

Centrum Usług Informatycznych we Wrocławiu
ul. Namysłowska 8, 50-304 Wrocław

Wrocław, 25.09.2024

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji,
pn.: „**Zapewnienie wsparcia na oprogramowanie Snow**”, znak
postępowania **CUI-ZZ.3200.28.2024**

Zamawiający, na podstawie art. 284 ust. 6 oraz 286 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2024 r. poz. 1320) – dalej ustawa Pzp, przekazuje odpowiednio odpowiedzi na wnioski o wyjaśnienie treści SWZ oraz zmianę treści SWZ.

Pytanie nr 1:

„Ograniczanie odpowiedzialności jest powszechnym i standardowym sposobem na kontrolowanie nieodłącznych ryzyk związanych z prowadzeniem działalności gospodarczej pomiotów prowadzących na dużą skalę doradztwo gospodarcze i stanowi zasadniczo standard rynkowy w zakresie usług doradczych.

W związku z tym, czy przewidują Państwo możliwość zmiany Umowy, poprzez wprowadzenie zapisów ograniczających odpowiedzialność o treści zaproponowanej poniżej?

„Łączna, całkowita odpowiedzialność Wykonawcy (jego spółek powiązanych lub stowarzyszonych, członków zespołu, pracowników, przedstawicieli, partnerów i innych osób działających w jego imieniu czy realizujących Umowę w jego imieniu - o ile zajdzie podstawa do ich odpowiedzialności) z tytułu lub w związku z realizacją Umowy, niezależnie od podstawy odpowiedzialności, ograniczona jest łącznie do wysokości wynagrodzenia Wykonawcy otrzymanego z tytułu tej części Usług, z którą związane jest roszczenie, a w przypadku gdy roszczenia nie można przypisać do danej części Usług, ograniczona jest łącznie do wysokości wynagrodzenia Wykonawcy otrzymanego z tytułu realizacji Umowy. Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za utracone korzyści“?.”

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zapisów.

Pytanie nr 2:

Usługi przeznaczone są jak rozumiemy wyłącznie dla Państwa celów, a nie dla celów osób trzecich, i w związku z tym realizowane będą z uwzględnieniem Państwa interesu i zgodnie z Państwa uwagami. Tym samym Wykonawca powinien ponosić odpowiedzialność wyłącznie wobec Państwa, a jego odpowiedzialność wobec osób trzecich powinna być wyłączona. Czy w związku z tym, widzą Państwo możliwość wprowadzenia do wzoru umowy zapisu zobowiązującego Państwa do ochrony Wykonawcy przed roszczeniami osób trzecich w związku z usługami świadczonymi przez Wykonawcę i ich rezultatami (tzw. indemnification clause) o treści jak poniżej:

„Zamawiający będzie chronił Wykonawcę (jego przedstawicieli, partnerów, personel i inne osoby lub podmioty działające w imieniu Wykonawcy lub realizujące Umowę w imieniu Wykonawcy) przed roszczeniami wniesionymi przez osoby trzecie w stosunku do Wykonawcy (lub w/w osób i podmiotów), w związku z realizacją Usług lub wykorzystaniem wyników Usług („Roszczenia”), zwolni z odpowiedzialności i zobowiązań wynikających z Roszczeń oraz zrekompensuje wynikające z nich koszty, w szczególności Zamawiający wstąpi w miejsce Wykonawcy w toczących się postępowaniach, przystąpi jako interwenient uboczny lub zwolni Wykonawcę z odpowiedzialności. O takich Roszczeniach Wykonawca niezwłocznie zawiadomi Zamawiającego, w celu umożliwienia mu podjęcia stosownych czynności. Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za działania, zaniechania lub decyzje osób trzecich w związku z Usługami lub wynikami Usług i skutki tych decyzji.”?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie wnioskowanych zapisów.

Pytanie nr 3:

Wyniki Usług przeznaczone są jak rozumiemy wyłącznie dla Państwa celów, a nie dla celów osób trzecich, i w związku z tym realizowane z uwzględnieniem Państwa interesu i zgodnie z Państwa uwagami. Wobec czego, czy widza Państwo możliwość dodania do wzoru umowy następujące postanowienie:

„Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za udostępnienie lub wykorzystanie wyników Usług przez osoby trzecie, decyzje podjęte na ich podstawie i skutki takiego udostępnienia, wykorzystania lub decyzji.”?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie wnioskowanego zapisu. Zamawiający nie potrafi zmaterializować wskazanej przez Wnioskodawcę sytuacji.

