

**Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Zwiększenie dostępności e-usług w Gminie Kozłowo” w ramach projektu pn. Zwiększenie dostępności e-usług w Gminie Kozłowo współfinansowanego z Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Warmińsko-Mazurskiego na lata 2014-2020, III Osi Priorytetowej Cyfrowy Region, Działanie 3.1 Cyfrowa dostępność informacji sektora publicznego oraz wysoka jakość e-usług publicznych, prowadzonego przez Gminę Kozłowo – znak sprawy RGT.ZP.271.2.2022**

## **Zapytania wraz z odpowiedziami z dnia 10.03.2022r.**

### **Pytanie nr 1**

Dotyczy Załącznika nr 1 do SWZ, rozdział 2.4. Modernizacja systemu dziedzicowego. Zamawiający zawarł tam zapis „Przygotowanie systemu dziedzicowego 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 Dziedzicowy musi wymieniać dokumenty z wieloma systemami, co w praktyce jest niemożliwe do uzyskania.

### **Odpowiedź na pytanie nr 1**

Istotą przedmiotowego zagadnienia jest przygotowanie systemu dziedzicowego do obsługi dokumentu elektronicznego w celu automatyzacji pracy oraz umożliwienia świadczenia e-usług publicznych na wysokim, piątym poziomie dojrzałości. Prace modernizacyjne dotyczące systemu dziedzicowego mają w pierwszej kolejności zapewnić możliwość obsługi formularzy podatkowych, które zostaną złożone przez mieszkańców, które składane przy wykorzystaniu platformy ePUAP trafią do systemu elektronicznego obiegu dokumentów, a dokumenty źródłowe bądź dane z tych dokumentów powinny zasilić system dziedzicowy bez znacznej ingerencji człowieka (Zamawiający wyklucza konieczność przepisywania danych z dokumentów elektronicznych między systemami). Dodatkowo, Zamawiający oczekuje i wyraził to w przedmiotowym wymaganiu, że system dziedzicowy po modernizacji będzie miał możliwość przyjęcia dokumentów elektronicznych z innych systemów informatycznych, która to możliwość może zostać wykorzystana w przyszłości w celu wdrożenia innych usług oraz optymalizacji pracy po przeprowadzeniu odpowiednich prac konfiguracyjnych i wdrożeniowych, które nie są przedmiotem niniejszego postępowania. Zamawiający nie oczekuje, że w ramach zamówienia Wykonawca przygotuje system dziedzicowy do obsługi wszystkich dokumentów z różnych systemów gdyż byłoby to, jak sam Wykonawca zauważył, niemożliwe.

### **Pytanie nr 2**

Dotyczy Załącznika nr 1 do SWZ, rozdział 2.1 Wymagania realizacji przedmiotu zamówienia dla części nr 1. Zamawiający zawarł tam zapis „Wykonawca zobowiązany będzie do usunięcia awarii, błędów i wad co najmniej w następujących terminach:

- i. Awaria w terminie 2 dni roboczych od przyjęcia zgłoszenia przez Wykonawcę,
- ii. Błędy w terminie 6 dni roboczych od przyjęcia zgłoszenia przez Wykonawcę,
- iii. Wady w terminie 10 dni roboczych od przyjęcia zgłoszenia przez Wykonawcę.”.

Prosimy o określenie, które wymagania dot. czasu naprawy są obowiązujące. Te z Opisu Przedmiotu Zamówienia, czy podane w ofercie?

### **Odpowiedź na pytanie nr 2**

Zamawiający nie podał w formularzu oferty stanowiącym załącznik nr 2 do SWZ spodziewanego czasu na usunięcie awarii, błędów i wad - to Wykonawca w formularzu ofertowym określa czas, w którym usunie awarie, błędy i wady w terminach co najmniej określonych w załączniku nr 1 do SWZ Szczegółowy Opis Przedmiotu Zamówienia. Skrócenie terminu usunięcia awarii, błędu lub wady w okresie gwarancji stanowi bowiem kryterium oceny ofert. Obowiązujące maksymalne terminy usunięcia awarii, błędów i wad zostały spójnie określone w całej dokumentacji i te określone w załączniku nr 1 do SWZ Szczegółowy Opis Przedmiotu Zamówienia pozostają w zgodzie z obowiązującym wymaganiami Zamawiającego.

### **Pytanie nr 3**

§4 ust. 3 Załącznika nr 9.1 do SWZ - Wzór umowy dla części 1

Zgodnie z §4 ust. 3 Załącznika nr 9.1 do SWZ - Wzór umowy: „Zamawiający zastrzega sobie prawo korzystania w trakcie wykonywania Umowy z usług osób trzecich celem kontroli jakości i sposobu prowadzenia całości lub poszczególnych prac objętych Umową, jak również do przeprowadzenia takiej kontroli samodzielnie. Osobom posiadającym pisemne upoważnienie ze strony Zamawiającego, Wykonawca zobowiązany będzie udzielić niezwłocznie wszelkich informacji, danych i wyjaśnień w żądanym zakresie oraz udostępnić i zaprezentować rezultaty prowadzonych prac, jak również zapewnić możliwość ich kontroli.”

Biorąc pod uwagę poufność oraz tajemnicę przedsiębiorstwa Wykonawcy, Wykonawca zwraca się z prośbą o doprecyzowanie treści omawianego postanowienia, w taki sposób, by prawo do weryfikacji należytego Wykonania Umowy z wykorzystaniem opinii zewnętrznego podmiotu nie było realizowane przez podmiot konkurencyjny wobec Wykonawcy - powyższe z uwagi na ryzyko ujawnienia wskazanych tajemnic prawnie chronionych i ogromne ryzyko biznesowe Wykonawcy.

Tym samym Wykonawca prosi o zmianę aktualnego brzmienia §4 ust. 3 Załącznika nr 9.1 do SWZ - Wzór umowy na następujące: : „Zamawiający zastrzega sobie prawo korzystania w trakcie wykonywania Umowy z usług osób trzecich celem kontroli jakości i sposobu prowadzenia całości lub poszczególnych prac objętych Umową, jednak nie będących podmiotami wykonującymi działalność konkurencyjną wobec działalności Wykonawcy, jak również do przeprowadzenia takiej kontroli samodzielnie. Osobom posiadającym pisemne upoważnienie ze strony Zamawiającego, Wykonawca zobowiązany będzie udzielić niezwłocznie wszelkich informacji, danych i wyjaśnień w żądanym zakresie oraz udostępnić i zaprezentować rezultaty prowadzonych prac, jak również zapewnić możliwość ich kontroli.”

