



Olsztyn, 25.10.2021 r.

L.dz. W/1801/2021/DZP

*Do wszystkich Wykonawców
uczestniczących w postępowaniu*

PYTANIA I ODPOWIEDZI

Dotyczy: postępowania nr 314/2021/TP/DZP o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym pn.: Usługa opieki powdrożeniowej dla systemu informatycznego SIMPLE.ERP eksploatowanego przez Uniwersytet Warmińsko – Mazurski w Olsztynie.

Zamawiający, Uniwersytet Warmińsko – Mazurski w Olsztynie, działając na podstawie art. 284 ust 2 ustawy z dnia 11 września 2019 roku - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 ze zm.), przedstawia odpowiedzi na otrzymane zapytania:

Pytanie nr 1:

Zgodnie z postanowieniem §9 ust. 1 projektu umowy, Przetwarzający jest odpowiedzialny za udostępnienie lub wykorzystanie danych osobowych niezgodnie z treścią umowy. Stosownie natomiast do literalnego brzmienia art. 82 ust. 3 RODO, podmiot przetwarzający zostaje zwolniony z odpowiedzialności za szkody spowodowane przetwarzaniem naruszającym przepisy RODO, jeżeli udowodni że w żaden sposób nie ponosi winy za zdarzenie, które doprowadziło do powstania szkody (odpowiedzialność podmiotu przetwarzającego przewidziana przepisami RODO jest odpowiedzialnością na zasadzie winy). Mając powyższe na uwadze, Wykonawca wnosi o modyfikację postanowienia §9 ust. 1 projektu umowy w ten sposób, że Przetwarzający ponosić będzie odpowiedzialność jedynie za zawinione udostępnienie lub wykorzystanie danych osobowych niezgodnie z treścią umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia treść § 9 ust. 1 załącznika nr 4 do SWZ w ten sposób, że nadaje mu następujące brzmienie: „Wykonawca ponosi odpowiedzialność za udostępnienie lub wykorzystanie danych osobowych niezgodnie z treścią niniejszej Umowy, a w szczególności za udostępnienie powierzonych danych do przetwarzania osobom nieuprawnionym, chyba że wykaże, że powyższe naruszenia nie powstały z jego winy”.

Pytanie nr 2:

Umowa powierzenia przetwarzania danych

Postanowienie §4 ust. 1 umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych przewiduje możliwość przeprowadzenia przez Administratora kontroli Podmiotu przetwarzającego

w zakresie przetwarzania powierzonych danych osobowych po uprzednim zawiadomieniu o planowanym terminie takiej kontroli, wynoszącym co najmniej 3 dni. W ocenie Wykonawcy jednak, 3 dniowy termin uprzedniego zawiadomienia o planowanej kontroli może okazać się niewystarczający do prawidłowego przygotowania się Podmiotu przetwarzającego do audytu - w szczególności mając na uwadze obowiązki związane z przygotowaniem pomieszczeń, miejsc i systemów informatycznych, na których przetwarzane są dane osobowe, do kontroli w sposób uniemożliwiający osobom kontrolującym dostęp do danych nieobjętych umową (w tym m.in. danych powierzonych Wykonawcy do przetwarzania przez innych jego klientów).

Jednocześnie Wykonawca zwraca uwagę na podobny zapis §8 ust. 1 projektu umowy głównej, w którym również określone zostało uprawnienie Zamawiającego do kontroli Wykonawcy w zakresie przetwarzania przez niego danych osobowych, z uwzględnieniem 7 dniowego terminu uprzedniego zawiadomienia o terminie planowanej kontroli.

Mając na uwadze powyższe, Wykonawca wnosi o modyfikację postanowienia §4 ust. 1 umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych w ten sposób, że termin uprzedniego zawiadomienia o planowanej kontroli zostanie wydłużony z minimum 3 do minimum 7 dni ją poprzedzających.

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia § 4 ust. 1 załącznika nr 5 do SWZ w ten sposób, że słowo „3-dniowym” zastępuje słowem „5-dniowym”.

Pytanie nr 3:

Umowa powierzenia przetwarzania danych

Zgodnie z postanowieniem §6 ust. 1 umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych, Przetwarzający jest odpowiedzialny za udostępnienie lub wykorzystanie danych osobowych niezgodnie z treścią umowy. Stosownie natomiast do literalnego brzmienia art. 82 ust. 3 RODO, podmiot przetwarzający zostaje zwolniony z odpowiedzialności za szkody spowodowane przetwarzaniem naruszającym przepisy RODO, jeżeli udowodni że w żaden sposób nie ponosi winy za zdarzenie, które doprowadziło do powstania szkody (odpowiedzialność podmiotu przetwarzającego przewidziana przepisami RODO jest odpowiedzialnością na zasadzie winy).

