Poznań, 12 kwietnia 2018 roku

**Znak sprawy SzW/3/2018**

**Wykonawcy biorący udział w postępowaniu**

dotyczy postępowania prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego na **„Dostarczenie, skonfigurowanie i uruchomienie infrastruktury technicznej lokalnej i regionalnej - wsparcie przetwarzania chmurowego (klastry obliczeniowe, przestrzeń dyskowa, przełączniki sieciowe, systemy operacyjne i specjalistyczne, licencje dostępowe do systemów serwerowych, system zasilania gwarantowanego).”** (numer referencyjny nadany postępowaniu przez Zamawiającego –SzW/3/2018)

**Wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia**

Zamawiający na podstawie art. 38 ust. 1, 2 i 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych, zwanej dalej ustawą przekazuje treść zapytań wraz z wyjaśnieniami oraz dokonuje modyfikacji treści SIWZ zgodnie z odpowiedziami zawartymi poniżej:

**Pytanie numer 339**

SIWZ, rozdział VIII, ust. 3 w związku z ust. 7: Prosimy o jednoznaczną informację, jaki podmiot ma być beneficjentem wadium oraz zabezpieczenia należytego wykonania umowy złożonych w formie gwarancji bankowej: Organizator Postępowania, tj. Szpitale Wielkopolski sp. z o.o., Zamawiający upoważniony do przeprowadzenia postepowania w imieniu i na rzecz Zamawiających wspólnie przeprowadzających postępowanie, tj. Województwo Wielkopolskie, czy też może wszyscy zamawiający wspólnie przeprowadzający postępowanie?

**Odpowiedź na pytanie numer 339**

Beneficjentem wadium oraz zabezpieczenia należytego wykonania umowy w tym zabezpieczenia należytego wykonania umowy złożonego w formie gwarancji bankowej lub polisy gwarancyjnej powinna być spółka Szpitale Wielkopolski sp. z o.o. działająca jako pełnomocnik wszystkich Zamawiających Indywidualnych (to jest Zamawiającego Razem), przy czym Zamawiających Indywidualnych w dokumencie zabezpieczenia, np. gwarancji bankowej czy polisy gwarancyjnej należy wymienić z nazwy a nie tylko jako „Zamawiający Razem”.

Na podstawie pełnomocnictwa jakim dysponuje Spółka Szpitale Wielkopolski sp. z o.o.

Wszyscy Zamawiający Indywidualni w trybie art. 16 ust. 1 Pzp, powierzyli Województwu Wielkopolskiemu wspólne przeprowadzenie postepowań przetargowych w Projekcie, co obejmuje też niniejsze Postępowanie Przetargowe, a Województwo Wielkopolskie działając w imieniu Zamawiających Indywidualnych oraz w imieniu własnym powierzyło spółce Szpitale Wielkopolski sp.z o.o. realizację czynności będących pomocniczymi działaniami zakupowymi obejmującymi przygotowanie postępowania o udzielenie zamówienia i przeprowadzenia go w imieniu i na rzecz wszystkich Zamawiających Indywidualnych. Nadto Województwo Wielkopolskie działając na podstawie upoważnień wynikających z Projektu upoważniło Spółkę Szpitale Wielkopolski sp. z o.o. do podejmowania w jego imieniu i na jego rzecz, to jest w imieniu i na rzecz wszystkich Zamawiających Indywidualnych wszelkich czynności związanych z realizacją Umowy. Tym samym zagadnienie wadium które dotyczy postępowania przetargowego jak i zagadnienie zabezpieczenia należytego wykonania umowy jaka będzie zawarta pomiędzy Wykonawcą a Organizatorem Postępowania działającego w imieniu i na rzecz Zamawiającego Razem na podstawie wskazanych pełnomocnictw w całości powierzone zostało spółce Szpitale Wielkopolski sp. z o.o. będącej Organizatorem Postępowania. To spółka Szpitale Wielkopolski sp. z o.o. działając w imieniu i na rzecz wszystkich Zamawiających Indywidualnych podejmuje wszelkie czynności w niniejszym Postępowaniu Przetargowym, co obejmuje też wszelkie kwestie dotyczące wadium. To spółka Szpitale Wielkopolski sp. z o.o. działając w imieniu i na rzecz wszystkich Zamawiających Indywidualnych jest wyłącznie uprawniona do nadzorowania prawidłowości realizacji Umowy i składania w imieniu Zamawiającego Razem wszelkich oświadczeń, dokonywania czynności prawnych i faktycznych dotyczących realizacji przedmiotowej Umowy. Elementem tego jest ocena prawidłowości realizacji Umowy co dotyczy bezpośrednio zabezpieczenia składanego przez Wykonawcę a dotyczącego należytego wykonania Umowy. Tym samym to spółka Szpitale Wielkopolski sp. z o.o. korzystać będzie z przedmiotowego zabezpieczenia, jednak nie będzie tego robić w imieniu własnym ani na własną rzecz tylko w imieniu i na rzecz Zamawiającego Razem, to jest wszystkich Zamawiających Indywidualnych wskazanych w OPZ i Umowie.

