



Urząd Ochrony Konkurencji i Konsumentów
Dyrektor Generalny
Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów

Warszawa, 5 października 2023 r.

BF-2.262.26.2023

Wszyscy uczestnicy postępowania

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na **usługę utrzymania i wsparcia technicznego systemu kadrowo - płacowego i finansowo-księgowego.**

Zamawiający informuje, że w terminie określonym zgodnie z art. 135 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2023 r., poz. 1605), zwanej dalej „ustawą Pzp”, Wykonawcy zwrócili się do Zamawiającego z wnioskami o wyjaśnienie treści SWZ.

W związku z powyższym, działając na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy Pzp, Zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

Wniosek nr 1:

Pytanie dotyczące Rozdziału IV punkt 1 ppkt 5), zawartego w Załączniku nr 1 do SWZ - Opis przedmiotu zamówienia:

Zapisy stanowią, że:

Instalacja aktualizacji powinna być wykonywana bez przerywania bieżącej pracy użytkowników Systemu. Instalacja aktualizacji wymagająca przerwy w użytkowaniu Systemu wymaga zgody Zamawiającego.

Wykonawca wnioskuje o **usunięcie** zapisu.

Intencją Wykonawcy jest zachowanie spójności z podpunktem 4) powyżej, to jest udostępniania aktualizacji Zamawiającemu w celu ich samodzielnej instalacji.

Ewentualnie wnosi się o **zmianę** zapisu na następujący:

Instalacja aktualizacji powinna być wykonywana bez przerywania bieżącej pracy użytkowników Systemu. Instalacja aktualizacji wymagająca przerwy w użytkowaniu Systemu wykonywana będzie w terminie do 3 dni roboczych od zgłoszenia takiego żądania przez ~~wymaga zgody~~ Zamawiającego, przy czym Zamawiający umożliwi rozpoczęcie Wykonawcy procesu instalacji aktualizacji nie później niż o godzinie 17.00 w dzień roboczy.

W odpowiedzi na powyższy wniosek Zamawiający informuje, że wyraża zgodę i modyfikuje treści IV punkt 1 ppkt 5), zawartego w Załączniku nr 1 do SWZ - Opis przedmiotu zamówienia, który otrzymuje brzmienie:

„Instalacja aktualizacji powinna być wykonywana bez przerywania bieżącej pracy użytkowników Systemu. Instalacja aktualizacji wymagająca przerwy w użytkowaniu Systemu wykonywana będzie w terminie do 3 dni roboczych od zgłoszenia takiego żądania przez Zamawiającego, przy czym Zamawiający umożliwi rozpoczęcie Wykonawcy procesu instalacji aktualizacji nie później niż o godzinie 17.00 w dzień roboczy.”

Wniosek nr 2:

Pytanie dotyczące Rozdziału IV punkt 2 ppkt 3), zawartego w Załączniku nr 1 do SWZ - Opis przedmiotu zamówienia

Zapis stanowi, że:

3) Zgłoszenia awarii, wad, usterek w działaniu Systemu, Zamawiający będzie dokonywał za pośrednictwem poczty elektronicznej na wskazany adres poczty elektronicznej, w godzinach 8.15 – 16.15 w dni robocze. Zgłoszenie musi zawierać kategorię błędu, opis nieprawidłowości w działaniu Systemu istotne dla zdiagnozowania i naprawy Systemu. W przypadku, gdyby przekazane przez Zamawiającego informacje okazały się niewystarczające, Wykonawca zwróci się o ich uzupełnienie, a za moment zgłoszenia uważana będzie data i godzina udzielenia dodatkowych informacji.

Wykonawca wnioskuje o zmianę zapisu poprzez nadanie mu brzmienia:

Zgłoszenia awarii, wad, usterek, błędów w działaniu Systemu, Zamawiający będzie dokonywał za pośrednictwem poczty elektronicznej na wskazany adres poczty elektronicznej lub za pośrednictwem dedykowanego narzędzia informatycznego (stronę internetową dostępną pod adresem.....), w godzinach 8.15 – 16.15 w dni robocze. Zgłoszenie musi zawierać kategorię błędu, opis nieprawidłowości w działaniu Systemu istotne dla zdiagnozowania i naprawy Systemu. W przypadku, gdyby przekazane przez Zamawiającego informacje okazały się niewystarczające, Wykonawca zwróci się o ich uzupełnienie, a za moment zgłoszenia uważana będzie data i godzina udzielenia dodatkowych informacji wraz z potwierdzeniem przez Wykonawcę ich zakresu co do możliwości realizacji zgłoszenia.