Mając powyższe na uwadze, Wykonawca wnosi o modyfikację postanowienia §6 ust. 1 umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych w ten sposób, że Przetwarzający ponosić będzie odpowiedzialność jedynie za zawinione udostępnienie lub wykorzystanie danych osobowych niezgodnie z treścią umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia treść § 6 ust. 1 załącznika nr 5 do SWZ w ten sposób, że nadaje mu następujące brzmienie: „Podmiot przetwarzający ponosi odpowiedzialność za udostępnienie lub wykorzystanie danych osobowych niezgodnie z treścią niniejszej Umowy, a w szczególności za udostępnienie powierzonych danych do przetwarzania osobom nieuprawnionym, chyba że wykaze, że powyższe naruszenia nie powstały z jego winy”.

Pytanie nr 4:

Projekt umowy odnośnie §1 ust. 4 o treści:

Maksymalny czas reakcji na zgłoszenie tj. czas przyjazdu konsultanta do siedziby Zamawiającego wynosi dni roboczych.

Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że maksymalny czas reakcji dotyczy tylko dni konsultacyjnych organizowanych w formie konsultacji w siedzibie i nie dotyczy konsultacji zdalnych.

Względnie Wykonawca wnosi o uzupełnienie treści §1 ust. 4 w sposób następujący:

„Maksymalny czas reakcji na zgłoszenie tj. czas przyjazdu konsultanta do siedziby Zamawiającego lub rozpoczęcie realizacji zgłoszenia zdalnie wynosi dni roboczych. Przed rozpoczęciem prac Wykonawca, mając na uwadze jak najszybszą reakcję na zgłoszone zapotrzebowanie, przedstawia Zamawiającemu propozycję sposobu realizacji zgłoszenia (zdalnie czy w siedzibie Zamawiającego). Zamawiający podejmuje decyzję co do formy realizacji usługi”

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia treść § 1 ust. 4 załącznika nr 4 do SWZ zgodnie z sugerowanym brzmieniem.

Pytanie nr 5:

Projekt umowy odnośnie §1 ust. 5 o treści:

Zamawiający przewiduje możliwość realizacji części zadań za pomocą konsultacji zdalnych. W takim przypadku dni będą rozliczane

Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że zapis będzie uzupełniony zgodnie z punktem 3 oferty.

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza, że zapis będzie uzupełniony stosownie do złożonej oferty.

Pytanie nr 6:

Projekt umowy odnośnie §1 ust. 5 o treści:

Zamawiający przewiduje możliwość realizacji części zadań za pomocą konsultacji zdalnych. W takim przypadku dni będą rozliczane

Wykonawca wnosi o doprecyzowanie jak będą rozliczane usługi konsultacyjne realizowane w siedzibie Zamawiającego. Wnosimy o uzupełnienie treści Umowy o proponowany zapis:

„Każdorazowa wizyta konsultanta Wykonawcy w siedzibie Zamawiającego będzie rozliczana jako 8 godzin (gdy usługa będzie trwała do 8 godzin), a usługa trwająca ponad 8 godzin będzie rozliczana z dokładnością do każdej rozpoczętej godziny. „

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza, że każdorazowa wizyta konsultanta Wykonawcy w siedzibie Zamawiającego będzie rozliczana jako 8 godzin (gdy usługa będzie trwała do 8 godzin), a usługa trwająca ponad 8 godzin będzie rozliczana z dokładnością do każdej rozpoczętej godziny.

Pytanie nr 7:

Projekt umowy odnośnie §1 ust. 6 o treści:

Usługi realizowane będą wg zapotrzebowania zgłoszonego przez przedstawiciela Zamawiającego, telefonicznie na numer lub e-mail na adres:

Czy Zamawiający wyraża zgodę, aby każdorazowe zapotrzebowanie na usługi było zgłaszane w pierwszej kolejności za pośrednictwem dedykowanego systemu zgłoszeniowego, dostępnego przez przeglądarkę internetową, a dopiero w przypadku braku jego dostępności za pośrednictwem e-mail lub telefonicznie?

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na sugerowany sposób zgłaszania zapotrzebowania na konsultacje.