**Pytanie numer 341**

Dot. Wzór umowy, instalacja i konfiguracja

PYTANIE: Zamawiający oczekuje dostawy sprzętu oraz oprogramowania wraz z instalacją i konfiguracją. Brak sprecyzowania wymaganych prac może powodować różne podejścia potencjalnych Wykonawców:

a) Prosimy o potwierdzenie, że przez instalację i konfigurację dla dostarczanych urządzeń Zamawiający rozumie montaż w szafie, podłączenie do zasilania i sieci komputerowej oraz wstępne uruchomienie umożliwiające zweryfikowanie poprawności działania dostarczonych urządzeń.

b) Dla oprogramowania wirtualizującego tylko dla lokalizacji posiadających sprzęt Zamawiający wymaga ewentualnej migracji istniejącego oprogramowania. Nie istnieją żadne inne wymagania konfiguracyjne. Czy zatem przez instalację i konfigurację oprogramowania Zamawiający rozumie podstawową instalację oprogramowania tak aby można się było zalogować np. do konsoli zarządzającej?

c) Jeżeli Zamawiający przez instalację i konfigurację rozumie inne czynności niż wskazane w pkt a i b, prosimy o szczegółowy opis wymaganych prac tak żeby zachować konkurencyjność i porównywalność ofert.

**Odpowiedź na pytanie numer 341**

Podstawowe wytyczne zostały ujęte w załączniku numer 35 do OPZ (Wytyczne instalacji i montażu). Oprogramowanie wirtualizacyjne oraz każde inne oprogramowanie i sprzęt należy zainstalować i skonfigurować w taki sposób, by spełnione były wymagania funkcjonalne opisane w SIWZ. Pozostałe szczegółowe zagadnienia należy ująć w Projekcie Wykonawczym oraz Projekcie Zależności Funkcjonalnych zgodnie z treścią załącznika nr 32.

**Pytanie numer 342**

Zgodnie z § 6 Załącznika nr 4 do SIWZ, Harmonogram realizacji przedmiotu umowy nie stanowi Załącznika do umowy i zostanie przygotowany przez Wykonawcę i zatwierdzony przez Organizatora Postępowania. Zgodnie ze szczegółową procedurą opisaną w § 6 Załącznika nr 4 do SIWZ, w przypadku, gdyby Harmonogram nie został zaakceptowany przez Organizatora Postepowania, Organizator Postępowania podejmuje decyzję w przedmiocie ustalenia Harmonogramu samodzielnie. Czy Zamawiający dopuszcza wprowadzenie procedury, zgodnie, z którą w każdym przypadku ustalenie Harmonogramu odbywa się w porozumieniu z Wykonawcą?

**Odpowiedź na pytanie numer 342**

W tym zakresie nie ma potrzeby wprowadzania żadnej odrębnej procedury, bowiem z Umowy jasno wynika, że Harmonogram ustala Wykonawca. Wykonawca ustala go zgodnie z swoimi własnymi preferencjami i ograniczony w tym zakresie jest wyłącznie wymaganiami Umowy, która określa, jakie elementy Harmonogram koniecznie musi uwzględniać. Paragrafem 6 ust. 18 określa zasady tworzenia Harmonogramu. Zamawiający nie może w nie ingerować, to znaczy nie może zmieniać zasad tworzenia Harmonogramu wskazanych w Umowie. Harmonogram przygotowany przez Wykonawcę, zgodny z tymi zasadami zawsze będzie zaakceptowany przez Zamawiającego. Zamawiający zgodnie z paragrafem 6 Umowy nie akceptuje Wstępnego Harmonogramu przygotowanego przez Wykonawcę tylko w takim zakresie, w jakim jest on niezgodny w wymaganiami Umowy i zagraża prawidłowej i terminowej realizacji Umowy. Nadto wskazać należy, że zmianą siwz w zakresie wzoru umowy usunięty zostały Indywidualne Czasy Realizacji u poszczególnych Zamawiających Indywidualnych, co w sposób zdecydowany ułatwia i uelastycznia Wykonawcy przygotowanie Harmonogramu a następnie realizację Umowy zgodnie z Harmonogramem zaakceptowanym przez Organizatora Postępowania działającego w imieniu i na rzecz Zamawiającego Razem. Tym samym Zamawiający nie wprowadza żadnych zmian do wzoru umowy w zakresie zasad tworzenia Harmonogramu.