W odpowiedzi na powyższy wniosek Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na modyfikację treści zapisu IV punkt 2 ppkt 3), zawartego w Załączniku nr 1 do SWZ - Opis przedmiotu zamówienia. Jednocześnie Zamawiający informuję, że został przytoczony przez Wykonawcę błędny zapis z OPZ, a treść, którą Wykonawca proponuje we wniosku o zmianę widnieje już w IV punkt 2 ppkt 3), zawartym w Załączniku nr 1 do SWZ - Opis przedmiotu zamówienia.

Wniosek nr 3:

Pytanie dotyczące treści Rozdziału II pkt 11-15, zawartego w Załączniku nr 1 do SWZ – Opis Przedmiotu Zamówienia:

Zapisy OPZ w rozdziale II pkt 11 – 15 stanowią, że:

11. BŁĄD – błąd programowy niewpływający na możliwość pracy, ale utrudniający realizację prac jednej lub wielu funkcjonalności systemu.

12. BŁĄD KRYTYCZNY – programowy błąd jednej lub wielu funkcjonalności istotnej dla Zamawiającego, uniemożliwiający pracę w Systemie. Zawieszenie się Systemu lub jego niespodziewane zamykanie podczas wykonywania istotnych funkcji Systemu wpływających

na terminowość wykonywania zadań. Wydłużenie czasu wykonywania sprawozdań i zestawień dostępnych w Systemie wynikające z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.

13. AWARIA – System w ogóle nie funkcjonuje lub wystąpią takie dysfunkcje, które uniemożliwiają wywiązanie się z obowiązków wynikających z przepisów prawa.

14. WADA – nie zakwalifikowane jako awaria nieprawidłowe działanie Systemu spowodowane zastosowaniem algorytmu nieodzwierciedlającego w całości lub w części aktualnie obowiązujących przepisów prawa.

15. USTERKA – nie zakwalifikowane jako awaria lub wada każde nieprawidłowe działanie innych funkcji użytkowych Systemu.

Wnosimy o następujące **zmiany**:

11. BŁĄD – ~~błąd programowy niewpływający na możliwość pracy, ale utrudniający realizację prac jednej lub wielu funkcjonalności systemu~~ nieprawidłowe działanie Systemu, które może być zakwalifikowane jako Błąd krytyczny, Awaria, Wada lub Usterka.

12. BŁĄD KRYTYCZNY – programowy błąd jednej lub wielu funkcjonalności istotnej dla Zamawiającego, uniemożliwiający pracę w Systemie. Zawieszenie się Systemu lub jego niespodziewane zamykanie podczas wykonywania istotnych funkcji Systemu wpływających na terminowość wykonywania zadań, w tym wydłużenie czasu wykonywania sprawozdań i zestawień dostępnych w Systemie wynikające z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.

13. AWARIA – System w ogóle nie funkcjonuje ~~lub wystąpią takie dysfunkcje, które uniemożliwiają wywiązanie się z obowiązków wynikających z przepisów prawa.~~

14. WADA – ~~nie zakwalifikowane jako awaria~~ nieprawidłowe działanie Systemu spowodowane zastosowaniem algorytmu nieodzwierciedlającego w całości lub w części aktualnie obowiązujących przepisów prawa.

15. USTERKA – nie zakwalifikowane jako błąd krytyczny, awaria lub wada każde nieprawidłowe działanie innych funkcji użytkowych Systemu.

W odpowiedzi na powyższy wniosek Zamawiający informuje, że wyraża zgodę i modyfikuje treść Rozdziału II pkt 11-15, zawartego w Załączniku nr 1 do SWZ – Opis Przedmiotu Zamówienia, który otrzymuje brzmienie:

„11. BŁĄD –nieprawidłowe działanie Systemu, które może być zakwalifikowane jako Błąd krytyczny, Awaria, Wada lub Usterka.

12. BŁĄD KRYTYCZNY – programowy błąd jednej lub wielu funkcjonalności istotnej dla Zamawiającego, uniemożliwiający pracę w Systemie. Zawieszenie się Systemu lub jego niespodziewane zamykanie podczas wykonywania istotnych funkcji Systemu wpływających na terminowość wykonywania zadań, w tym wydłużenie czasu wykonywania sprawozdań i zestawień dostępnych w Systemie.