Pytanie nr 4:

Zważywszy, że Wykonawca pełni funkcję doradczą i zgodnie z umową odpowiada za prawidłowe wykonanie Usług z zachowaniem należytej profesjonalnej staranności i nie zastępuje organów decyzyjnych Zamawiającego (które podejmują własne decyzje uwzględniając szereg okoliczności - opierając się nie tylko na rezultatach Usług Wykonawcy), czy przewidują Państwo możliwość wprowadzenia do wzoru umowy zapisów, wyłączających odpowiedzialność Wykonawcy za decyzje Zamawiającego w związku z Usługami i ich rezultatami, jak też za skutki takich decyzji o treści jak poniżej:

„Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za decyzje Zamawiającego w związku z Usługami lub wynikami Usług lub skutki tych decyzji.”?

Odpowiedź:

Zamawiający modyfikuje treść załącznika nr 7 do SWZ, w ten sposób, że §5 Umowy, po ust. 2 dodaje ustęp 2a w brzmieniu: „2a. Wykonawca ponosi odpowiedzialność za decyzje Zamawiającego, podjęte w wyniku realizacji przedmiotu Zamówienia, w szczególności za negatywne skutki tych decyzji, podjętych w skutek nieprawidłowo przekazanych danych lub zaniechań po stronie Wykonawcy.”

Pytanie nr 5:

Zważywszy, że wyniki Usług przeznaczone są dla Państwa, jako strony umowy z Wykonawcą i wyniki takie stanowią spójną całość i cała treść powinna być brana pod uwagę, a opublikowanie lub wykorzystanie części wyników Usług może powodować zupełnie inne znaczenie treści zawartych w takich wynikach, czy widzą Państwo możliwość uwzględnienia we wzorze Umowy następujących postanowień:

„Wyniki Usług, w całości lub części, przeznaczone są wyłącznie do celów Zamawiającego dla jakich zostały opracowane. Wyniki Usług nie mogą służyć dla innych celów niż te, dla których zostały sporządzone, określone w Umowie lub wynikach Usług, w tym nie mogą służyć dla celów osób trzecich czy być wykorzystywane przez osoby trzecie, bez wcześniejszej pisemnej zgody Wykonawcy. W przypadku udostępniania wyników Usług, mogą być one udostępniane jedynie w całości, wraz ze wszelkimi oświadczeniami, uwagami, zastrzeżeniami, w szczególności dotyczącymi ich poufności, sposobu wykorzystania czy braku odpowiedzialności Wykonawcy.”?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie wnioskowanego zapisu.

Pytanie nr 6:

Zważywszy, że wyniki Usług przeznaczone są dla Państwa, jako strony umowy z Wykonawcą, dla Państwa celów znanych Wykonawcy, a usługi realizowane na

podstawie danych i informacji z dnia realizacji Usług, czy widzą Państwo możliwość uwzględnienia następujących postanowień we wzorze Umowy:

„Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności z tytułu ewentualnych nieprawidłowości – w tym w Usługach lub wynikach Usług - wynikających z:

- 1) nie ujawnienia informacji mających wpływ na prawidłowe sporządzenie wyników Usług lub realizację Usług,
- 2) wprowadzenia zmian do wyników Usług po ich przekazaniu.”?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie wnioskowanych zmian. W treści załącznika nr 7 nie ma wprowadzonej odpowiedzialności Wykonawcy w przypadku gdy Zamawiający nie przekaze informacji niezbędnych do realizacji. Odpowiedzialność Wykonawcy została sprowadzona do wyłącznej winy. Zatem Zamawiający nie widzi potrzeby wprowadzania szczególnego zapisu w tym zakresie.

Pytanie nr 7:

W związku z tym, że usługi będą realizowane między innymi na podstawie Państwa wniosków, decyzji i informacji przekazanych przez Państwa, czy widzą Państwo możliwość modyfikacji postanowień umownych w tym kierunku, a w szczególności uwzględnienie we wzorze Umowy następującego postanowienia:

„Wykonawca będzie świadczyć usługi w oparciu o informacje, dane i dokumenty dostarczone przez Zamawiającego oraz decyzje Zamawiającego w związku z Usługami („Informacje”). Wykonawca nie będzie ponosił negatywnych konsekwencji opóźnień w dostarczaniu Informacji lub podejmowaniu decyzji. Dla uniknięcia wątpliwości, Usługi nie mają charakteru usług prawnych, podatkowych, audytowych. Dlatego też, Wykonawca nie będzie przeprowadzać niezależnej weryfikacji prawdziwości, dokładności i kompletności Informacji, i nie jest odpowiedzialny za prawdziwość, dokładność i kompletność Informacji. Jednakże, pomimo braku obowiązku weryfikacji prawdziwości, dokładności i kompletności Informacji, w przypadku gdy Wykonawca zauważy, że Informacje są nieprawdziwe, niedokładne czy niekompletne poinformuje o tym Zamawiającego.”?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie wnioskowanych zapisów. W treści umowy wskazano odpowiedzialność Wykonawcy w zakresie wyłącznej winy (w §5, we wszystkich punktach (za wyjątkiem wzrostu wynagrodzenia Wykonawcy) jest mowa o zwłoce),

Pytanie nr 8:

W związku z tym, że Usługi będą realizowane między innymi na podstawie Państwa wniosków, decyzji i informacji przekazanych przez Państwa, czy widzą

Państwo możliwość modyfikacji postanowień umownych w tym kierunku, a w szczególności uwzględnienie we wzorze umowy następującego postanowienia:

„Informacje przekazane przez Zamawiającego lub inne podmioty nie stanowią zastrzeżonych lub chronionych materiałów, danych lub informacji osób trzecich oraz że Zamawiający jest uprawniony do ich udostępnienia Wykonawcy w celu realizacji Usług, a jeśli są zastrzeżonymi lub chronionymi materiałami, danymi lub informacjami osób trzecich, to Zamawiający posiada odpowiednie upoważnienie do ujawnienia ich Wykonawcy. Zamawiający pozostaje odpowiedzialny za udostępnianie Informacji Wykonawcy zgodnie z prawem, jak również przekazanie instrukcji w zakresie ochrony Informacji, o ile takie mają do nich zastosowanie.”?

Odpowiedź:

Wszystkie informacje na temat postępowania z przekazanymi danymi zostały zwarte w §7 projektu umowy. Zamawiający nie wyraża zgodny na wprowadzenie wnioskowanych zmian.

Pytanie nr 9:

Wykonawca, funkcjonuje w ramach globalnej sieci firm członkowskich i stowarzyszonych, co gwarantuje wysoką jakość usług, między innymi dzięki wymianie informacji pomiędzy tymi podmiotami, wymianą doświadczeń, jak też możliwości skorzystania z usług takiego podmiotu jako podwykonawcy. Czy widza Państwo możliwość wprowadzenia do Umowy zapisu wyłączającego prawo państwa do zgłaszania roszczeń wobec Wykonawcy, przy jednoczesnym zagwarantowania odpowiedzialności Wykonawcy za podmioty z grupy Wykonawcy jak za własne działania i zaniechania:

„Zamawiający przyjmuje do wiadomości, że Wykonawca jest spółką stowarzyszoną w ramach globalnej sieci spółek. Zamawiający przyjmuje do wiadomości, że żadna ze spółek członkowskich czy stowarzyszonych nie ponosi odpowiedzialności za działania, bądź zaniechania innej spółki członkowskiej czy stowarzyszonej. Zamawiający przyjmuje do wiadomości, że spółki członkowskie czy stowarzyszone, ich podmioty powiązane, zależne lub stowarzyszone, są odrębnymi i niezależnymi podmiotami prawnymi i Zamawiający nie będzie miał prawa zgłaszania roszczeń na podstawie niniejszej Umowy przeciwko jakiegokolwiek spółce członkowskiej, spółce powiązanej, zależnej bądź stowarzyszonej, ich podmiotom powiązanym, zależnym lub stowarzyszonym („Podmioty Wykonawcy”), z wyłączeniem Wykonawcy. Nawet jeśli dane Podmioty Wykonawcy będą uczestniczyć w świadczeniu Usług, Stroną Umowy oraz podmiotem zobowiązanym i odpowiedzialnym z tytułu jej realizacji jest wyłącznie Wykonawca, ponoszący odpowiedzialność za działania i zaniechania Podmiotów Wykonawcy jak za własne działania i zaniechania. Zamawiający akceptuje brak zobowiązań i odpowiedzialności Podmiotów Wykonawcy względem Zamawiającego oraz zrzeka się jakichkolwiek roszczeń przeciwko tym

Podmiotom. Każdemu z Podmiotów Wykonawcy przysługuje prawo powołania się na i skorzystania z postanowień niniejszego paragrafu.”?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wnioskowane dane. Zamawiający podkreśla również, że każdorazowe podzlecenie realizacji części przedmiotu umowy podmiotom trzecim jest możliwe wyłącznie w oparciu o §8 projektu umowy.