W związku z powyższym pytaniem Zamawiający nie wprowadza zmian we wzorze umowy.

**Pytanie numer 343**

Zgodnie z § 6 Załącznika nr 4 do SIWZ, Projekt Wykonawczy zostanie przygotowany przez Wykonawcę i zatwierdzony przez Organizatora Postępowania. Zgodnie ze szczegółową procedurą opisaną w § 6 Załącznika nr 4 do SIWZ, w przypadku, gdyby Projekt nie został zaakceptowany przez Organizatora Postepowania, Organizator Postępowania podejmuje decyzję w przedmiocie ustalenia Projektu samodzielnie. Czy Zamawiający dopuszcza wprowadzenie procedury, zgodnie, z którą w każdym przypadku ustalenie Projektu odbywa się w porozumieniu z Wykonawcą?

**Odpowiedź na pytanie numer 343**

Udzielając odpowiedzi na pytania wykonawców zamieszczone 31 marca 2018 r. Zamawiający zamieścił załącznik do OPZ numer 32 (Wymagania do Projektu Wykonawczego Całość) gdzie zawarte zostały wymagane przez Zamawiającego obligatoryjne elementy Projektu Wykonawczego Całość, to jest wymagania wobec każdego Projektu Wykonawczego Indywidualnego i Projektu Zależności Funkcjonalnych, a także wymagania wobec wskazanych projektów powykonawczych. Umowa nakłada na Wykonawcę obowiązek przygotowania Projektu Wykonawczego Całość. Wykonawca zadanie to realizuje pod nadzorem Zamawiającego Razem reprezentowanego przez Organizatora Postępowania. Projekt Wykonawczy Całość wymaga dla swej skuteczności, to jest tego by być dokumentem na podstawie, którego realizowane będą poszczególne Dostawy Indywidualne pełnej akceptacji Organizatora Postępowania. Organizator Postępowania nie akceptując propozycji w zakresie Projektu Wykonawczego Całość przygotowanej przez Wykonawcę (Projekt Wykonawczy Całość Wstępny) zawsze wskazuje, jakie elementy przedmiotowego projektu należy poprawić i w jaki sposób należy zmienić. Umowa nie wyklucza w tym zakresie prowadzenie dialogu pomiędzy Wykonawcą a Organizatorem Postępowania. Wykonawca ma prawo omawiać z Organizatorem Postępowania zgłaszane przez Organizatora Postępowania uwagi do Projektu Wykonawczego Całość Wstępnego opracowanego przez Wykonawcę. Nie mniej jak wskazano w odpowiedzi na pytania ogłoszone 31 marca, Organizator Postępowania ma pełną wiedzę o tym jak powinien wyglądać Projekt Wykonawczy Całość by zapewnić prawidłową realizację Projektu a tym samym prawidłową realizację Umowy (Przedmiotu Umowy), co gwarantuje, że wszystkie uwagi zgłaszane do propozycji Wykonawcy w zakresie przedmiotowego projektu będą konstruktywne i właściwe merytorycznie. Nie ma potrzeby (jak wskazuje Wykonawca w powyższym pytaniu) wprowadzania osobnej procedury, zgodnie, z którą w każdym przypadku ustalenie Projektu odbywa się w porozumieniu z Wykonawcą. Ona się zawsze odbywa w porozumieniu z Wykonawcą, bowiem Organizator Postępowania odnosi się do tego, co przygotował Wykonawca. Jeżeli Wykonawca nie będzie zgadzał się z uwagami Organizatora Postępowania może tę okoliczność podnieść. W Umowie przewidziano kilka stopni dochodzenia do właściwej formy dokumentu. Dopiero za trzecim razem jak Wykonawca nie dostosuje się do uwag Organizatora Postępowania, ten ostatni narzuca swoje uwagi, jako obligatoryjny element przedmiotowego projektu albo przygotowuje projekt samodzielnie. Oczywiście w interesie Zamawiającego Razem reprezentowanego przez Organizatora Postępowania jest to by Projekt Wykonawczy Całość przygotował samodzielnie Wykonawca i by nie było konieczności stosowania rozwiązania, o jakim mowa w paragrafie 6 ust. 9,10.