### **Odpowiedź na pytanie nr 3**

Zamawiający nie modyfikuje treści Załącznika nr 9 do SWZ - Wzór umowy. Weryfikacja wykonania przedmiotu umowy lub poszczególnych jego części przez Zamawiającego lub osobę przez niego wskazaną jest bezwzględny prawem Zamawiającego, z którego to prawa Zamawiający powszechnie korzystają w przypadku realizacji złożonych kontraktów np. informatycznych. Natomiast brak możliwości precyzyjnego określenia, który z producentów oprogramowania świadczy działalność konkurencyjną wobec wybranego do realizacji przedmiotu Wykonawcy w praktyce uniemożliwiłaby Zamawiającemu prowadzenie przedmiotowej weryfikacji.

#### **Pytanie nr 4**

§ 4 ust. 3 Załącznika nr 9.1 do SWZ - Wzór umowy dla części 1

Na jakich zasadach przebiegać będzie kontrola, o której mowa w § 4 ust. 3 wzoru 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 na pytanie nr 4**

Zamawiający przewiduje wcześniejsze powiadomienie Wykonawcy o zamiarze przeprowadzenia kontroli. Zamawiający nie przewiduje uzgadniania dogodnego dla obu stron terminu jej przeprowadzenia.

#### **Pytanie nr 5**

§ 11 ust.7 Załącznika nr 9.1 do SWZ - Wzór umowy dla części 1

Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację § 11 ust. 7 umowy przez usunięcie następującej treści „(...) *lecz jest zobowiązany wskazać przyczynę nieprawidłowego działania Systemu poprzez wskazanie elementu, który ją powoduje*”. Obowiązek wskazania przyczyny, która powoduje Problem może wiązać się z koniecznością poświęcenia przez Wykonawcę znacznej ilości czasu celem dokładnego sprecyzowania, co powoduje Problem. Wykonawca nie powinien być zobowiązany do wykonania prac, które wykraczają poza zakres udzielonej gwarancji.

#### **Odpowiedź na pytanie nr 5**

Zamawiający wymaga od Wykonawcy, żeby wskazał przyczynę nieprawidłowego działania przedmiotu umowy, jeżeli sam stwierdzi, że przyczyna leży poza przedmiotem umowy. Jest zatem wielce prawdopodobne, że już będzie ją znał. Przypomnieć należy, że funkcjonowanie systemu zawsze należy rozpatrywać w kontekście wszystkich elementów jego działania i Wykonawca, jako specjalista w tej dziedzinie zawsze działa w kontekście całego środowiska informatycznego jednostki. Dlatego Zamawiający musi zapewnić sobie mechanizmy korzystania z wiedzy Wykonawcy w zakresie przedmiotu umowy, ale także w zakresie elementów (np. infrastruktury Zamawiającego), które przedmiot umowy bezpośrednio wykorzystuje do prawidłowego działania. Zamawiający nie modyfikuje Załącznika nr 9.1 do SWZ – Wzór umowy dla części nr 1.

#### **Pytanie nr 6**

§ 11 ust. 10 Załącznika nr 9.1 do SWZ - Wzór umowy dla części 1

W paragrafie 11 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 na pytanie nr 6**

§ 11 ust. 10 Załącznika nr 9.1 do SWZ - Wzór umowy dla części 1 oraz § 6 ust. 10 Załącznika nr 9.1 do SWZ - Wzór umowy dla części 1 są spójne – w tabeli § 6 ust. 10 Załącznika nr 9.1 do SWZ - Wzór umowy dla części 1 nie znajduje się zapis „od przyjęcia zgłoszenia przez Wykonawcę”.

### **Pytanie nr 7**

§ 13 ust. 1 Załącznika nr 9.1 do SWZ - Wzór umowy dla części 1

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

### **Odpowiedź na pytanie nr 7**

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

### **Pytanie nr 8**

§14 ust. 3 Załącznika nr 9.1 do SWZ - Wzór umowy dla części 1

Zgodnie z §14 ust. 3 Załącznika nr 9.1 do SWZ - Wzór umowy: „Informatyczne nośniki danych, kopie, certyfikaty autentyczności, klucze instalacyjne oraz inne dokumenty i zabezpieczenia, o których mowa w poprzednim ustępie, powinny być zgodne z wymaganiami określonymi przez producenta oprogramowania. Zamawiający jest uprawniony do weryfikacji, czy certyfikaty autentyczności, klucze instalacyjne oraz inne dokumenty i zabezpieczenia są wystarczające i zgodne z wymogami określonymi przez producenta. W tym celu Zamawiający może zwracać się do osób trzecich, w tym producenta oprogramowania.”

Biorąc pod uwagę poufność oraz tajemnicę przedsiębiorstwa Wykonawcy, Wykonawca zwraca się z prośbą o doprecyzowanie treści omawianego postanowienia, w taki sposób, by prawo do weryfikacji zgodności z wymogami określonymi przez producenta oprogramowania nie było realizowane przez podmiot konkurencyjny wobec Wykonawcy - powyższe z uwagi na ryzyko ujawnienia wskazanych tajemnic prawnie chronionych i ogromne ryzyko biznesowe Wykonawcy.

Tym samym Wykonawca prosi o zmianę aktualnego brzmienia §14 ust. 3 Załącznika nr 9.1 do SWZ - Wzór umowy na następujące: „Informatyczne nośniki danych, kopie, certyfikaty autentyczności, klucze instalacyjne oraz inne dokumenty i zabezpieczenia, o których mowa w poprzednim ustępie, powinny być zgodne z wymaganiami określonymi przez producenta oprogramowania. Zamawiający jest uprawniony do weryfikacji, czy certyfikaty autentyczności, klucze instalacyjne oraz inne dokumenty i zabezpieczenia są wystarczające i zgodne z wymogami określonymi przez producenta. W tym celu Zamawiający może zwracać się do osób trzecich, w tym producenta oprogramowania, jednak Zamawiający nie będzie zwracać się w tym celu do podmiotów świadczących działalność konkurencyjną wobec Wykonawcy.”

