

**Do Zainteresowanych**

Wrocław, dn. 14.09.2022 r.

WZP-DZ.271.1.55.2022
ZP/TPUS/58/22/3066/2022/WPM

**Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego
pn.: „Teleopieka dla mieszkańców Wrocławia”, znak
postępowania: ZP/TPUS/58/2022/WPM**

W związku z otrzymaniem pytań do treści Specyfikacji Warunków Zamówienia działając w trybie art. 284 ust. 6 i 286 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r., poz. 1710), dalej „ustawa Pzp”, wyjaśniam co następuje:

Pytanie nr 23

wzór umowy § 9 ust. 5:

Dla uniknięcia wątpliwości Strony potwierdzają, że w razie rozwiązania lub wygaśnięcia Umowy, a także odstąpienia od niej przez którąkolwiek ze Stron, Zamawiający zachowa prawa uzyskane na podstawie niniejszego paragrafu.

Wnosimy o usunięcie zapisu. W sytuacji, gdy przeniesienie praw autorskich jest odpłatne, nie ma możliwości, aby pozostały po stronie Zamawiającego majątkowe prawa autorskie do utworów, w sytuacji, gdy Wykonawca nie otrzyma stosownego wynagrodzenia. Natomiast taką sytuację przewidują postanowienia umowne w obecnym kształcie w sytuacji odstąpienia od umowy.

Odpowiedź

Zamawiający dokonuje następującej modyfikacji treści Załącznika nr 2 do SWZ – Projekt umowy, w §9 ust. 5:

dotychczasowy zapis:

Dla uniknięcia wątpliwości Strony potwierdzają, że w razie rozwiązania lub wygaśnięcia Umowy, a także odstąpienia od niej przez którąkolwiek ze Stron, Zamawiający zachowa prawa uzyskane na podstawie niniejszego paragrafu

otrzymuje następujące brzmienie:

Dla uniknięcia wątpliwości Strony potwierdzają, że w razie rozwiązania Umowy za wypowiedzeniem, a także odstąpienia od niej przez którąkolwiek ze Stron, Zamawiający zachowa prawa uzyskane na podstawie niniejszego paragrafu. Wykonawcy przysługiwać będzie wynagrodzenie za prawidłowo opracowaną Analizę Przedwdrożeniową

Pytanie nr 28

wzór umowy § 13 ust. 4:

Naliczenie kar umownych nie wyłącza możliwości dochodzenia przez Zamawiającego odszkodowania na zasadach ogólnych, do pełnej wysokości szkody. Zasada ta dotyczy wszystkich kar umownych zastrzeżonych w Umowie na rzecz Zamawiającego.

Zwracamy się z pytaniem o możliwość modyfikacji zapisu na:

Naliczenie kar umownych nie wyłącza możliwości dochodzenia przez Zamawiającego odszkodowania na zasadach ogólnych, do pełnej wysokości szkody. Zasada ta dotyczy wszystkich kar umownych zastrzeżonych w Umowie na rzecz Zamawiającego, z zastrzeżeniem, że łączna maksymalna wysokość odszkodowania nie przekroczy wartości 100% wynagrodzenia umownego.

Zwracamy się z wnioskiem o dokonanie modyfikacji zapisów wzoru umowy w ten sposób, że wprowadzone zostaną zapisy o górnej granicy odpowiedzialności odszkodowawczej wykonawcy na poziomie do 100 % wynagrodzenia z umowy. Pozwoli to na zachowanie równości stron oraz ukształtowanie stosunku zobowiązaniowego w sposób proporcjonalny, co stanowić winno podstawę kształtowania postanowień umowy wzajemnej. Przy braku limitacji Wykonawca

składając ofertę nie jest w stanie przewidzieć ewentualnego zakresu swojej odpowiedzialności, a w konsekwencji właściwie oszacować ryzyk.