Najpóźniej w terminie 5 Dni od dnia zawarcia Umowy odbędzie spotkanie organizacyjne Wykonawcy z Organizatorem Postępowania dotyczące m.in. opracowania Projektu Wykonawczego Całość. Wykonawca w terminie 9 Dni od dnia zakończenia wskazanego spotkania organizacyjnego przedstawia Projekt Wykonawcy Całość Wstępny. Wykonawca może, więc już następnego dnia po zawarciu Umowy wnosić o spotkanie z Organizatorem Postępowania w sprawie wskazanego projektu. Zgodnie z par. 6 ust. 7 - w terminie 3 Dni po przedstawieniu przez Wykonawcę Harmonogramu Wstępnego oraz Projektu Wykonawczego Całość Wstępnego, jeżeli Organizator Postępowania nie zaakceptuje wskazanych dokumentów, nastąpi ustne omówienie tych dokumentów przez Wykonawcę i Organizatora Postępowania. Organizator Postępowania ustnie przedstawi swoje uwagi do przedstawionych dokumentów a na wniosek Wykonawcy Organizator Postępowania przedstawi swoje uwagi w formie pisemnej. W terminie 5 Dni od dnia wskazanego spotkania, a w przypadku złożenia przez Organizatora Postępowania uwag w formie pisemnej, w terminie 5 Dni od dnia przekazania uwag do wskazanych dokumentów w formie pisemnej, Wykonawca przedstawi Organizatorowi Postępowania poprawiony Harmonogram Wstępny oraz Projekt Wykonawczy Całość Wstępny./ a więc pierwsze uwagi Organizatora Postępowania/. Zgodnie z par. 6 ust. 8 - Organizator Postępowania w terminie 3 Dni od przedstawienia mu przez Wykonawcę wskazanych dokumentów, w przypadku braku akceptacji wskazanych dokumentów przedstawi do nich pisemne uwagi. Wykonawca obowiązany jest uwzględnić w całym zakresie uwagi Organizatora Postępowania złożone przez niego do Harmonogramu Wstępnego i/lub Projektu Wykonawczego Całość Wstępnego. Wykonawca obowiązany jest przedstawić poprawiony Harmonogram Wstępny i/lub poprawiony Projekt Wykonawczy Całość Wstępny, uwzględniający uwagi Organizatora Postępowania, o jakich mowa w dwóch zdaniach poprzednich, w terminie 4 Dni od dnia złożenia pisemnych uwag przez Organizatora Postępowania../ a więc drugie uwagi Organizatora Postępowania/. Zgodnie z par. 6 ust. 9 - po przedstawieniu przez Wykonawcę poprawionych dokumentów, o jakich mowa powyżej Organizator Postępowania przyjmuje je bez zastrzeżeń albo wnosi do nich poprawki lub alternatywnie przygotowuje te dokumenty samodzielnie. Swoje stanowisko Organizator Postępowania przedstawia Wykonawcy w terminie 3 Dni od dnia otrzymania od Wykonawcy poprawionego Harmonogramu Wstępnego i/lub poprawionego Projektu Wykonawczego Całość Wstępnego, o jakich mowa w ustępie powyżej.

Mając powyższe na uwadze, w związku z wskazanym pytaniem Zamawiający nie wprowadza żadnych zmian w wzorze umowy – załącznik numer 4 od siwz.

**Pytanie numer 344**

Zgodnie z § 6 Załącznika nr 4 do SIWZ, w przypadku, gdy Organizator Postępowania będzie zmuszony nanosić poprawki do Harmonogramu lub Projektu Wykonawczego, Wykonawca będzie zobowiązany do zapłaty kary umownej. Czy Zamawiający dopuszcza możliwość wprowadzenia zmiany w taki sposób, żeby obowiązek Wykonawcy do zapłaty kary umownej powstawał wyłącznie w sytuacji, w której obowiązek wprowadzenia zmian powstał z winy Wykonawcy?