### **Odpowiedź na pytanie nr 8**

Weryfikacja autentyczności i legalności oprogramowania jest bezwzględny prawem Zamawiającego. Natomiast brak możliwości precyzyjnego określenia, który z producentów oprogramowania świadczy działalność konkurencyjną wobec wybranego do realizacji przedmiotu Wykonawcy w praktyce uniemożliwiłaby Zamawiającemu prowadzenie przedmiotowej weryfikacji. Zamawiający nie modyfikuje Załącznika nr 9.1 do SWZ – Wzór umowy dla części 1.

### Pytanie nr 9

§16 ust. 11 Załącznika nr 9.1 do SWZ - Wzór umowy dla części 1

Zgodnie z §16 ust. 11 Załącznika nr 9.1 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 §16 ustępu 11 Załącznika nr 9.1 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 na pytanie nr 9

Zapisy § 16 ust. 11 Załącznika nr 9.1 do SWZ – Wzór umowy dla części 1 nie stoją w sprzeczności z innymi aktami prawnymi, w szczególności z Ustawą o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji. Zamawiający nie określił w umowie, że będzie udostępniał innym podmiotom tajemnicę przedsiębiorstwa. W przypadku objęcia tajemnicą przedsiębiorstwa danych i informacji przez Wykonawcę Zamawiającego obowiązuje reżim wynikający z przepisów prawa tego aspektu dotyczących. Zamawiający nie modyfikuje Załącznika nr 9.1 do SWZ – Wzór umowy dla części 1.

### Pytanie nr 10

§16 ust. 12- 18 Załącznika nr 9.1 do SWZ - Wzór umowy dla części 1

Zgodnie z brzmieniem §16 ust. 12- 18 Załącznika nr 9.1 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 niezaprzeczenia 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. 365<sup>1</sup> 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. 365<sup>1</sup> 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 obowiązku 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 §16 ust.

12- 18 Załącznika nr 9.1 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

18. Oprogramowania Dedykowanego, Dokumentacji oraz innych Utworów, jeżeli są one przedmiotem licencji.”

#### **Odpowiedź na pytanie nr 10**

Zamawiający częściowo uznaje zasadność stanowiska Wykonawcy i modyfikuje treść Załącznika nr 9.1 do SWZ – Wzór umowy, § 16 Pozostałe postanowienia dotyczące własności intelektualnej, ust. 13 nadając mu brzmienie:

13. W przypadku gdyby postanowienie o nie wypowiedalności licencji na Oprogramowanie Aplikacyjne przewidziane w poprzednim ustępie okazało się nieskuteczne lub nieważne, a Wykonawca byłby uprawniony do wypowiedzenia licencji, Strony uzgadniają dla Wykonawcy 5-letni (słownie: pięcioletni) termin jej wypowiedzenia ze skutkiem na koniec roku kalendarzowego, z zastrzeżeniem ustępu następnego.

### **Pytanie nr 11**

§ 19 ust. 1 - Załącznika nr 9.1 do SWZ - Wzór umowy dla części 1

Zgodnie z aktualnym brzmieniem § 19 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 § 19 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 na pytanie nr 11**

Zamawiający nie modyfikuje Załącznika nr 9.1 do SWZ – Wzór umowy dla części 1.

### **Pytanie nr 12**

§ 19 ust.2 - Załącznika nr 9.1 do SWZ - Wzór umowy dla części 1

Zgodnie z § 19 ust. 2 Załącznika nr 9.1 do SWZ „Kary umowne są niezależne od siebie i należą się Zamawiającemu w pełnej wysokości nawet w przypadku, gdy z powodu jednego zdarzenia naliczona jest więcej niż jedna kara. Kary będą naliczane za każdy przypadek naruszenia Umowy odrębnie. Zamawiający określa łączną maksymalną wysokość kar umownych, których mogą dochodzić strony Umowy do wysokości 70% Wynagrodzenia Wykonawcy.

Wykonawca wnosi o obniżenie wskazanego progu z proponowanych 70% do 30% Wynagrodzenia umownego brutto, o jakim mowa w § 17 ust. 1 Umowy.

### **Odpowiedź na pytanie nr 12**

Zamawiający nie modyfikuje Załącznika nr 9.1 do SWZ – Wzór umowy dla części 1.

### **Pytanie nr 13**

§19 ust. 7 Załącznika nr 9.1 do SWZ - Wzór umowy dla części 1

Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę wysokości kar umownych określonych we wzorze umowy. Zdaniem Wykonawcy kara umowna określona w §19 ust. 7 jest rażąco wygórowana.

Zgodnie z §19 ust. 7 Załącznika nr 9.1 do SWZ - Wzór umowy, „Zamawiający naliczy kary umowne za niedochowanie Czasu Naprawy wskazanego w §11 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 §19 ust. 7 Załącznika nr 9.1 do SWZ - Wzór umowy na następujące:

„Zamawiający naliczy kary umowne za niedochowanie Czasu Naprawy wskazanego w §11 ust. 6



Umowy:

- 1) w odniesieniu do Awarii - 50,00 PLN za każdy rozpoczęty dzień roboczy zwłoki;
- 2) w odniesieniu do Błędu - 25,00 PLN za każdy rozpoczęty dzień roboczy zwłoki;
- 3) w odniesieniu do Wady - 25,00 PLN za każdy rozpoczęty dzień roboczy zwłoki”.

### **Odpowiedź na pytanie nr 13**

Zamawiający nie modyfikuje Załącznika nr 9.1 do SWZ – Wzór umowy dla części 1.