Odpowiedź

Zamawiający dokonuje następującej modyfikacji treści Załącznika nr 2 do SWZ – Projekt umowy, w §13 ust. 4:

dotychczasowy zapis:

Naliczenie kar umownych nie wyłącza możliwości dochodzenia przez Zamawiającego odszkodowania na zasadach ogólnych, do pełnej wysokości szkody. Zasada ta dotyczy wszystkich kar umownych zastrzeżonych w Umowie na rzecz Zamawiającego

otrzymuje następujące brzmienie:

Naliczenie kar umownych nie wyłącza możliwości dochodzenia przez Zamawiającego odszkodowania na zasadach ogólnych, do pełnej wysokości szkody. Zasada ta dotyczy wszystkich kar umownych zastrzeżonych w Umowie na rzecz Zamawiającego, z zastrzeżeniem, że łączna maksymalna wysokość kar umownych nie przekroczy wartości 100% wynagrodzenia umownego określonego w § 12 ust.1 Umowy

Pytanie nr 30

wzór umowy § 13 ust. 8:

Ograniczenie odpowiedzialności, o którym mowa w ust. 7 powyżej nie ma zastosowania w odniesieniu do 1) szkód wyrządzonych drugiej Stronie Umowy umyślnie oraz w wyniku rażącego niedbalstwa, 2) szkód wyrządzonych Zamawiającemu, które wynikają z Wad prawnych dostarczonych utworów, a w szczególności w związku z roszczeniami osób trzecich podniesionymi w związku z naruszeniem przez Zamawiającego ich praw własności intelektualnej w następstwie używania utworów”.

Wnosimy o usunięcie zapisu. § 13 ust. 7 reguluje limitację kar umownych, a nie odpowiedzialności odszkodowawczej, natomiast zgodnie z art. 436 pkt 3 ustawy Pzp umowa zawiera postanowienia określające w szczególności: łączną maksymalną wysokość kar

umownych, których mogą dochodzić strony. Ustawa nie wskazuje na żadne okoliczności pozwalające Zamawiającemu na odstępstwo od niej. Tym samym wskazany zapis pozostaje w sprzeczności z ustawą Pzp.

Odpowiedź

Zamawiający dokonuje następującej modyfikacji treści Załącznika nr 2 do SWZ – Projekt umowy, §13 ust. 8:

dotychczasowy zapis:

Ograniczenie odpowiedzialności, o którym mowa w ust. 7 powyżej nie ma zastosowania w odniesieniu do

- 1) szkód wyrządzonych drugiej Stronie Umowy umyślnie oraz w wyniku rażącego niedbalstwa,
- 2) szkód wyrządzonych Zamawiającemu, które wynikają z Wad prawnych dostarczonych utworów, a w szczególności w związku z roszczeniami osób trzecich podniesionymi w związku z naruszeniem przez Zamawiającego ich praw własności intelektualnej w następstwie używania utworów.

otrzymuje następujące brzmienie:

Strony zgodnie ustalają, iż Wykonawca ponosi odpowiedzialność do wysokości faktycznie poniesionej szkody przez Zamawiającego nie więcej jednak niż 100% wartości wynagrodzenia określonego w § 12 ust. 1 Umowy w odniesieniu do:

- 1) szkód wyrządzonych drugiej Stronie Umowy umyślnie oraz w wyniku rażącego niedbalstwa,
- 2) szkód wyrządzonych Zamawiającemu, które wynikają z Wad prawnych dostarczonych utworów, a w szczególności w związku z roszczeniami osób trzecich podniesionymi w związku z naruszeniem przez Zamawiającego ich praw własności intelektualnej w następstwie używania utworów.

Pytanie nr 36

wzór umowy § 18 ust. 5:

Wykonawca oświadcza, że wyraża zgodę na bezpośrednie potrącenie przez Zamawiającego z Zabezpieczenia wszelkich należności

powstałych w wyniku niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy.

Zwracamy się z pytaniem o możliwość usunięcia wskazanego zapisu, ponieważ wskazuje on na wszelkie należności, przez co może Zamawiający rozumieć również kary umowne. Natomiast zgodnie z obecnie obowiązującymi przepisami ustawy o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych: w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii ogłoszonego w związku z COVID-19, i przez 90 dni od dnia odwołania stanu, który obowiązywał jako ostatni, zamawiający nie może potrącić kary umownej zastrzeżonej na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonania umowy z wynagrodzenia wykonawcy lub z innych jego wierzytelności, a także nie może dochodzić zaspokojenia z zabezpieczenia należytego wykonania tej umowy, o ile zdarzenie, w związku z którym zastrzeżono tę karę, nastąpiło w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii.

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zmian proponowanych przez Wykonawcę.