**Odpowiedź na pytanie numer 344**

Obowiązek wprowadzenie zmian, co do zasady powstaje zawsze winy Wykonawcy. Wyjaśniając SWIZ wielokrotnie Zamawiający podkreślał, że dysponuje wiedzą i kompetencjami dotyczącymi tego jak powinien wyglądać Projekt Wykonawczy Całość we wszystkich jego elementach. Zawsze wskazówki i uwagi Organizatora Postepowania składane do Wykonawcy w związku z przedkładanym przez niego Harmonogramem Wstępnym lub Projektem Wykonawczym Całość Wstępnym będą wskazówkami i uwagami merytorycznymi służącymi uzyskaniu dokumentów, jakie są konieczne do wykonania Umowy przez Wykonawcę w sposób, jaki jest niezbędny i optymalny w związku z celem Umowy i celem realizacji Projektu. Tym samym skoro Organizator Postępowania wydaje Wykonawcy wskazówki dotyczące, w jaki sposób należy poprawić Harmonogram Wstępny czy Projekt Wykonawczy Całość Wstępny a Wykonawca nie uwzględnia tych wskazówek i przedstawia kolejne wersje tych dokumentów nieuwzględniające tych wskazówek w całości czy tylko w części to jest to zawsze zawinione działanie Wykonawcy. Właśnie w związku z takim zawinionym działaniem Wykonawcy przewidziane zostały kary umowne, o jakich mowa w paragrafie 19 ust 5 umowy po zmianach w niej dokonanych zmianą siwz z dnia 31.03.2018 roku. Organizator Postępowania ponosi pełną odpowiedzialność w zakresie udzielanych wszelkich wskazówek i uwag w związku z przygotowywanymi przez Wykonawcę dokumentami dotyczącymi harmonogramu i projektu wykonawczego. Wykonawca, który stosuje się do uwag i wskazówek Organizatora Postępowania zawsze prawidłowo realizuje Umowę. Wykonawca ma pewność, że przygotowywany przez Wykonawcę Projekt Wykonawczy Całość Wstępny jak i Harmonogram Wstępny, który uwzględnia wskazówki Organizatora Postępowania zostanie przez Organizatora Postępowania zaakceptowany. Tym samym Wykonawca nie ponosi ryzyka, że w pełnym zakresie uwzględniając wskazówki Organizatora Postępowania projekt nie zostanie przyjęty. Organizator Postępowania nie może odmówić akceptacji Projektu Wykonawczego Całość Wstępnego jak i Harmonogramu Wstępnego, które są zgodne z wcześniejszymi uwagami Organizatora Postępowania. Nadto Umowa przewiduje, co najmniej dwukrotne zgłaszania uwag przez Organizatora Postępowania do dokumentów przygotowanych w tym zakresie przez Wykonawcę.

Mając powyższe na uwadze Zamawiający nie dokonuje żadnym zmian poprzez zmiany zapisów umowy w taki sposób, żeby obowiązek Wykonawcy do zapłaty kary umownej powstawał wyłącznie w sytuacji, w której obowiązek wprowadzenia zmian powstał z winy Wykonawcy, bowiem sytuacja, w jakiej Organizator Postępowania samodzielnie przygotowuje wskazane dokumenty lub nanosi na nich poprawki wcześniej nieuwzględnione przez Wykonawcę, które łącznie z dokumentami przygotowanymi przez Wykonawcę stanowić będą obowiązujący Wykonawcę Projekt Wykonawczy Całość czy obowiązujący Wykonawcę Harmonogram, zawsze jest sytuacją, w jakiej Wykonawca nie dostosował się do wcześniejszych uwag Organizatora Postępowania, a więc zawsze jest sytuacją zawinioną przez Wykonawcę.

