



BZP.271.104.2020.EK

Zabrze, dn. 01.02.2021 r.

B 136

Zmiana treści SIWZ

Sprawę prowadzi:

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

Działając na podstawie przepisu art. 38 ust. 4 ustawy z dnia 29.01.2004 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 ze zm., dalej Pzp), Zamawiający zmienia treść SIWZ w postępowaniu prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego o udzielenie zamówienia publicznego na realizację zamówienia pn.:

„Asysta techniczna i konserwacja Zintegrowanego Systemu Wspomagania Zarządzania Miastem OTAGO”

Pytanie 1:

Zamawiający we wzorze umowy na świadczenie usługi asysty technicznej i konserwacji Programu w §13 ust. 3 określił następującą karę umowną:

„3. W przypadku nienależytego wykonania przedmiotu umowy Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 10% wartości wynagrodzenia brutto przedmiotu umowy, o której mowa w § 9 w ust. 2.”

Pojęcie „nienależyte wykonania przedmiotu umowy” jest bardzo ogólne i szerokie i w praktyce może skutkować naliczaniem dodatkowej kary np. za każde nieterminowe wykonanie zobowiązania na rzecz Zamawiającego.

W związku z powyższym Wykonawca nie jest w stanie oszacować ryzyka kontraktowego, a tym samym oszacować ostatecznej wartości oferty.

Wykonawca zwraca się zatem z zapytaniem czy w celu umożliwienia złożenia przez Wykonawcę prawidłowo oszacowanej oferty Zamawiający usunie ze wzoru umowy obecny §13 ust. 3?

Odpowiedź 1:

Zamawiający dokonuje zmiany we wzorze Umowy poprzez wykreślenie w §13 ustępu nr 3, tym samym nadając nową numerację pozostałym punktom. Pod odpowiedzią na pytanie nr 3 Zamawiający przedstawia nowe brzmienie §13 wzoru umowy.

Pytanie 2:

Czy Zamawiający, mimo prowadzenia postępowania na podstawie dotychczasowych przepisów, ale mając już na uwadze nowe wymagania ustawy Pzp co do zawarcia w umowie zapisu o łącznej maksymalnej wysokości kar umownych, których mogą dochodzić strony (art. 436 pkt. 3 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych) wprowadzi do umowy postanowienie ograniczające łączną wysokość kar umownych jaka może zostać naliczona Wykonawcy np. do 20% wynagrodzenia netto określonego § 9 ust. 2 wzoru umowy i doda w tym celu w §13 postanowienie np.

w brzmieniu:

„Łączna i całkowita odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu kar umownych określonych w Umowie jest ograniczona do 20 % wynagrodzenia netto określonego § 9 ust. 2 Umowy.”

ZASTĘPCA
PREZYDENTA MIASTA

mgr Katarzyna Dzióba



Naczelnik Wydziału
Biuro Zamówień Publicznych
mgr Anna Wojnowska-Fuks

Inspektor
mgr Ewa Kuźma

Prezydent Miasta Zabrze

Wskazanie maksymalnej wysokości kar umownych umożliwi również Wykonawcy pełne rozeznanie i oszacowanie ryzyka kontraktowego związanego z realizacją umowy.

Odpowiedź 2:

Zamawiający dokonuje zmiany we wzorze Umowy poprzez dodanie w §13 ustępu 8 o treści :

8. Łączna i całkowita odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu kar umownych określonych w Umowie jest ograniczona do 50% wynagrodzenia brutto określonego w § 9 ust. 2 Umowy.

Pytanie 3:

Zamawiający nie uwzględnił we wzorze umowy ograniczenia odpowiedzialności kontraktowej Wykonawcy oraz wyłączenia odpowiedzialności Wykonawcy w zakresie utraconych korzyści. W związku z powyższym Wykonawca nie jest w stanie oszacować ryzyka kontraktowego i tym samym oszacować ostatecznej ceny oferty. Ograniczenie odpowiedzialności kontraktowej stron jest już standardem w umowach IT. Wprowadzenie limitów (zarówno kar umownych – pytanie powyżej, jak i odpowiedzialności odszkodowawczej Wykonawcy) skutkuje przede wszystkim możliwością prawidłowego oszacowania oferty przez Wykonawcę, a dodatkowo na korzystniejszych cenowo warunkach dla Zamawiającego.

Wykonawca proponuje zatem wprowadzenie dodatkowego ustępu w §13: „Z zastrzeżeniem postanowień Umowy przewidujących dalej idące ograniczenia lub wyłączenia odpowiedzialności odszkodowawczej Wykonawcy i w zakresie, w jakim jest to dopuszczalne w świetle bezwzględnie obowiązujących przepisów prawnych, całkowita odpowiedzialność odszkodowawcza Wykonawcy względem Zamawiającego za niewykonanie lub nienależyte wykonanie Umowy obejmuje wyłącznie rzeczywistą stratę Zamawiającego, z wyłączeniem w całości utraconych korzyści Zamawiającego, a nadto ograniczona jest do kwoty wynoszącej 100 % wynagrodzenia z Umowy netto (określonego w § 9 ust. 2 Umowy).”