Pytanie nr 10:

Czy widzą Państwo możliwość wprowadzenia do Umowy tzw. exit clause – zapisu istotnego ze względu na wymogi Independence - w tym szczególnie na projektach dłuższych lub dotyczących Usług, które mogą stanowić tzw. usługi zakazane w rozumieniu przepisów prawa regulujących wykonywanie zawodu biegłego rewidenta (Rozporządzenia Parlamentu i Rady (UE) 537/14 oraz Ustawy o biegłych rewidentach (...)), a to:

„Wykonawca może rozwiązać niniejszą Umowę w części lub całości ze skutkiem natychmiastowym za pisemnym powiadomieniem Zamawiającego, jeśli Wykonawca stwierdzi, że:

a) organ administracji publicznej, organ regulacyjny, samorząd zawodowy lub inny uprawniony podmiot wprowadził nowy lub zmodyfikował istniejący przepis, zasadę, regulację, wykładnię, interpretację albo decyzję (orzeczenie), w wyniku czego wykonanie przez Wykonawcę jakiegokolwiek części Umowy byłoby nielegalne lub w inny sposób niezgodne z prawem, czy pozostawałoby w sprzeczności z zasadami niezależności czy też zasadami profesjonalnego wykonywania zawodu; lub

b) określone okoliczności uległy zmianie w takim stopniu, że wykonanie przez Wykonawcę jakiegokolwiek części Umowy byłoby nielegalne lub w inny sposób niezgodne z prawem, lub też pozostawałoby w sprzeczności z zasadami niezależności czy zasadami profesjonalnego wykonywania zawodu.”

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie wnioskowanych zmian.

Pytanie nr 11:

Czy widzą Państwo możliwość wprowadzenia do Umowy zapisu przesuwającego z mocy Umowy termin jej wykonania w razie braku współpracy z Państwem Strony, w szczególności w zakresie opóźnienia w dostarczeniu niezbędnych danych i informacji? Termin ten powinien być bowiem liczony od daty dostarczenia niezbędnych danych i Informacji

Odpowiedź:

Zamawiający nie przewiduje możliwości braku współpracy ze swojej strony. Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie wnioskowanego zapisu.

Pytanie nr 12:

Ad par. 5 ust. 4 - Czy widzą Państwo możliwość rezygnacji z prawa do potrącenia należności przysługujących Zamawiającemu z kwoty wynagrodzenia Wykonawcy na podstawie Umowy? Proponujemy, aby potrącenie odbywało się na zasadach określonych w kodeksie cywilnym.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie wnioskowanych zmian.

Pytanie nr 13:

Ad. par. 3 – Czy zgodzą się Państwo aby w ramach procedury odbioru zostało przewidziane prawo Wykonawcy do wystawienia jednostronnego protokołu odbioru w przypadku braku zgłoszenia uwag lub zastrzeżeń przez Zamawiającego do usług w zastrzeżonym terminie z chwilą przekazania Zamawiającemu potwierdzenia ze strony producenta lub uprawnionego dystrybutora producenta o uruchomieniu na rzecz Zamawiającego wsparcia dla posiadanych licencji Snow Software?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wnioskowane zmiany.

Pytanie nr 14:

W naszej ocenie kary umowne w przypadkach przewidzianych w poniższych zapisach są wygórowane. Czy przewidują Państwo możliwość obniżenia wysokości kar umownych do następujących poziomów oraz uzależnienie prawa Zamawiającego do naliczenia kar umownych od okoliczności wyłącznie zawinionych przez Wykonawcę:

- a) § 5 ust. 1 pkt 1- do wysokości 500 zł;
- b) § 5 ust. 1 pkt 2 - do wysokości 500 zł;
- c) § 5 ust. 1 pkt 3 - do wysokości 250 zł;
- d) § 5 ust. 1 pkt 4 - do wysokości 100 zł;
- e) § 5 ust. 1 pkt 6 - do wysokości 500 zł;
- f) § 5 ust. 2 - Wysokość kar umownych nie przekroczy 40 % wynagrodzenia
- g) § 7 ust. 3 - do wysokości 7 500 zł przy założeniu, iż kara umowna zostanie zastrzeżona na wypadek naruszenia obowiązku zachowania poufności informacji poufnych skutkującego nieuprawnionym ujawnieniem informacji poufnych;

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wnioskowane zmiany.