### **Pytanie nr 14**

§19 ust. 8 Załącznika nr 9.1 do SWZ - Wzór umowy dla części 1

Zgodnie z §19 ust. 8 Załącznika nr 9.1 do SWZ - Wzór umowy: „Zamawiający naliczy karę umowną w wysokości 35% Wynagrodzenia w przypadku odstąpienia od Umowy z powodu okoliczności leżących po stronie Wykonawcy”

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. 353<sup>1</sup> -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 („przyczyny 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 orzecznictwem sądów powszechnych jest sprzeczne z zasadami współżycia społecznego), Wykonawca proponuje zmianę dotychczasowego brzmienia §19 ust. 8 Załącznika nr 9.1 do SWZ - Wzór umowy na następujące:

„Zamawiający naliczy karę umowną w wysokości 10% Wynagrodzenia brutto, o którym mowa w §17 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 na pytanie nr 14**

Zamawiający określił wysokość kary na 35 % wynagrodzenia w przypadku odstąpienia od umowy z powodu okoliczności leżących po stronie Wykonawcy ze względu na fakt, że wadliwe, bądź nieprawidłowe wykonanie umowy przez Wykonawcę skutkujące koniecznością odstąpienia od umowy może doprowadzić nie tylko do zwrotu dotacji otrzymanej w celu realizacji projektu, ale także opłat związanych z odsetkami od wartości tej dotacji. Ponadto, nieprawidłowe wykonanie przedmiotu zamówienia może wiązać się z naruszeniem istniejącego środowiska oprogramowania, którego odtworzenie po nieprawidłowych działaniach Wykonawcy może skutkować koniecznością wydatkowania dużych środków, co warunkuje zakres przedmiotu zamówienia. W interesie publicznym leży zatem by Gmina Kozłowo zabezpieczyła się na wypadek działań Wykonawcy, którego nierzetelne wykonanie przedmiotu zamówienia może istotnie wpłynąć na budżet Gminy. W kontekście powyższego zastosowanie wysokiej kary w przypadku odstąpienia od umowy z powodu okoliczności leżących po stronie Wykonawcy nie może zostać uznane jako „instrument służący wzbogacaniu” oraz nie jest sprzeczne z zasadami współżycia społecznego. Zamawiający nie modyfikuje Załącznika nr 9.1 do SWZ – Wzór umowy dla części nr 1.

#### **Pytanie nr 15**

§ 19 Załącznika nr 9.1 do SWZ - Wzór umowy dla części 1

Wykonawca zwraca się o doprecyzowanie, że w zakresie wszelkich wymienionych kar umownych chodzi o dni robocze.

#### **Odpowiedź na pytanie nr 15**

Zamawiający informuje, że wszędzie tam gdzie w treści Załącznika nr 9.1 do SWZ – Wzór umowy dla części nr 1 nie określono wyraźnie, że chodzi o dni robocze Zamawiający ma na myśli dni kalendarzowe.

#### **Pytanie nr 16**

§ 19 ust. 12 pkt 1) Załącznika nr 9.1 do SWZ - Wzór umowy dla części 1

Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę wysokości kary umownej określonej we wzorze umowy. Zdaniem Wykonawcy kara umowna określona w § 19 ust. 12 pkt 1) jest rażąco wygórowana.

Zgodnie z § 19 ust. 12 pkt 1) Załącznika nr 9.1 do SWZ - wzór umowy: „w przypadku naruszenia zasad ochrony Informacji Poufnych - w wysokości 1 000,00 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 § 19 ust. 12 pkt 1) następującego brzmienia:

„w przypadku naruszenia zasad ochrony Informacji Poufnych - w wysokości 500,00 zł za każdy przypadek naruszenia”.

### **Odpowiedź na pytanie nr 16**

W ocenie Zamawiającego kara w wysokości 1 000,00 PLN za każdy przypadek naruszenia zasad ochrony Informacji Poufnych nie jest karą wygórowaną mając na uwadze, że Wykonawcy otrzymają dostęp do danych osobowych mieszkańców gminy. Zamawiający nie modyfikuje Załącznika nr 9.1 do SWZ – Wzór umowy dla części nr 1.

### **Pytanie nr 17**

§ 19 ust. 12 pkt 2) Załącznika nr 9.1 do SWZ - Wzór umowy dla części 1

Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę wysokości kary umownej określonej we wzorze umowy. Zdaniem Wykonawcy kara umowna określona w § 19 ust. 12 pkt 2) jest rażąco wygórowana.

Zgodnie z § 19 ust. 12 pkt 2) Załącznika nr 9.1 do SWZ - wzór umowy: „w przypadku wystąpienia wady prawnej w przedmiocie umowy w wysokości 10% wynagrodzenia za każdy stwierdzony przypadek”.

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 § 19 ust. 12 pkt 2) poprzez nadanie mu następującego brzmienia:

„w przypadku wystąpienia wady prawnej w przedmiocie umowy w wysokości 5% wynagrodzenia brutto ustalonego w § 17 ust. 1 za każdy stwierdzony przypadek”.

### **Odpowiedź na pytanie nr 17**

W ocenie Zamawiającego kara jest zasadna, gdyż wada prawna oferowanego przedmiotu zamówienia przez Wykonawcę może skutkować niemożliwością korzystania przez Zamawiającego z oferowanych urządzeń, czy też licencji oprogramowania. Zamawiający nie modyfikuje Załącznika nr 9.1 do SWZ – Wzór umowy dla części nr 1.

### **Pytanie nr 18**

§ 19 ust. 12 pkt 3) Załącznika nr 9.1 do SWZ - Wzór umowy dla części 1

Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę wysokości kary umownej określonej we wzorze umowy. Zdaniem Wykonawcy kara umowna określona w § 19 ust. 12 pkt 3) jest rażąco wygórowana.

Zgodnie z § 19 ust. 12 pkt 3) Załącznika nr 9.1 do SWZ - wzór umowy: „w przypadku niezłożenia, na wezwanie Zamawiającego, przez Wykonawcę w przewidzianym terminie któregośkolwiek dowodu wskazanego przez Zamawiającego spośród dowodów wymienionych w § 18 ust. 5 - w wysokości 1 000 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 § 19 ust. 12 pkt 3) 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 § 18 ust. 5 - 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 na pytanie nr 18**

Zamawiający nie modyfikuje Załącznika nr 9.1 do SWZ – Wzór umowy dla części 1.

### **Pytanie nr 19**

§ 19 ust. 12 pkt 4) Załącznika nr 9.1 do SWZ - Wzór umowy dla części 1

Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę wysokości kary umownej określonej we wzorze umowy. Zdaniem Wykonawcy kara umowna określona w § 19 ust. 12 pkt 4) jest rażąco wygórowana.