**Pytanie numer 345**

Zgodnie z § 10 ust. 2 Załącznika nr 4 do SIWZ, „jeżeli w toku realizacji Umowy dostarczenie Urządzeń/ Aplikacji wskazanych w Ofercie Wykonawcy z powodu okoliczności niezależnych od Wykonawcy nie będzie możliwe Wykonawca obowiązany jest dostarczyć Urządzania o wszystkich parametrach takich samych lub wyższych (to jest zawsze lepszych) niż wskazane w Ofercie Wykonawcy i w cenie nie wyżej niż w Ofercie Wykonawcy. W takim przypadku konieczna jest zawsze uprzednia zgoda Zamawiającego Razem oraz wykazanie przez Wykonawcę, że dostarczenie Urządzenia/ Aplikacji wskazanego w Ofercie Wykonawcy jest niemożliwe z powodu okoliczności, za jakie Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności oraz pisemne oświadczenie producenta Urządzenia/ Aplikacji (oświadczenie w języku polskim), którego Wykonawca nie może dostarczyć a które zostało wskazane w Ofercie Wykonawcy, z którego będzie jednoznacznie wynikało, iż urządzenie/aplikacja te jest już niedostępne na rynku europejskim (a nie tylko w Polsce) oraz opinia niezależnego eksperta (w języku polskim) o nie gorszych wszystkich parametrach technicznych urządzenie/aplikacja zamiennego niż zaoferowany w Ofercie Wykonawcy.”. Czy Zamawiający dopuszcza zmianę postanowienia poprzez wykreślenie obowiązku Wykonawcy do przedstawienia oświadczenia producenta w języku polskim i zobowiązanie Wykonawcy do przedstawienia tłumaczenia przysięgłego na język polski?

**Odpowiedź na pytanie numer 345**

Zamawiający, jako alternatywne rozwiązanie dopuszcza przedstawienie wskazanego oświadczenia producenta, jako oświadczenia tłumaczonego na język polski przez tłumacza przysięgłego – w tym zakresie dokonana została zmiana umowy numer 41. Treść paragrafu 10 ust 2 po zmianie wzoru umowy numer 41:

*Jeżeli w toku realizacji Umowy dostarczenie Urządzań/ Aplikacji wskazanych w Ofercie Wykonawcy z powodu okoliczności niezależnych od Wykonawcy nie będzie możliwe Wykonawca obowiązany jest dostarczyć Urządzania o wszystkich parametrach takich samych lub wyższych (to jest zawsze lepszych) niż wskazane w Ofercie Wykonawcy i w cenie nie wyżej niż w Ofercie Wykonawcy. W takim przypadku konieczna jest zawsze uprzednia zgoda Zamawiającego Razem oraz wykazanie przez Wykonawcę, że dostarczenie Urządzenia/ Aplikacji wskazanego w Ofercie Wykonawcy jest niemożliwe z powodu okoliczności, za jakie Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności oraz pisemne oświadczenie producenta Urządzenia/ Aplikacji (oświadczenie w języku polskim), którego Wykonawca nie może dostarczyć a które zostało wskazane w Ofercie Wykonawcy, z którego będzie jednoznacznie wynikało, iż Urządzenie/Aplikacja te jest już niedostępne na rynku europejskim (a nie tylko w Polsce) oraz opinia niezależnego eksperta (w języku polskim) o nie gorszych wszystkich parametrach technicznych urządzenie/aplikacja zamiennego niż zaoferowany w Ofercie Wykonawcy. Za równoważne oświadczenie producenta Urządzania lub Aplikacji składane w języku polskim, o jakim mowa w ostatnim zdaniu uznaje się oświadczenie producenta Urządzenia lub Aplikacji w języku obcym przetłumaczone na język polski przez tłumacza przysięgłego. To samo dotyczy opinii niezależnego eksperta. Organizator Postępowania ma prawo żądać dostarczenia dwóch tłumaczeń sporządzonych przez dwóch różnych tłumaczy przysięgłych, co dotyczy zarówno oświadczenia producenta jak i opinii niezależnego eksperta. Wybór niezależnego eksperta, który przygotowuje opinię o tym, że Urządzenie/ Aplikacja zamienna ma nie gorsze wszystkie parametry niż Urządzenie / Aplikacja wskazana w Ofercie Wykonawcy, zawsze wymaga uprzedniej akceptacji Organizatora Postępowania. Organizator Postępowania zanim wyrazi akceptację konkretnego eksperta może żądać dostarczenia przez Wykonawcę wszelkich dokumentów potwierdzających wiedzę, kompetencje i doświadczenie wskazanego eksperta. Organizator Postępowania może zawsze żądać przedstawienia drugiej opinii sporządzonej przez eksperta wskazanego przez Organizatora Postępowania. Koszt opinii ekspertów oraz tłumaczy przysięgłych, o jakich mowa w niniejszym ustępie ponosi wyłącznie Wykonawca.*

**Pytanie numer 346**

Zgodnie z § 13 ust. 27 Załącznika nr 4 do SIWZ, Własność przedmiotu Dostawy Indywidualnej przechodzi na Zamawiających Indywidualnych objętych daną Dostawą Indywidualną z dniem podpisania przez Organizatora Postępowania Protokołu Odbioru Zasadniczego. Czy Zamawiający dopuszcza zmianę powyższego paragrafu w taki sposób, że prawo własności przechodzi na Zamawiającego po zapłaceniu wynagrodzenia na podstawie umowy?