Pytanie nr 15:

Par. 7 ust. 2 – Czy wyrażają Państwo zgodę na zmianę postanowienia poprzez dodanie następującej klauzuli: „Wykonawca jest uprawniony do przekazywania informacji poufnych: (a) personelowi, profesjonalnym doradcom i ubezpieczycielowi, podmiotom świadczącym na rzecz Wykonawcy usługi z zakresu administracji zasobami lub z zakresu technologii informatycznych oraz (b) podmiotom wchodzącym w skład globalnej sieci Wykonawcy, pod warunkiem, że nie jest to sprzeczne z przepisami prawa, oraz nastąpi wyłącznie w związku z obowiązkiem przestrzegania przez Zleceniobiorcę regulacji wewnętrznych dotyczących np. kontroli jakości, przeciwdziałania konfliktom interesów, identyfikacji klientów, ochrony informacji, zarządzania ryzykiem, przestrzegania niezależności biegłego rewidenta, itp., przy czym Wykonawca ponosi odpowiedzialność za działania i zaniechania dotyczące obowiązku zachowania poufności podmiotów wskazanych w niniejszym podpunktach a) i b) jak za swoje własne działania i zaniechania.”?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wnioskowane zmiany.

Pytanie nr 16:

Par. 7 ust. 4 – Czy wyrażają Państwo zgodę na zmianę postanowienia poprzez dodanie następującej klauzuli: „Wykonawca nie ma obowiązku usunięcia lub zwrotu elektronicznych archiwalnych kopii Informacji Poufnych, które w toku przetwarzania informacji w systemach informatycznych, w wyniku normalnego działania systemów informatycznych zapisują się automatycznie w pamięci komputerów i sieci Zleceniobiorcy np. tworząc tzw. backup. Wykonawca ma prawo zachowania kopię Informacji Poufnych w celach wykazania prawidłowego wykonania Usług oraz w przypadkach przewidzianych prawem.”?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wnioskowane zmiany. Wykonawca nie uściślił jakiego rodzaju informacje są mu niezbędne do wykazania prawidłowego wykonania Usług oraz w przypadkach przewidzianych prawem.

Pytanie nr 17:

Par. 10 ust. 1 Umowy – Czy widzą Państwo możliwość modyfikacji postanowienia poprzez wprowadzenie zobowiązania obustronnego do braku prawa do dokonywania cesji?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wnioskowane zmiany. Zamawiający nie rozumie charakteru proponowanej zmiany.

Pytanie nr 18:

Czy wyrażają Państwo zgodę na dodanie klauzuli informacyjnej w zakresie danych osobowych wskazanych w umowie?

Odpowiedź:

Treść klauzuli została upubliczniona w Rozdziale 19 SWZ.

Pytanie nr 19:

Działając na podstawie art. 284 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity - Dz.U. z 2024 poz. 1320) zwracam się z wnioskiem o wyjaśnienie treści specyfikacji warunków zamówienia (dalej "SWZ") w postępowaniu pn. „Zapewnienie wsparcia na oprogramowanie Snow” (nr postępowania: CUI-ZZ.3200.28.2024) w poniższym zakresie:

- Czy Zamawiający dopuszcza przedłużenie terminu składania ofert, wskazanego w pkt 12.1 SWZ do dnia 03.10.2024 r.? Wykonawca posiada wieloletnie doświadczenie w zakresie będącym przedmiotem niniejszego zamówienia i jest zainteresowany złożeniem oferty w niniejszym postępowaniu. Jednakże, z uwagi na konieczność dokonania szczegółowej analizy dokumentacji postępowania oraz przeprowadzenia wewnętrznych procedur, złożenie oferty w wyznaczonym przez Państwa terminie będzie bardzo utrudnione.

Odpowiedź:

Zamawiający, w wyniku udzielonych odpowiedzi wykreśla treść pkt. 12.1 i 12.2 SWZ i nadaje im nowe brzmienie, odpowiednio:

12.1. Oferty należy składać za pośrednictwem platformy zakupowej zamieszczonej pod adresem:

<https://portal.smartpzp.pl/cui/public/postepowanie?postepowanie=74180678>

w terminie do dnia 30.09.2024 r. do godz. 11:00

12.2. Otwarcie ofert nastąpi w dniu 30.09.2024 r. o godz. 11:30 poprzez odszyfrowanie wczytanych na Platformie ofert.

Dyrektor

**Centrum Usług Informatycznych we
Wrocławiu**

Tymoteusz Przybylski

Dokument podpisano podpisem elektronicznym

Sporządziła: Marta Kozyra

Informacje na temat przetwarzania danych osobowych przez CUI znajdują się na [stronie BIP CUI](#)