 9 poprzez zmianę terminu na zgłaszanie naruszeń ochrony danych osobowych na termin 72 godzin?

We § 3 ust. 2 pkt 9 Wzoru Umowy Powierzenia Przetwarzania Danych Osobowych Zamawiający zobowiązał Wykonawcę do zgłaszania naruszeń w zakresie ochrony danych osobowych w terminie 24 godzin od momentu stwierdzenia naruszenia, natomiast Artykuł 33 ust. 1 RODO przewiduje 72 godzinny termin na zgłaszanie stwierdzonych naruszeń. Czy wobec tego Zamawiający zgodzi się na zmianę terminu na zgłaszanie naruszeń ochrony danych osobowych na termin 72 godzin?

Odpowiedź na pytanie 8:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę terminu.

Pytanie 9:

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę Wzoru Umowy Powierzenia Przetwarzania Danych Osobowych w zakresie §15 ust.1 Wzoru Umowy poprzez ograniczenie zakresu odpowiedzialności Wykonawcy za naruszenia zasad przetwarzania danych osobowych powierzonych w ramach Umowy?

Zgodnie z §15 ust. 1 Wzoru Umowy Powierzenia Przetwarzania Danych Osobowych Wykonawca odpowiada za szkody do pełnej wysokości (*damnum emergens* i *lucrum cessans*). Wykonawca proponuje ograniczenie swojej odpowiedzialności do poniesionej szkody rzeczywistej oraz wynagrodzenia Umownego, co jest zgodne z praktykami kontraktowymi. Zapis mógłby mieć następujące brzmienie: „Wykonawca odpowiada za szkody do pełnej wysokości - w zakresie, w jakim jest to dopuszczalne w świetle bezwzględnie obowiązujących przepisów prawnych – odpowiedzialność Wykonawcy ograniczona jest wyłącznie do udokumentowanej szkody rzeczywistej Zamawiającego (tj. z wyłączeniem w całości utraconych korzyści Zamawiającego), a nadto ograniczona jest do kwoty wynoszącej 100% wartości Umowy głównej netto (wynagrodzenia netto określonego w §7 ust. 1 umowy głównej).”

Zastępca Naczelnika Wydziału
Biuro Zamówień Publicznych

Inspektor

mgr inż. Małgorzata Werpachowska mgr Anna Wójcik-Fuks

Prezydent Miasta Zabrze

Odpowiedź na pytanie 9:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę w zakresie § 15 ust. 1.

Zgodnie z art. 38 ust.6 Pzp Zamawiający przedłuża termin składania ofert w przedmiotowym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na dzień 08.12.2020 godz. 09:30

W konsekwencji zmianie ulega treść punktów: 9, 11.1, 11.3 SIWZ i otrzymują one następujące brzmienie:

„9. Wykonawca jest związany ofertą przez okres 30 dni, **tj. 08.12.2020 r. do 06.01.2021r.**

Bieg terminu związania ofertą rozpoczyna się wraz z upływem terminu składania ofert”

„11.1. Oferta musi być złożona w
**Biurze Zamówień Publicznych, Urząd Miejski w Zabrzu,
41-800 Zabrze, ul. Powstańców Śląskich 5-7, pok. 219
Najpóźniej do dnia 08.12.2020r. do godz. 09:30”**

„11.3. Otwarcie ofert nastąpi w dniu **08.12.2020 r.** w Biurze Zamówień Publicznych w Urzędzie Miejskim w Zabrzu, ul. Powstańców Śląskich 5-7 nr 223 o godz. **10:00”**

Dokonane wyjaśnienia i zmiany treści SIWZ wiążą Wykonawców z chwilą powzięcia wiadomości

z up. Prezydenta Miasta
mgr Anna Wornowska-Fuks
Zastępca Naczelnika Wydziału
Biuro Zamówień Publicznych

Podinspektor

mgr inż. Małgorzata Werpachowska