Pytanie nr 8:

Projekt umowy odnośnie §2 ust. 1 o treści:

Wykonawca zobowiązuje się realizować przedmiot umowy w terminie 12 miesięcy od dnia zawarcia umowy.

Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że w przypadku wykorzystania liczby dni konsultacyjnych przez upływem terminu określonego w §2 ust. 1 umowa wygaśnie odpowiednio wcześniej.

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza, że wykorzystanie całości dni konsultacyjnych przed upływem 12 miesięcy od dnia zawarcia umowy spowoduje wcześniejsze wygaśnięcie umowy.

Pytanie nr 9:

Projekt umowy odnośnie §3 ust. 1 o treści:

Cena na podstawie której Zamawiający dokonał wyboru oferty wynosiPLN (słownie:) z VAT.

Pytania:

1. Wykonawca wnosi o wyjaśnienie w jaki sposób zostanie oznaczony ten parametr skoro w dacie zawarcia umowy nie będzie znana proporcja wykorzystania 40 dni konsultacji na godziny w siedzibie i godziny zdalne, a cena każdej z tych usług zgodzie z formularze ofertowym jest różna. W szczególności wykonawca zwraca się z zapytaniem czy będzie w tym miejscu wskazana maksymalna wartość umowy w przypadku gdy wszystkie 40 dni będzie świadczone po wyższej ze stawek

2. Wykonawca wnosi o wyjaśnienie w jaki sposób godziny zdalne będą przeliczana na dni – w szczególności Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że każde 8 godzin zdalnych (rozliczonych w sposób zgodny z jednym z algorytmów wskazanych w ofercie w punkcie 3) będzie uważane za jeden dzień roboczy. Natomiast każdy przyjazd do siedziby konsultanta będzie liczony jako jeden dzień roboczy przy czym Zamawiający nie może żądać od konsultanta w ramach jednej „dniówki” pracy w wymiarze powyżej 8 godzin. W przypadku gdy czas pracy konsultanta w siedzibie Zamawiającego przekraczał 8 godzin, pozostał godziny będą rozliczane godzino wedle wzoru stosowanego dla wymiaru czasu pracy zdalnej.

Odpowiedź:

1) Zostanie przyjęta wartość 40 dni konsultacji w siedzibie Zamawiającego.

2) Zamawiający potwierdza powyższe.

Pytanie nr 10:

Projekt umowy odnośnie §5 ust. 2 o treści:

Wykonawca przyjmuje pełną odpowiedzialność za jakość i terminowość świadczonych usług.

Wykonawca wnosi o uzupełnienie przepisu o stwierdzenie „z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy”. Wykonawca wskazuje, że nie może przyjąć odpowiedzialności w zakresie w jakim przyczyn nieterminowości czy złej jakości nie leżą po stronie wykonawcy, a ich przyczyn wynika np. z siły wyższej, wad w infrastrukturze zamawiającego, braku niezbędnego współdziałania etc. Wykonawca wskazuje, że przyjęcie obecna formuła może być postrzegana jako klauzula abuzywna niezgodna z art. 433 pzp

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia § 5 ust. 2 załącznika nr 4 do SWZ nadając mu następujące brzmienie: „Wykonawca przyjmuje pełną odpowiedzialność za jakość i terminowość świadczonych usług, chyba że wykaze, że naruszenie powyższych obowiązków nastąpiło nie z jego winy”.

Pytanie nr 11:

Projekt umowy odnośnie §5 ust. 3 o treści:

Wykonawca będzie ponosił względem Zamawiającego odpowiedzialność odszkodowawczą za wszelkie szkody powstałe w infrastrukturze informatycznej/ sieciowej Zamawiającego w związku z wykonywaniem umowy.

Wykonawca wnosi o zmianę przepisu w sposób następujący:

Wykonawca będzie ponosił względem Zamawiającego odpowiedzialność odszkodowawczą za wszelkie szkody powstałe w infrastrukturze informatycznej/ sieciowej Zamawiającego w związku z nienależytym wykonywaniem umowy, powstałe z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia § 5 ust. 3 załącznika nr 4 do SWZ nadając mu następujące brzmienie: Wykonawca będzie ponosił względem Zamawiającego odpowiedzialność odszkodowawczą za wszelkie szkody powstałe w infrastrukturze informatycznej/ sieciowej Zamawiającego w związku z wykonywaniem umowy, chyba że wykaze, że naruszenie powyższych obowiązków nastąpiło nie z jego winy”.