Odpowiedź 3:

Zamawiający dokonuje zmiany we wzorze Umowy poprzez dodanie w §13 ustępu 9 o treści :

9. Z zastrzeżeniem postanowień Umowy przewidujących dalej idące ograniczenia lub wyłączenia odpowiedzialności odszkodowawczej Wykonawcy i w zakresie, w jakim jest to dopuszczalne w świetle bezwzględnie obowiązujących przepisów prawnych, całkowita odpowiedzialność odszkodowawcza Wykonawcy względem Zamawiającego za niewykonanie lub nienależyte wykonanie Umowy obejmuje wyłącznie rzeczywistą stratę Zamawiającego, z wyłączeniem w całości utraconych korzyści Zamawiającego.

po dokonaniu zmian przez Zamawiającego §13 otrzymuje brzmienie:

Odpowiedzialność Stron i kary umowne

W przypadku zwłoki w wykonaniu obowiązków Wykonawcy w stosunku do terminów zawartych w Umowie w odniesieniu do następujących usług przedmiotu Umowy wymienionych poniżej Wykonawca zapłaci na rzecz Zamawiającego karę umowną w wymiarze:

ZASTĘPCA
PREZYDENTA MIASTA
mgr Katarzyna Dzioba

Naczelnik Wydziału
Biuro Zamówień Publicznych
mgr Anna Wójcik-Fuks

Inspktor
mgr Ewa Kuźma

<u>Usługa</u>	<u>Kara umowna/Okres zwłoki</u>
Usługa usunięcia Błędu krytycznego	w przypadku zwłoki w usunięciu Błędów krytycznych, Zamawiający będzie uprawniony do naliczenia kary umownej w wysokości 65 zł, za każdy Dzień roboczy zwłoki przez okres pierwszych 8 Dni roboczych zwłoki i w wysokości 108 zł począwszy za dziewiąty i każdy następny Dzień roboczy zwłoki.
Usługa usunięcia Błędu niekrytycznego	w przypadku zwłoki w usunięciu Błędów niekrytycznych Zamawiający będzie uprawniony do naliczenia kary umownej w wysokości 65 zł, za każdy Dzień roboczy zwłoki przez okres pierwszych 10 Dni roboczych zwłoki i w wysokości 108 zł począwszy za jedenasty i każdy następny Dzień roboczy zwłoki.

2. W przypadku wypowiedzenia Umowy przez Zamawiającego zgodnie z § 12 ust. 2 lit. a) z winy Wykonawcy, Zamawiający uprawniony jest do naliczenia kary umownej, w wysokości 10 % wynagrodzenia brutto określonego w § 9 ust. 2 Umowy.

3. Zamawiającemu przysługuje prawo żądania odszkodowania uzupełniającego ponad zastrzeżone kary umowne z wyłączeniem utraconych korzyści.

4. Strony ustalają, że obciążanie Wykonawcy bezspornymi karami umownymi następować będzie na podstawie not obciążeniowych wystawionych przez Zamawiającego, płatnych w terminie 30 dni od daty otrzymania.

5. Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za niewykonanie lub nienależyte wykonanie postanowień Umowy, jeżeli zostało to spowodowane przyczynami leżącymi po stronie Zamawiającego, w szczególności, gdy Zamawiający nie zapewnił Wykonawcy w sytuacjach wskazanych w Umowie możliwości zdalnego dostępu do Programu zainstalowanego w infrastrukturze teleinformatycznej Zamawiającego w celu świadczenia usług wynikających z Umowy lub będącymi wynikiem Siły Wyższej.

6. Mając na uwadze fakt, iż niniejsza Umowa reguluje kwestie związane z usuwaniem Błędów Programu, Strony wyłączają zastosowanie przepisów kodeksu cywilnego i innych przepisów powszechnie obowiązujących regulujących odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu rękojmi do niniejszej Umowy i umów zawartych na jej podstawie.

7. W Okresie stabilizacji Zamawiający nie będzie naliczał Wykonawcy kar umownych za zwłokę w usunięciu Błędów niekrytycznych.

8. Łączna i całkowita odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu kar umownych określonych w Umowie jest ograniczona do 50% wynagrodzenia brutto określonego w § 9 ust. 2 Umowy.

9. Z zastrzeżeniem postanowień Umowy przewidujących dalej idące ograniczenia lub wyłączenia odpowiedzialności odszkodowawczej Wykonawcy i w zakresie, w jakim jest to dopuszczalne w świetle bezwzględnie obowiązujących przepisów prawnych, całkowita odpowiedzialność odszkodowawcza Wykonawcy względem Zamawiającego za niewykonanie lub nienależyte wykonanie Umowy obejmuje wyłącznie rzeczywistą stratę Zamawiającego, z wyłączeniem w całości utraconych korzyści Zamawiającego.

Dokonane zmiany treści SIWZ wiążą Wykonawców z chwilą powzięcia wiadomości

PREZYDENT MIASTA


Małgorzata Małicka-Szulik

ZASTĘPCA
PREZYDENTA MIASTA

mgr Katarzyna Dzioba

Naczelnik Wydziału

Biurowo Zamówień Publicznych

mgr Anna Wojtowicz

Inspektor

mgr Ewa Kuźma