13. AWARIA – System w ogóle nie funkcjonuje.

14. WADA —nieprawidłowe działanie Systemu spowodowane zastosowaniem algorytmu nieodzwierciedlającego w całości lub w części aktualnie obowiązujących przepisów prawa.

15. USTERKA – nie zakwalifikowane jako błąd krytyczny, awaria lub wada każde nieprawidłowe działanie innych funkcji użytkowych Systemu.”

Wniosek nr 4:

Pytanie dotyczące treści Rozdziału IV punkt 2 ppkt 2), zawartego w Załączniku nr 1 do SWZ – Opis Przedmiotu Zamówienia:

Przedmiotowe postanowienia stanowią:

2) Do błędów związanych z działaniem Systemu objętych asystą serwisową zalicza się jednorazowe lub powtarzające się zakłócenie obejmujące:

- a) -błędne działanie Systemu będące wynikiem awarii sprzętu,
- b) błędne działanie Systemu będące wynikiem działania oprogramowania systemowego,
- c) błędne działanie Systemu w związku z niewłaściwą obsługą przez jego użytkowników.

Obsługa wyżej wymienionych błędów polega na wsparciu Zamawiającego przez Wykonawcę w ramach asysty serwisowej.

Wnosimy o następujące **zmiany**:

2) Do błędów związanych z działaniem Systemu objętych asystą serwisową usługą utrzymania Systemu zalicza się jednorazowe lub powtarzające się zakłócenie obejmujące:

- a) -błędne działanie Systemu będące wynikiem awarii sprzętu,
- b) błędne działanie Systemu będące wynikiem działania oprogramowania systemowego,
- c) błędne działanie Systemu w związku z niewłaściwą obsługą przez jego użytkowników.

Obsługa wyżej wymienionych błędów polega na wsparciu Zamawiającego przez Wykonawcę w ramach asysty serwisowej usług utrzymania Systemu.

W odpowiedzi na powyższy wniosek Zamawiający informuje, że wyraża zgodę i modyfikuje treść IV punkt 2 ppkt 2), zawartego w Załączniku nr 1 do SWZ – Opis Przedmiotu Zamówienia, który otrzymuje brzmienie:

”2) Do błędów związanych z działaniem Systemu objętych usługą utrzymania Systemu zalicza się jednorazowe lub powtarzające się zakłócenie obejmujące:

- a) -błędne działanie Systemu będące wynikiem awarii sprzętu,
- b) błędne działanie Systemu będące wynikiem działania oprogramowania systemowego,
- c) błędne działanie Systemu w związku z niewłaściwą obsługą przez jego użytkowników.

Obsługa wyżej wymienionych błędów polega na wsparciu Zamawiającego przez Wykonawcę w ramach usług utrzymania Systemu.”

Wniosek nr 5:

Pytanie dotyczące treści Rozdziału IV pkt 2, zawartego w Załączniku nr 1 do SWZ – Opis Przedmiotu Zamówienia:

Wykonawca wnosi o **dodanie** ppkt 13) o treści:

Zamawiający, na wniosek Wykonawcy, uprawniony jest do dokonania zmiany kategorii: Błędu, Błędu Krytycznego, Awarii, Wady na wniosek Wykonawcy. W uzasadnionych przypadkach Czas Naprawy może zostać przesunięty za zgodą Zamawiającego. Uzgodnienie innego Czasu Naprawy musi być pisemnie udokumentowane i zawierać informację o przyczynach zmiany Czasu Naprawy oraz akceptację Zamawiającego.

W odpowiedzi na powyższy wniosek Zamawiający informuje, że wyraża zgodę i dodaje ppkt 13) do Rozdziału IV pkt 2, zawartego w Załączniku nr 1 do SWZ – Opis Przedmiotu Zamówienia o następującej treści: „Zamawiający, na wniosek Wykonawcy, uprawniony jest do dokonania zmiany kategorii: Błędu, Błędu Krytycznego, Awarii, Wady na wniosek Wykonawcy. W uzasadnionych przypadkach Czas Naprawy może zostać przesunięty za zgodą Zamawiającego. Uzgodnienie innego Czasu Naprawy musi być pisemnie udokumentowane i zawierać informację o przyczynach zmiany Czasu Naprawy oraz akceptację Zamawiającego.”