Zgodnie z § 19 ust. 12 pkt 4) Załącznika nr 9.1 do SWZ - wzór umowy: „w przypadku skierowania przez Wykonawcę lub podwykonawcę do wykonania czynności wskazanych w § 18 ust. 1 osób niezatrudnionych na podstawie umowy o pracę - w wysokości 500,00 zł brutto 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 § 19 ust. 12 pkt 4) poprzez nadanie mu następującego brzmienia:

„w przypadku skierowania przez Wykonawcę lub podwykonawcę do wykonania czynności wskazanych w § 18 ust. 1 osób niezatrudnionych na podstawie umowy o pracę - w wysokości 200,00 zł brutto, 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 na pytanie nr 19**

Zamawiający nie modyfikuje Załącznika nr 9.1 do SWZ – Wzór umowy dla części 1.

### **Pytanie nr 20**

§ 19 ust. 12 pkt 5) Załącznika nr 9.1 do SWZ - Wzór umowy dla części 1

Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę wysokości kary umownej określonej we wzorze umowy. Zdaniem Wykonawcy kara umowna określona w § 19 ust. 12 pkt 5) jest rażąco wygórowana.

Zgodnie z § 19 ust. 12 pkt 5) Załącznika nr 9.1 do SWZ - wzór umowy: „, braku współdziałania Wykonawcy z Zamawiającym w przeprowadzeniu kontroli, o której mowa w § 18 lub utrudnianiu przez Wykonawcę kontroli, o której mowa w § 18 w kwocie 1 000,00 zł brutto 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 § 19 ust. 12 pkt 5) poprzez nadanie mu następującego brzmienia:

„w przypadku braku współdziałania Wykonawcy z Zamawiającym w przeprowadzeniu kontroli, o której mowa w § 18 lub utrudnianiu przez Wykonawcę kontroli, o której mowa w § 18 w kwocie 500,00 zł brutto za każdy stwierdzony przypadek braku współdziałania lub utrudniania kontroli”.

### **Odpowiedź na pytanie nr 20**

Zamawiający nie modyfikuje Załącznika nr 9.1 do SWZ – Wzór umowy dla części 1.

### **Pytanie nr 21**

§ 11 ust. 19 Załącznika nr 9.1 do SWZ - Wzór umowy dla części nr 1

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość skrócenia okresu rękojmi, o której mowa w § 11 ust. 19 umowy, w związku z obowiązkiem udzielenia Gwarancji na okres 60 miesięcy? Proponujemy zmianę w/w postanowienia w następujący sposób:

„ Strony ustalają, że Zamawiającemu przysługuje rękojmia za wady na cały wykonany przedmiot Umowy w okresie 2 lat od dnia odbioru końcowego przedmiotu umowy potwierdzonego protokołem odbioru końcowego”.

### **Odpowiedź na pytanie nr 21**

Zrównanie okresu gwarancji i rękojmi nie stoi w żadnym aspekcie w sprzeczności z prawem pomimo, że są to odrębne instytucje prawne. Ponadto, wprowadzenie do warunków umownych dotyczących zamówień publicznych terminu rękojmi dłuższego niż ustawowy uznaje się za dopuszczalne i wiążące dla stron. Natomiast zapis ustawowy oznacza, że w przypadku braku odmiennych uregulowań w umowie obowiązuje okres wskazany w Kodeksie cywilnym. Zamawiający nie modyfikuje Załącznika nr 9.1 do SWZ – Wzór umowy dla części 1.

### **Pytanie nr 22**

§ 2 ust. 10 Załącznika nr 3 do Umowy (umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych)

Wykonawca wnosi o doprecyzowanie § 2 ust. 10 Załącznika nr 3 w następujący sposób:

„Wykonawca ponosi odpowiedzialność, tak wobec osób trzecich, jak i wobec Zamawiającego, za szkody powstałe w związku z zawinionym nieprzestrzeganiem ustawy z dnia 10 maja 2018 r. o ochronie danych osobowych, RODO, przepisów prawa powszechnie obowiązującego dotyczącego ochrony danych osobowych oraz za przetwarzanie powierzonych do przetwarzania danych osobowych niezgodnie z niniejszym załącznikiem lub Umową”.

### **Odpowiedź na pytanie nr 22**

Zamawiający nie modyfikuje Załącznika nr 3 do Umowy (umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych) stanowiącej załącznik nr 9.1 do SWZ – Wzór umowy dla części 1.

### **Pytanie nr 23**

§ 5 ust. 7 Załącznika nr 3 do Umowy (umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych)

Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację par. 5 ust. 7 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 na następujący adres e-mail: .....”.

### **Odpowiedź na pytanie nr 23**

Zamawiający nie modyfikuje Załącznika nr 3 do Umowy (umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych) stanowiącej załącznik nr 9.1 do SWZ – Wzór umowy dla części 1.

### **Pytanie nr 24**

§ 5 ust. 11 pkt d) Załącznika nr 3 do Umowy (umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych)

Wykonawca wnosi o doprecyzowanie § 5 ust. 11 pkt d) w następujący sposób:

d) do przeprowadzenia oględzin urządzeń, nośników oraz systemu informatycznego służącego do przetwarzania powierzonych na podstawie niniejszej Umowy danych osobowych.\

### **Odpowiedź na pytanie nr 24**

Zamawiający nie modyfikuje Załącznika nr 3 do Umowy (umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych) stanowiącej załącznik nr 9.1 do SWZ – Wzór umowy dla części 1.

### **Pytanie nr 25**

§ 6 ust. 1 pkt 2) Załącznika nr 3 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, audytu lub inspekcji.

### **Odpowiedź na pytanie nr 25**

Zamawiający nie modyfikuje Załącznika nr 3 do Umowy (umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych) stanowiącej załącznik nr 9.1 do SWZ – Wzór umowy dla części 1.

### **Pytanie nr 26**

§ 5 ust. 4 Załącznika nr 9.3 do SWZ - Wzór umowy dla części nr 3

Zgodnie z § 5 ust. 4 Załącznika nr 9.3 do SWZ - Wzór umowy dla części nr 3: „Zamawiający zobowiązuje się do weryfikacji przedmiotu umowy w terminie 7 dni roboczych od daty przedłożenia i do sporządzenia protokołu odbioru końcowego.”.

Z uwagi na krótki termin realizacji umowy oraz uwzględnienia w tym terminie również procedury odbiorowej, Wykonawca prosi o doprecyzowanie, że Zamawiający we wskazanym terminie 7 dni od daty przedłożenia przedmiotu umowy dokona tak jego weryfikacji jak również sporządzenia protokołu odbioru? Obecne brzmienie wskazanego postanowienia umownego sugeruje jakoby Zamawiający miał dokonać w terminie 7 dni jedynie weryfikacji przedmiotu umowy, nie ograniczając terminem sporządzenia protokołu odbioru.