Pytanie nr 40

Czy zamawiający udostępni nieodpłatnie Wykonawcy Logotypy: Miasta Wrocław i SmartCity Wrocław.

Odpowiedź

Zamawiający nieodpłatnie udostępni Wykonawcy Logotypy: Miasta Wrocław i SmartCity. W związku z powyższym Zamawiający dokonuje następującej modyfikacji treści Załącznika nr 2 do SWZ – Projekt umowy:

a) w §3 wprowadza się ustęp 14 w **następującym brzmieniu**: „Wykonawca będzie mógł posługiwać się podczas realizacji przedmiotu umowy logotypem miasta Wrocławia zgodnie z umową

licencyjną stanowiącą załącznik nr 6 do niniejszej Umowy oraz logotypem SmartCity Wrocław.”

b) w §25 ust. 10 wprowadza się pkt 6 w **następującym brzmieniu:**

„Załącznik nr 6 – Umowa licencyjna”

Pytanie nr 43

Proszę o wyjaśnienie rozbieżności pomiędzy:

SWZ Zmiana umowy pkt 4

„Warunkiem rozpatrzenia wniosku Wykonawcy o wprowadzenie zmian do Umowy jest złożenie u Zamawiającego w terminie 7 dni od daty wystąpienia okoliczności określonych w pkt 2 pisemnego wniosku o wprowadzenie zmiany do Umowy wraz z opisem propozycji zmiany wraz z uzasadnieniem zmian oraz załączoną kopią dokumentów”

Umowa §16 pkt 4

Strona starająca się o zwolnienie z odpowiedzialności ze względu na Siłę Wyższą, w terminie 3 dni po zaistnieniu zdarzenia powiadomi pisemnie drugą stronę o powyższym zdarzeniu i jego wpływie na jej zdolność do realizacji Umowy. W przypadku ustania przyczyny zwolnienia strona starająca się o zwolnienie z odpowiedzialności, w terminie 3 dni po zaistnieniu okoliczności Siły Wyższej powiadomi pisemnie drugą stronę o powyższym fakcie.

Proszę o doprecyzowanie w jakim terminie Wykonawca zobowiązany jest zgłosić trudności w realizacji umowy spowodowane siłą wyższą?

Proszę o dostosowywanie projektu umowy w ten sposób aby ten przewidywał możliwość zmiany umowy w związku z zaistnieniem siły wyższej.

Odpowiedź

Zamawiający dokonuje następującej modyfikacji treści Załącznika nr 2 do SWZ – Projekt umowy, w §16 ust. 4:

dotychczasowy zapis:

Strona starająca się o zwolnienie z odpowiedzialności ze względu na Siłę Wyższą, w terminie 3 dni po zaistnieniu zdarzenia powiadomi

pisemnie drugą stronę o powyższym zdarzeniu i jego wpływie na jej zdolność do realizacji Umowy. W przypadku ustania przyczyny zwolnienia strona starająca się o zwolnienie z odpowiedzialności, w terminie 3 dni po zaistnieniu okoliczności Siły Wyższej powiadomi pisemnie drugą stronę o powyższym fakcie.

otrzymuje następujące brzmienie:

Strona starająca się o zwolnienie z odpowiedzialności ze względu na Siłę Wyższą, w terminie 7 dni po zaistnieniu zdarzenia powiadomi pisemnie drugą stronę o powyższym zdarzeniu i jego wpływie na jej zdolność do realizacji Umowy. W przypadku ustania przyczyny zwolnienia strona starająca się o zwolnienie z odpowiedzialności, w terminie 7 dni po zaistnieniu okoliczności Siły Wyższej powiadomi pisemnie drugą stronę o powyższym fakcie.

Pytanie nr 46

Czy Zamawiający przewiduje promocję projektu, udział w promocji projektu, czy wszystkie działania promocyjne spoczywają na Wykonawcy?

Odpowiedź

Pytanie nie dotyczy treści SWZ.

Jednocześnie informuję, że Zamawiający zamieszcza Załącznik nr 6 do Umowy – Umowa licencyjna oraz zmodyfikowany wzór Załącznika nr 2 do SWZ – Projekt umowy.

Sprawę prowadzi:
Anna Grzegorek – tel. 071/777-92-66
Sporządził:
Marek Szyszka – tel. 071/777-92-66

Do wiadomości:
aa