Wniosek nr 6:

Pytanie dotyczące treści § 5 ust. 9 Załącznika nr 2 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy

Zapis stanowi, że:

Podstawę wystawienia faktury VAT stanowi podpisany przez obie Strony protokół potwierdzający odbiór usług za dany miesiąc, którego wzór określa Załącznik nr 3 do umowy. W przypadku gdy w danym miesiącu były odebrane usługi rozbudowy lub modyfikacji Systemu na podstawie odrębnie sporządzonego protokołu odbioru, protokół ten jest dołączany do protokołu, o którym mowa w zdaniu pierwszym.

Wnosimy o **zmianę**:

Podstawę wystawienia faktury VAT stanowi podpisany przez obie Strony protokół potwierdzający odbiór usług za dany miesiąc, którego wzór określa Załącznik nr 3 do umowy. W przypadku gdy w danym miesiącu były odebrane usługi rozbudowy lub modyfikacji Systemu na podstawie odrębnie sporządzonego protokołu odbioru, protokół ten jest dołączany do protokołu, o którym mowa w zdaniu pierwszym. Strony zgodnie przyjmują, że w przypadku, gdy Zamawiający w terminie 14 dni kalendarzowych nie przedstawi Wykonawcy zastrzeżeń i/lub uwag do protokołów, o których mowa z w zdaniu pierwszym i drugim, protokoły uznaje się za podpisane przez Zamawiającego bez zastrzeżeń i uwag.

W odpowiedzi na powyższy wniosek Zamawiający informuje, że wyraża zgodę i modyfikuje treść § 5 ust. 9 Załącznika nr 2 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy, który otrzymuje brzmienie:

„Podstawę wystawienia faktury VAT stanowi podpisany przez obie Strony protokół potwierdzający odbiór usług za dany miesiąc, którego wzór określa Załącznik nr 3 do umowy. W przypadku gdy w danym miesiącu były odebrane usługi rozbudowy lub modyfikacji Systemu na podstawie odrębnie sporządzonego protokołu odbioru, protokół ten jest dołączany do protokołu, o którym mowa w zdaniu pierwszym. Strony zgodnie przyjmują, że w przypadku, gdy Zamawiający w terminie 14 dni kalendarzowych nie przedstawi Wykonawcy zastrzeżeń i/lub uwag do protokołów, o których mowa z w zdaniu pierwszym i drugim, protokoły uznaje się za podpisane przez Zamawiającego bez zastrzeżeń i uwag.”

Wniosek nr 7:

Pytanie dotyczące treści § 7 ust. 8 Załącznika nr 2 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy :

Regulacja stanowi, że:

Wykonawca oświadcza, że ponosić będzie pełną odpowiedzialność z tytułu naruszenia praw osób trzecich przez Wykonawcę w związku z przedmiotem Umowy. W przypadku wystąpienia do Zamawiającego osób trzecich z roszczeniami z tytułu naruszenia praw własności przemysłowej, praw autorskich, praw pokrewnych lub innych praw na dobrach niematerialnych wynikających z realizacji przez Strony przedmiotu Umowy, odpowiedzialność i wszelkie koszty z tego tytułu ponosić będzie Wykonawca.

Wnosimy o **zmianę**:

Wykonawca oświadcza, że ponosić będzie pełną odpowiedzialność z tytułu naruszenia praw osób trzecich przez Wykonawcę w związku z przedmiotem Umowy. W przypadku wystąpienia do Zamawiającego osób trzecich z uzasadnionymi roszczeniami z tytułu naruszenia praw własności przemysłowej, praw autorskich, praw pokrewnych lub innych praw na dobrach niematerialnych wynikających z realizacji przez Strony przedmiotu Umowy, odpowiedzialność i wszelkie koszty z tego tytułu ponosić będzie Wykonawca.

W odpowiedzi na powyższy wniosek Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na modyfikację treści § 7 ust. 8 Załącznika nr 2 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy.

Wniosek nr 8:

Pytanie dotyczące treści § 7 ust. 9 i 10 Załącznika nr 2 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy:

Regulacje stanowią:

9. Wykonawca przenosi na Zamawiającego w całości autorskie prawa majątkowe na rozbudowę i modyfikacje Systemu, dokonane w trakcie realizacji przedmiotu Umowy, w zakresie w jakim dotyczą one części oprogramowania stanowiącego własność Zamawiającego, z chwilą dokonania ich odbioru, łącznie z prawem do udzielania zezwoleń na wykonywanie zależnego prawa autorskiego, prawem do wykonywania zależnego prawa autorskiego oraz prawem do kodów źródłowych.