### **Odpowiedź na pytanie nr 26**

Zamawiający informuje, że w ciągu 7 dni wykona obie czynności, tj. dokona weryfikacji przedmiotu umowy oraz sporządzenia protokołu odbioru.

### **Pytanie nr 27**

§ 5 ust. 5 w zw. z § 3 Załącznika nr 9.3 do SWZ - Wzór umowy dla części nr 3

Zgodnie z § 5 ust. 5 Załącznika nr 9.3 do SWZ - Wzór umowy dla części nr 3: „W przypadku odmowy dokonania odbioru przedmiotu umowy przez Zamawiającego, w szczególności z powodu stwierdzonych braków i wad przedmiotu umowy nie sporządza się protokołu odbioru końcowego, a Zamawiający odmówi dokonania odbioru i przekaze Wykonawcy oświadczenie ze wskazaniem zastrzeżeń.”. Wykonawca wnosi o uwzględnienie w postanowieniach Umownych okoliczności, gdy przyczyna nieprawidłowości - brak lub wada przedmiotu umowy leży pod stronę Zamawiającego. W konsekwencji, gdy Zamawiający odmówi dokonania odbioru przedmiotu umowy, a przyczyna tej odmowy będzie leżała po stronie Zamawiającego, wówczas o równoważny okres niezbędny do weryfikacji stwierdzonych nieprawidłowości winien zostać wydłużony termin realizacji przedmiotu umowy, o którym mowa w § 3 Załącznika nr 9.3 do SWZ - Wzór umowy dla części nr 3. Przy czym Wykonawca wskazuje, że powyżej opisany przypadek nie dotyczy okresu gwarancyjnego, a okresu poprzedzającego odbiór przedmiotu umowy.

### **Odpowiedź na pytanie nr 27**

W przypadku jeżeli na etapie realizacji przedmiotu umowy zostaną stwierdzone problemy w jej realizacji, również te, które mogą być spowodowane przez Zamawiającego Wykonawca jest zobowiązany do niezwłocznego, pisemnego informowania Zamawiającego o wszystkich trudnościach związanych z realizacją umowy. Wówczas Zamawiający może te problemy wynikające z okoliczności leżących po jego stronie usunąć oraz zmienić termin realizacji umowy. Natomiast, jeżeli Wykonawca dopiero na etapie odbioru stwierdzi, że nie wykonał przedmiotu umowy ze względu na to, że brak lub wada przedmiotu umowy leżała pod stronę Zamawiającego to oznaczać, będzie, że nie wywiązał się z przedmiotu umowy w zakresie § 4, ust. 2, pkt 1), lit. d) umowy co skutkować będzie odmową dokonania odbioru przez Zamawiającego. Zamawiający nie modyfikuje treść Załącznika nr 9.3 do SWZ – Wzór umowy dla części nr 3.

### **Pytanie nr 28**

§ 6 ust. 7 Załącznika nr 9.3 do SWZ - Wzór umowy dla części nr 3

Zgodnie z § 6 ust. 7 Załącznika nr 9.3 do SWZ - Wzór umowy dla części nr 3: „Za datę zapłaty przyjmuje się datę obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego. Termin uważa się za zachowany, jeżeli obciążenie rachunku bankowego Zamawiającego nastąpi najpóźniej w ostatnim dniu terminu płatności.”. Wykonawca prosi o zmianę powyższego postanowienia i wskazania, że „Za datę zapłaty przyjmuje się datę uznania na rachunku bankowym Wykonawcy.

Termin uważa się za zachowany, jeżeli uznanie na rachunku bankowym Wykonawcy nastąpi najpóźniej w ostatnim dniu terminu płatności.”.

Zapłata zobowiązania pieniężnego wobec wierzyciela (w tym wypadku ..... ) na jego rachunek bankowy powinna nastąpić w takim terminie, aby w dniu wymagalności płatności pieniądze pojawiły się na jego koncie. Z tą chwilą następuje umorzenie (wygaśnięcie) zobowiązania. Zasadą, że przy zobowiązaniach cywilnoprawnych momentem zapłaty jest chwila uznania rachunku bankowego wierzyciela wynika z art. 454 Kodeksu cywilnego. Wynika to również z nadal aktualnego orzecznictwa SN (np. III CZP 164/94) „Spełnienie świadczenia bezgotówkowego następuje w dniu uznania rachunku bankowego wierzyciela”. Jak stwierdził Sąd Najwyższy w uchwale z dnia 4 stycznia 1995 r., sygn. akt III CZP 164/94, przepis ten wprawdzie wprost reguluje problematykę miejsca wykonania zobowiązania, jednakże - co nie budzi wątpliwości - dotyczy także chwili spełnienia świadczenia. Skutkiem rozliczenia przeprowadzonego w formie bezgotówkowej jest, mówiąc najogólniej, obciążenie rachunku dłużnika oznaczoną w jego dyspozycji kwotą, a następnie uznanie - tą samą kwotą - rachunku wierzyciela. Ze względu na fakt, że uznanie polega na uczynieniu na rachunku wierzyciela stosownego wpisu po stronie credit ("ma"), wierzyciel z tą samą chwilą uzyskuje uprawnienie do swobodnego rozporządzania objętymi wpisem środkami pieniężnymi. W efekcie uznanie rachunku wierzyciela realizuje klasyczną konstrukcję zapłaty. Z tą chwilą następuje umorzenie (wygaśnięcie) zobowiązania - stwierdził Sąd Najwyższy w uzasadnieniu uchwały.

### **Odpowiedź na pytanie nr 28**

Zamawiający nie modyfikuje Załącznika nr 9.3 do SWZ – Wzór umowy dla części 3.

### **Pytanie nr 29**

§ 9 ust. 7 Załącznika nr 9.3 do SWZ - Wzór umowy dla części nr 3

Wykonawca wnosi o zmianę w/w postanowienia w następujący sposób:

„7. Strony ustalają, że Zamawiającemu przysługuje rękojmia za wady na przedmiot umowy w okresie 2 lat od dnia odbioru końcowego przedmiotu umowy potwierdzonego protokołem odbioru końcowego”.