Pytanie nr 12:

Projekt umowy odnośnie §10 ust. 1 o treści:

Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne:

za zwłokę w rozpoczęciu wykonywaniu usługi w terminie wskazanym, § 2 w wysokości 0,5 % ceny określonej w § 3 ust. 1 za każdy dzień;

w przypadku niewywiązania się przez Wykonawcę z obowiązku realizacja zgłoszenia (czas realizacji zgłoszenia) w terminie określonym w § 1 ust. 4 – w wysokości 5% wynagrodzenia brutto wskazanego w § 3 ust. 2 lit. a), za każdy rozpoczęty dzień roboczy zwłoki w realizacji zgłoszenia;

w przypadku naruszenia zasad dotyczących ochrony danych osobowych wynikających § 6 – w wysokości 10% wynagrodzenia brutto za okres rozliczeniowy za każde stwierdzone naruszenie.

Pytania:

1. Odnośnie kary za zwłokę w Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że w poczet zwłoki, o której mowa w przepisach dotyczących kar umownych nie wlicza się czasu weryfikacji prac przekazanych do odbioru po stronie Zamawiającego ani okresu oczekiwania na dane potrzebne do prawidłowej obsługi zgłoszenia.

2. W celu optymalizacji ceny ofertowej, Wykonawca wnosi o obniżenie kary Umownej w przypadku niewywiązania się przez Wykonawcę z obowiązku realizacja zgłoszenia (czas realizacji zgłoszenia) w terminie określonym w § 1 ust. 4 – do wysokości 2,5% wynagrodzenia brutto wskazanego w § 3 ust. 2 lit. a), za każdy rozpoczęty dzień roboczy zwłoki w realizacji zgłoszenia;

3. Odnośnie kary za naruszenie zasad ochrony danych osobowych, wykonawca wnosi o uwarunkowanie kary uprzednim wezwaniem do usunięcia naruszeń w oznaczonym terminie – jeśli naruszenie jest możliwe do usunięcia, pod rygorem zastosowania kary i bezskutecznym wpływem terminu oznaczonego w tym wezwaniu.

Odpowiedź:

1) Zamawiający potwierdza wskazany sposób liczenia czasu zwłoki.

2) Zamawiający zmienia § 10 ust. 1 lit. d) w ten sposób, że wartość 5% zastępuje wartością 2,5%.

3) Zamawiający odmawia zmiany powyższego zapisu.

Pytanie nr 13:

Projekt umowy odnośnie §10 ust. 4 o treści:

Łączna wysokość kar umownych, których Zamawiający może dochodzić od Wykonawcy, wynosi 50% wartości umowy określonej w §3 ust. 1 umowy.

Wykonawca wnosi o zmniejszenie limitu kar umownych do poziomu 20% co korzystnie wpływa na oszacowanie ryzyk związanych z umową i tym samym redukuje cenę ofertowej.

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia § 10 ust. 4 załącznika nr 4 do SWZ w ten sposób, że wartość 50% zastępuje wartością 20%.

Pytanie nr 14:

Projekt umowy odnośnie §11 b) o treści:

w sytuacji przynajmniej trzykrotnego naruszenia przez Wykonawcę warunków umowy, w szczególności przekroczenia terminu na usunięcie wad – w terminie 60 dni od dowiedzenia się przez Zamawiającego o zaistniałych okolicznościach.

Wykonawca wskazuje, że przedmiotem umowy nie jest usuwanie wad. Jednocześnie wykonawca wskazuje, że uwarunkowania tak doniosłej w skutkach czynności jaką jest odstąpienie od umowy dowolnego „naruszenia umowy” niezależnie od wagi naruszenia jest nieadekwatne. Wykonawca wnosi o ograniczenie przesłanek odstąpienia do naruszeń istotnych oraz uwarunkowanie odstąpienia od uprzedniego wezwania do usunięcia naruszeń w wyznaczonym na piśmie terminie, nie krótszym niż 7 dni i bezskutecznego upływu tego terminu.

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia § 11 ust. 1 lit. b) załącznika nr 4 do SWZ w ten sposób, że wykreśla słowa „w szczególności przekroczenia terminu na usunięcie wad”.

Z poważaniem,


KANCLERZ
mgr inż. Bogusław Stec

Sporządziła: Dorota Borkowska

SPECJALISTA


Dorota Borkowska

UNIwersytet WARMIŃSKO-MAZURSKI W OLSZTYNIE
Dział Zamówień Publicznych
ul. Michała Oczapowskiego 2, pok. 309, 10-719 Olsztyn
tel. +48 89 523 34 72
fax +48 89 523 32 78 www.uwm.edu.pl/dzp