10. Oprogramowanie stanowiące własność Zamawiającego to oprogramowanie dedykowane, tworzone, zmodyfikowane i dostarczone przez Wykonawcę na potrzeby umowy w tym również skrypty integracyjne, migracyjne i testowe.

Wnosimy o **usunięcie** postanowienia § 7 ust. 9 i 10 z Umowy lub jego doprecyzowanie w sposób wskazany poniżej:

9. Wykonawca przenosi na Zamawiającego ~~w całości~~ autorskie prawa majątkowe na ~~rozbudowę~~ i modyfikacje Systemu, ~~dokonane w trakcie realizacji przedmiotu Umowy, w zakresie w jakim dotyczą one części~~ oprogramowania stanowiącego własność Zamawiającego, z chwilą dokonania ~~ich~~ odbioru opisanych wyżej prac, łącznie z prawem do udzielania zezwoleń na wykonywanie zależnego prawa autorskiego, prawem do wykonywania zależnego prawa autorskiego oraz prawem do kodów źródłowych.

10. Oprogramowanie stanowiące własność Zamawiającego to oprogramowanie względem którego Zamawiający posiada majątkowe prawa autorskie w chwili udzielenia zlecenia na wykonanie drobnych prac programistycznych dedykowane, tworzone, lub zmodyfikowane i dostarczone, stanowiące samodzielny utwór w rozumieniu ustawy o prawie autorskim i prawach pokrewnych z dnia 4 lutego 1994 r. (Dz.U. z 2022 r. poz. 2509), współdziałające z Systemem oraz wytworzone przez Wykonawcę ~~na potrzeby umowy~~ w tym również skrypty integracyjne, migracyjne i testowe.

W odpowiedzi na powyższy wniosek Zamawiający informuje, że wyraża zgodę i modyfikuje treści § 7 ust. 9 i 10 Załącznika nr 2 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy, które otrzymują brzmienie: „9. Wykonawca przenosi na Zamawiającego autorskie prawa majątkowe na modyfikacje oprogramowania stanowiącego własność Zamawiającego, z chwilą dokonania odbioru opisanych wyżej prac, łącznie z prawem do udzielania zezwoleń na wykonywanie zależnego prawa autorskiego, prawem do wykonywania zależnego prawa autorskiego oraz prawem do kodów źródłowych.

10. Oprogramowanie stanowiące własność Zamawiającego to oprogramowanie względem którego Zamawiający posiada majątkowe prawa autorskie w chwili udzielenia zlecenia na wykonanie drobnych prac programistycznych, stanowiące samodzielny utwór w rozumieniu ustawy o prawie autorskim i prawach pokrewnych z dnia 4 lutego 1994 r. (Dz.U. z 2022 r. poz. 2509), współdziałające z Systemem oraz wytworzone przez Wykonawcę w tym również skrypty integracyjne, migracyjne i testowe.”

Wniosek nr 10:

Pytanie dotyczące treści § 7 ust. 12 Załącznika nr 2 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy:

Regulacja stanowi:

Wynagrodzenie Wykonawcy z tytułu przeniesienia praw autorskich na wszystkich polach eksploatacji zawiera się w wynagrodzeniu określonym w § 5 Umowy.

Wnosimy o **zmianę**:

Wynagrodzenie Wykonawcy z tytułu przeniesienia praw autorskich na wszystkich polach eksploatacji, o których mowa w ust. 11 powyżej, zawiera się w wynagrodzeniu określonym w § 5 Umowy.

Postanowienie stanowi odrębną jednostkę redakcyjną i do końca nie wiadomo, czy odnosi się do pól eksploatacji, o których mowa w ust. 10 powyżej. Umowa wymaga w tym zakresie doprecyzowania, skoro przepis rozstrzyga o wynagrodzeniu za przeniesienie majątkowych praw autorskich, którego zapłata jest podstawowym obowiązkiem Zamawiającego jako nabywcy tych praw.