### **Odpowiedź na pytanie nr 29**

Zamawiający nie modyfikuje Załącznika nr 9.3 do SWZ – Wzór umowy dla części 3.

### **Pytanie nr 30**

§ 10 Załącznika nr 9.3 do SWZ - Wzór umowy dla części nr 3

Wykonawca wnosi o zmianę polegającą na tym, że wszelkie kary umowne określone w Umowie, w tym w szczególności w tym paragrafie będą obliczane od wartości netto wynagrodzenia. Należy wskazać, że sama kara umowna nie podlega opodatkowaniu podatkiem VAT, ponieważ nie stanowi ona ani dostawy towaru ani wykonania usługi. Ponadto na karę umowną nie wystawia się faktury, lecz notę księgową, tak więc nieuzasadnione jest odwoływanie się do kwoty brutto wynagrodzenia. Pozostawienie w umowie odesłania do kwoty brutto wynagrodzenia w ostatecznym rozliczeniu zwiększy kwotę kary umownej z pokrzywdzeniem Wykonawcy.



### **Odpowiedź na pytanie nr 30**

Zamawiający informuje, że wszelkie kary umowne obliczane będą od wartości brutto umowy. Zamawiający nie modyfikuje treści załącznika nr 9.3 do SWZ – Wzór umowy dla części nr 3.

### **Pytanie nr 31**

§ 10 ust. 2 pkt 1) Załącznika nr 9.3 do SWZ - Wzór umowy dla części nr 3

Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę wysokości kary umownej określonej we wzorze umowy. Zdaniem Wykonawcy kara umowna określona w § 10 ust. 2 pkt 1) jest rażąco wygórowana.

„Kary umowne będą naliczane w następujących przypadkach i wysokościach:

1) w przypadku niewykonania przedmiotu umowy, w tym jego części, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 10% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 6 ust. 1 umowy.”.

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 § 10 ust. 2 pkt 1) następującego brzmienia:

„Kary umowne będą naliczane w następujących przypadkach i wysokościach:

1) w przypadku niewykonania przedmiotu umowy, w tym jego części, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 5% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 6 ust. 1 umowy.”.

### **Odpowiedź na pytanie nr 31**

W ocenie Zamawiającego kara umowna w wysokości 10 % wynagrodzenia brutto nie jest nieuzasadniona i nie zachodzi ryzyko, że zostanie uznana za rażąco wygórowaną. Zamawiający nie modyfikuje treści załącznika nr 9.3 do SWZ – Wzór umowy dla części nr 3.

### **Pytanie nr 32**

§ 10 ust. 2 pkt 3) Załącznika nr 9.3 do SWZ - Wzór umowy dla części nr 3

Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę wysokości kary umownej określonej we wzorze umowy. Zdaniem Wykonawcy kara umowna określona w § 10 ust. 2 pkt 3) jest rażąco wygórowana.

„Kary umowne będą naliczane w następujących przypadkach i wysokościach:

3) w przypadku rozwiązania lub odstąpienia od umowy przez Wykonawcę lub przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 10% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 6 ust 1 umowy”.

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 § 10 ust. 2 pkt 3) poprzez nadanie mu następującego brzmienia:

„Kary umowne będą naliczane w następujących przypadkach i wysokościach:

3) w przypadku rozwiązania lub odstąpienia od umowy przez Wykonawcę lub przez Zamawiającego z przyczyn zawinionych po stronie Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 5% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 6 ust 1 umowy”.

### **Odpowiedź na pytanie nr 32**

W ocenie Zamawiającego kara umowna w wysokości 10 % wynagrodzenia brutto nie jest nieuzasadniona i nie zachodzi ryzyko, że zostanie uznana za rażąco wygórowaną. Zamawiający nie modyfikuje treści załącznika nr 9.3 do SWZ – Wzór umowy dla części nr 3.

### **Pytanie nr 33**

§ 10 ust. 2 pkt 4)-6) Załącznika nr 9.3 do SWZ - Wzór umowy dla części nr 3

Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę wysokości kary umownej określonej we wzorze umowy. Zdaniem Wykonawcy kary umowne określone w § 10 ust. 2 pkt 4)-6) są rażąco wygórowane.

Zgodnie z § 10 ust. 2 pkt 4)-6):

„Kary umowne będą naliczane w następujących przypadkach i wysokościach:

4) za każdy rozpoczęty dzień zwłoki w wykonaniu wstępnego projektu dokumentacji SZBI lub w zakończeniu prac objętych przedmiotem umowy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,5% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w §6 ust. 1 umowy,

5) za zwłokę w usunięciu wad, błędów lub nieprawidłowości stwierdzonych przy odbiorze Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,5% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w §6 ust. 1 umowy, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki liczony od dnia wyznaczonego na usunięcie tych wad, błędów lub nieprawidłowości, z uwzględnieniem minimalnych terminów określonych w umowie,

6) za zwłokę w dostosowaniu i aktualizacji opracowanej dokumentacji SZBI do zmian środowiska Zamawiającego oraz wymagań prawnych Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,5% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w §6 ust. 1 umowy, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki liczony od dnia wyznaczonego na dostosowanie i aktualizację opracowanej dokumentacji SZBI do zmian środowiska Zamawiającego oraz wymagań prawnych, z uwzględnieniem minimalnych terminów określonych w umowie,”.

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 § 10 ust. 2 pkt 4)-6) poprzez nadanie mu następującego brzmienia:

„Kary umowne będą naliczane w następujących przypadkach i wysokościach:

4) za każdy rozpoczęty dzień zwłoki w wykonaniu wstępnego projektu dokumentacji SZBI lub w zakończeniu prac objętych przedmiotem umowy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,2% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w §6 ust. 1 umowy,

5) za zwłokę w usunięciu wad, błędów lub nieprawidłowości stwierdzonych przy odbiorze Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,2% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w §6 ust. 1 umowy, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki liczony od dnia wyznaczonego na usunięcie tych wad, błędów lub nieprawidłowości, z uwzględnieniem minimalnych terminów określonych w umowie,

6) za zwłokę w dostosowaniu i aktualizacji opracowanej dokumentacji SZBI do zmian środowiska Zamawiającego oraz wymagań prawnych Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,2% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w §6 ust. 1 umowy, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki liczony od dnia wyznaczonego na dostosowanie i aktualizację opracowanej dokumentacji SZBI do zmian środowiska Zamawiającego oraz wymagań prawnych, z uwzględnieniem minimalnych terminów określonych w umowie.”.