W odpowiedzi na powyższy wniosek Zamawiający informuje, że wyraża zgodę i modyfikuje treść § 7 ust. 12 Załącznika nr 2 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy, który otrzymuje brzmienie: „Wynagrodzenie Wykonawcy z tytułu przeniesienia praw autorskich na wszystkich polach eksploatacji, o których mowa w ust. 11 powyżej, zawiera się w wynagrodzeniu określonym w § 5 Umowy.”

Wniosek nr 11:

Pytanie dotyczące treści § 7 ust. 13 Załącznika nr 2 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy

Regulacja stanowi, że:

Wykonawca, w ramach odbiorów rozbudów i modyfikacji Systemu, do których ma zastosowanie ust. 9 niniejszego paragrafu, dostarczy kody źródłowe do modyfikacji Systemu w ramach wynagrodzenia za wykonaną modyfikację.

Wnosimy o **zmianę**:

Wykonawca, w ramach odbiorów ~~rozbudów i modyfikacji Systemu~~, do których ma zastosowanie ust. 9 niniejszego paragrafu, dostarczy kody źródłowe do modyfikacji ~~Systemu~~ Oprogramowania stanowiącego własność Zamawiającego w ramach wynagrodzenia za wykonaną modyfikację.

Zmiana nawiązuje do zmian wnioskowanych w ramach pytania dotyczącego treści § 7 ust. 9 i 10 Załącznika nr 2 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy, zważywszy na to, że kody źródłowe mogą być dostarczone wyłącznie w zakresie modyfikacji Oprogramowania stanowiącego własność Zamawiającego, nie zaś modyfikacji Systemu.

W odpowiedzi na powyższy wniosek Zamawiający informuje, że wyraża zgodę i modyfikuje treści § 7 ust. 13 Załącznika nr 2 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy, który otrzymuje brzmienie:

„Wykonawca, w ramach odbiorów do których ma zastosowanie ust. 9 niniejszego paragrafu, dostarczy kody źródłowe do modyfikacji Oprogramowania stanowiącego własność Zamawiającego w ramach wynagrodzenia za wykonaną modyfikację.”

Wniosek nr 12:

Pytanie dotyczące treści § 8 Załącznika nr 2 do SWZ – *Projektowane postanowienia umowy*

Wnosimy o ukształtowanie postanowień o zachowaniu poufności w sposób obustronny. Wykonawca również będzie przekazywał informacje w ramach Umowy (techniczne, technologiczne, handlowe i organizacyjne), które stanowią tajemnicę przedsiębiorstwa, którą Zamawiający jest zobowiązany chronić.

Przykładem są rozwiązania technologiczne stosowane w ramach Umowy, dane osobowe pracowników czy dokumenty wymagane przez Zamawiającego w ramach wniosku o waloryzację wynagrodzenia.

Proponuje się następujące **zmiany**:

1. Informacje chronione, niezależnie od formy ich utrwalenia lub przekazania są to informacje Zamawiającego – jednej ze Stron, które zostały przekazane Wykonawcy drugiej Stronie w związku z realizacją przedmiotu umowy, oznaczone przez Zamawiającego jako chronione lub w inny sposób zakomunikowane Wykonawcy, że są chronione. Informacjami chronionymi nie są informacje, które Zamawiający jest zobowiązany ujawnić na mocy obowiązujących przepisów. W razie wątpliwości, czy określona informacja stanowi informację chronioną Wykonawca Strona zobowiązana jest zwrócić się do Zamawiającego drugiej Strony o wyjaśnienie takiej wątpliwości.
2. Wykonawca Każda ze Stron zobowiązuje się:
 - 1) nie ujawniać informacji chronionych innym podmiotom bez zgody Zamawiającego drugiej Strony udzielonej na piśmie pod rygorem nieważności,
 - 2) wykorzystywać informacje chronione jedynie do potrzeb realizacji umowy,
 - 3) nie powielać informacji chronionych w zakresie szerszym, niż jest to potrzebne dla realizacji umowy,
 - 4) zabezpieczyć otrzymane informacje poufne przed dostępem osób nieuprawnionych w stopniu niezbędnym do zachowania ich poufnego charakteru.
3. Wykonawca Każda ze Stron może jeżeli jest to potrzebne do realizacji umowy, udostępnić informacje chronione personelowi Wykonawcy i podwykonawcy Wykonawcy tej Strony pod warunkiem, że korzystanie z informacji chronionych nie wychodzi poza zakres związany z umową. Wykonawca Każda ze Stron zobowiązuje swój personel i podwykonawców do przestrzegania zasad poufności. Wykonawca Każda ze Stron jest odpowiedzialna za naruszenia poufności spowodowane przez takie osoby i podmioty. Zamawiający Każda ze Stron ma prawo żądać dokumentów potwierdzających zobowiązanie personelu i podwykonawców do zachowania poufności.
4. W przypadku rozwiązania umowy lub jej wygaśnięcia Wykonawca każda ze Stron zobowiązuje się do niezwłocznego zwrotu materiałów zawierających informacje chronione, a informacje chronione w wersji elektronicznej jest zobowiązany usunąć ze swoich zasobów

i informatycznych nośników danych. Ten sam obowiązek będzie ciążył na osobach i podmiotach o których mowa w ust. 3.

5. Zamawiający Każda ze Stron może żądać oświadczenia Wykonawcy o usunięciu informacji chronionych.
6. Obowiązek zachowania poufności przez Wykonawcę obowiązuje także po wygaśnięciu umowy.

W odpowiedzi na powyższy wniosek Zamawiający informuje, że wyraża zgodę i modyfikuje treści § 8 Załącznika nr 2 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy, który otrzymuje brzmienie:

1. Informacje chronione, niezależnie od formy ich utrwalenia lub przekazania są to informacje jednej ze Stron, które zostały przekazane drugiej Stronie w związku z realizacją przedmiotu umowy, oznaczone jako chronione lub w inny sposób zakomunikowane, że są chronione. Informacjami chronionymi nie są informacje, które Zamawiający jest zobowiązany ujawnić na mocy obowiązujących przepisów. W razie wątpliwości, czy określona informacja stanowi informację chronioną Strona zobowiązana jest zwrócić się do drugiej Strony o wyjaśnienie takiej wątpliwości.
2. Każda ze Stron zobowiązuje się:
 - 1) nie ujawniać informacji chronionych innym podmiotom bez zgody drugiej Strony udzielonej na piśmie pod rygorem nieważności,
 - 2) wykorzystywać informacje chronione jedynie do potrzeb realizacji umowy,
 - 3) nie powielać informacji chronionych w zakresie szerszym, niż jest to potrzebne dla realizacji umowy,
 - 4) zabezpieczyć otrzymane informacje poufne przed dostępem osób nieuprawnionych w stopniu niezbędnym do zachowania ich poufnego charakteru.
3. Każda ze Stron może jeżeli jest to potrzebne do realizacji umowy, udostępnić informacje chronione personelowi i podwykonawcy tej Strony pod warunkiem, że korzystanie z informacji chronionych nie wychodzi poza zakres związany z umową. Każda ze Stron zobowiązuje swój personel i podwykonawców do przestrzegania zasad poufności. Każda ze Stron jest odpowiedzialna za naruszenia poufności spowodowane przez takie osoby i podmioty. Każda ze Stron ma prawo żądać dokumentów potwierdzających zobowiązanie personelu i podwykonawców do zachowania poufności.
4. W przypadku rozwiązania umowy lub jej wygaśnięcia każda ze Stron zobowiązuje się do niezwłocznego zwrotu materiałów zawierających informacje chronione, a informacje chronione w wersji elektronicznej jest zobowiązany usunąć ze swoich zasobów i informatycznych nośników danych. Ten sam obowiązek będzie ciążył na osobach i podmiotach o których mowa w ust. 3.
5. Każda ze Stron może żądać oświadczenia o usunięciu informacji chronionych.
7. Obowiązek zachowania poufności obowiązuje także po wygaśnięciu umowy.

Wniosek nr 13:

Pytanie dotyczące treści § 12 ust. 1 Załącznika nr 2 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy:

Wnosimy o wyjaśnienie:

- 1) jaka jest relacja pomiędzy sytuacją, w której Wykonawca przerwał wykonywanie Umowy, jak wskazano w punkcie 1, a sytuacją, w której Wykonawca nie wykonuje „innych postanowień umowy”, jak w punkcie 2; w punkcie 1 nie określono, których obowiązków Wykonawcy ma dotyczyć „przerwanie wykonania umowy”, aby można było takie wypadki odróżnić od niewykonywania „innych postanowień umowy”. Wnosimy o rozważenie, czy nie będzie wystarczające pozostawienie punktu 2 Umowy z jednoczesnym usunięciem punktu 1;
- 2) czy czterokrotne naliczenie kary umownej, uzasadniające rozwiązanie Umowy, dotyczy czterokrotnego naliczenia jakiegokolwiek kary umownej w całym okresie wykonania Umowy, czyli przez 48 miesięcy, czy też chodzi o czterokrotne naliczenie TEJ SAMEJ kary umownej w tym samym okresie, czy też w innym przedziale czasu?