### **Odpowiedź na pytanie nr 33**

W ocenie Zamawiającego kara umowna w wysokości 0,5 % wynagrodzenia brutto nie jest nieuzasadniona i nie zachodzi ryzyko, że zostanie uznana za rażąco wygórowaną. Zamawiający nie modyfikuje treści załącznika nr 9.3 do SWZ – Wzór umowy dla części nr 3.

### **Pytanie nr 34**

§ 10 ust. 8 pkt 1) Załącznika nr 9.3 do SWZ - Wzór umowy dla części 3

Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę wysokości kary umownej określonej we wzorze umowy. Zdaniem Wykonawcy kara umowna określona w § 10 ust. 8 pkt 1) jest rażąco wygórowana.

Zgodnie z § 10 ust. 8 pkt 1) Załącznika nr 9.3 do SWZ - wzór umowy: „w przypadku naruszenia zasad ochrony Informacji Poufnych - w wysokości 1 000,00 PLN brutto 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 § 10 ust. 9 pkt 1) następującego brzmienia:

„w przypadku naruszenia zasad ochrony Informacji Poufnych - w wysokości 500,00 zł brutto za każdy przypadek naruszenia”.

### **Odpowiedź na pytanie nr 34**

W ocenie Zamawiającego przywołana kara umowna nie jest nieuzasadniona i nie zachodzi ryzyko, że zostanie uznana za rażąco wygórowaną. Zamawiający nie modyfikuje treści załącznika nr 9.3 do SWZ – Wzór umowy dla części nr 3.

### **Pytanie nr 35**

§ 10 ust. 8 pkt 2) Załącznika nr 9.3 do SWZ - Wzór umowy dla części 3

Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę wysokości kary umownej określonej we wzorze umowy. Zdaniem Wykonawcy kara umowna określona w § 10 ust. 8 pkt 2) jest rażąco wygórowana.

Zgodnie z § 10 ust. 8 pkt 2) Załącznika nr 9.3 do SWZ - wzór umowy: „w przypadku wystąpienia wady prawnej w przedmiocie umowy w wysokości 10% wynagrodzenia brutto ustalonego w §6 ust. 1 umowy za każdy stwierdzony przypadek”.

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 § 10 ust. 8 pkt 2) poprzez nadanie mu następującego brzmienia:

„w przypadku wystąpienia wady prawnej w przedmiocie umowy w wysokości 5% wynagrodzenia brutto ustalonego w § 6 ust. 1 za każdy stwierdzony przypadek”.

### **Odpowiedź na pytanie nr 35**

W ocenie Zamawiającego przywołana kara umowna nie jest nieuzasadniona i nie zachodzi ryzyko, że zostanie uznana za rażąco wygórowaną. Zamawiający nie modyfikuje treści załącznika nr 9.3 do SWZ – Wzór umowy dla części nr 3.

### **Pytanie nr 36**

§ 10 ust. 9 Załącznika nr 9.3 do SWZ - Wzór umowy dla części nr 3

Zgodnie z § 10 ust. 9 Załącznika nr 9.3 do SWZ - Wzór umowy dla części nr 3: „Zamawiający określa łączną maksymalną wysokość kar umownych, których mogą dochodzić strony Umowy do wysokości 70% wynagrodzenia Wykonawcy określonego w §6 ust. 1 niniejszej Umowy.”. Wykonawca wnosi o obniżenie wskazanego progu z proponowanych 70% do 50% wynagrodzenia Wykonawcy.

### **Odpowiedź na pytanie nr 36**

Zamawiający nie wyraża zgody na obniżenie wskazanego progu z proponowanych 70% do 50% wynagrodzenia Wykonawcy. Zamawiający nie modyfikuje treści załącznika nr 9.3 do SWZ – Wzór umowy dla części nr 3.

### **Pytanie nr 37**

§ 12 ust. 6 w zw. z § 10 ust. 7 Załącznika nr 9.3 do SWZ - Wzór umowy dla części nr 3

Zgodnie z § 12 ust. 6 Załącznika nr 9.3 do SWZ - Wzór umowy dla części nr 3: „Odstąpienie od umowy nie pozbawia Zamawiającego prawa do żądania kar umownych.”. Zgodnie z § 10 ust. 7 Załącznika nr 9.3 do SWZ - Wzór umowy dla części nr 3: „Odstąpienie od umowy przez Zamawiającego nie zwalnia Wykonawcy od zapłaty kar umownych przewidzianych umową i odszkodowania na zasadach ogólnych.”. Wykonawca wnosi o potwierdzenie lub zaprzeczenie, czy 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 § 12 ust. 6 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 na pytanie nr 37**

Zamawiający modyfikuje treść Załącznika nr 9.3 do SWZ – Wzór umowy dla części nr 3, § 12 Odstąpienie od umowy, ust. 6 poprzez jego wykreślenie.

### **Pytanie nr 38**

§ 10 Załącznika nr 9.3 do SWZ - Wzór umowy dla części nr 3

Wykonawca zwraca się o doprecyzowanie, że w zakresie wszelkich wymienionych kar umownych chodzi o dni robocze.

### **Odpowiedź na pytanie nr 38**

Zamawiający informuje, że wszędzie tam gdzie w treści Załącznika nr 9.3 do SWZ – Wzór umowy dla części nr 3 nie określono wyraźnie, że chodzi o dni robocze Zamawiający ma na myśli dni kalendarzowe.

### **Pytanie nr 39**

§ 5 ust. 5 Załącznika nr 3 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 na następujący adres e-mail: .....”.

### **Odpowiedź na pytanie nr 39**

Zamawiający nie modyfikuje Załącznika nr 3 do Umowy (umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych) stanowiącej załącznik nr 9.3 do SWZ – Wzór umowy dla części 3.

### **Pytanie nr 40**

§ 6 ust. 1 pkt 2) Załącznika nr 3 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, audytu lub inspekcji.

### **Odpowiedź na pytanie nr 40**

Zamawiający nie modyfikuje Załącznika nr 3 do Umowy (umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych) stanowiącej załącznik nr 9.3 do SWZ – Wzór umowy dla części 3.

**WÓJT**  
  
**Marek Wolszcza**