W odpowiedzi na powyższy wniosek Zamawiający informuje, że modyfikuje treść § 12 ust. 1 Załącznika nr 2 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy, który otrzymuje brzmienie:

„1. Zamawiający może rozwiązać umowę ze skutkiem natychmiastowym w przypadku:

- 1) gdy Wykonawca przerwał wykonywanie Umowy i przerwa ta trwa dłużej niż 12 godzin, pomimo pisemnego wezwania przez Zamawiającego do wykonania Umowy;
- 2) wykonywania w rażąco nienależyty sposób postanowień umowy, pomimo wezwania przekazanego na adres poczty elektronicznej Wykonawcy, wskazany w § 14 ust. 2, do należytego wykonania umowy;
- 3) czterokrotnego naliczenia Wykonawcy kary umownej;
- 4) niezatrudniania na podstawie umowy o pracę w pełnym wymiarze czasu pracy osób wykonujących między innymi czynności polegające na przyjmowaniu i realizacji zgłoszeń, usuwaniu awarii, błędów krytycznych, wad i usterek oraz wsparcia użytkowników systemu.”

W § 12 ust. 1 pkt. 3 Zamawiający informuję, że chodzi o 4 krotne naliczenie jakiegokolwiek kary umownej.

Wniosek nr 14:

Pytanie dotyczące treści § 16 ust. 10 Załącznika nr 2 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy:

Regulacja stanowi, że:

W przypadkach i na zasadach odpowiednio stosowanych określonych w ust. 8, Zamawiający może wystąpić o obniżenie wysokości wynagrodzenia Wykonawcy.

Wnosimy o zmianę:

W przypadkach i na zasadach odpowiednio stosowanych określonych w ust. 8, Zamawiający może wystąpić o obniżenie wysokości wynagrodzenia Wykonawcy, lecz wyłącznie w zakresie w jakim wynagrodzenie to uległo uprzednio waloryzacji na wniosek Wykonawcy w stosunku do wynagrodzenia wynikającego ze złożonej oferty.

Przedmiotowa regulacja nie może prowadzić do obniżenia wynagrodzenia wynikającego ze złożonej oferty. Naruszałoby to zasady uczciwej konkurencji i podważało wyniki przeprowadzonego postępowania w przedmiocie wyboru najkorzystniejszej oferty, gdzie jednym z kryteriów jest zaoferowana cena.

W odpowiedzi na powyższy wniosek Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na modyfikację treści § 16 ust. 10 Załącznika nr 2 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy.

Art. 439 pzp nie ogranicza możliwości zmiany wynagrodzenia wykonawcy jedynie do jego podwyższenia. Z ust. 2 pkt 1 tegoż artykułu wynika, że z żądaniem zmiany wynagrodzenia mogą występować strony umowy. A w ust. 4 tegoż artykułu jest mowa o tym, że Przez zmianę ceny materiałów lub kosztów rozumie się wzrost odpowiednio cen lub kosztów, jak i ich obniżenie, względem ceny lub kosztu przyjętych w celu ustalenia wynagrodzenia wykonawcy zawartego w ofercie. Czyli jest to odniesienie do cen przyjętych w ofercie, a nie jak to proponuje Wykonawca, do zwaloryzowanego wynagrodzenia.

Powyższe odpowiedzi stanowią modyfikacji treści SWZ. Termin składania ofert nie ulega zmianie. Ofertę wraz z wymaganymi dokumentami należy umieścić na Platformie pod adresem <https://platformazakupowa.pl/pn/uokik> - w myśl ustawy Pzp na stronie internetowej prowadzonego postępowania do dnia do dnia **13 października 2023 r. do godziny 11:00**. Otwarcie ofert następuje w dniu, w którym upłynął termin składania ofert tj. **13 października 2023 r. o godz. 11:15**.

*Katarzyna Prus-Stachyra
Dyrektor Generalny
Urzędu Ochrony
Konkurencji i Konsumentów
/podpisano elektronicznie/*