**Odpowiedź na pytanie numer 346**

Nie. Wszelkie uprawnienie do Urządzeń i Aplikacji, w tym prawo do korzystania z oprogramowania przechodzą na poszczególnych Zamawiających Indywidulanych, w zakresie przypisanych do nich Dostaw Indywidualnych z dniem podpisania przez Organizatora Postępowania Pozytywnego Protokołu Odbioru Zasadniczego. Wskazuje na to jednoznacznie paragraf 14 ust 1. Zagadnienie to było już przedmiotem odpowiedzi na pytanie numer 287.

Przeniesienia własności rzeczy i uprawnień do wartości niematerialnych i prawnych nie jest zależne od zapłaty. Gdyby Zamawiający Razem nie zapłacił w terminie, Wykonawca ma roszczenie o zapłatę Wynagrodzenia wraz z odsetkami, co wobec okoliczności, że Zamawiającym Razem są podmioty publiczne, pełniące bardzo ważne zadania w zakresie ochrony zdrowia na terenie całego województwa wielkopolskiego, nie może budzić wątpliwości, że roszczenie takie są bezpieczne i Wykonawca nie miałby żadnych problemów z ich egzekucją. Tym samym w przypadku prawidłowej realizacji Umowy Wykonawca nie ponosi w zasadzie ryzyka nie zapłacenia należnego mu Wynagrodzenia. Wskazać należy umowne rozwiązanie jest standardowym rozwiązaniem przy umowie sprzedaży (dostawy w zamówieniach publicznych). Przy umowie sprzedaży po zwarciu umowy kupujący uzyskuje własność rzeczy a sprzedawca ma roszczenie o zapłatę ceny. Rozwiązanie, o jakim mowa w pytaniu, to jest sprzedaż z zastrzeżeniem własności sprzedanej rzeczy ruchomej, aż do uiszczenia ceny jest wyjątkiem od ogólnej zasady gdzie własność przechodzi z chwilą wydanie rzeczy a nie z chwilą uiszczenia za nią ceny. Rozwiązanie przyjęte w Umowie jest rozwiązaniem zgodnym z prawem. Jednocześnie Zamawiający Razem podkreśla, że Wykonawca nie ponosi ryzyka braku środków u Zamawiającego Indywidualnego na dokonanie zakupu. Zapłata Wynagrodzenia Wykonawcy dokonywana będzie przez Województwo Wielkopolskie, jako Beneficjenta. Podpisując umowę z Wykonawcą, Województwo przejmie na siebie dług zapłaty wszystkich Wynagrodzeń Indywidulanych. Tym samym przyjęcie przez Województwo Wielkopolskie zobowiązania o zapłatę Wynagrodzenia dla Wykonawcy w jeszcze większym stopniu czyni jego wierzytelność o zapłatę Wynagrodzenia, pewną i niezagrożoną. Mając powyższe na uwadze Zamawiający Razem nie zmienia siwz w zakresie wnioskowanym przez Wykonawcę.

**Pytanie numer 347**

Czy Zamawiający dopuszcza wprowadzenie postanowienia w § 13 Załącznika nr 4 do SIWZ, że Wykonawca ma prawo do wystawiania faktur częściowych po dostarczeniu Zamawiającemu sprzętu?

**Odpowiedź na pytanie numer 347**

Nie. W odpowiedziach opublikowanych 31.03.2018 wyjaśnione zostało, że dla Zamawiającego, a dokładnie dla Zamawiającego Razem znaczenie i wartość ekonomiczną ma tylko całościowe wykonanie Umowy, to jest wykonanie przez Wykonawcę wszystkich obowiązków umownych przewidzianych w Umowie przed wystawieniem faktury. Nie wykonanie jakiegokolwiek elementu umowy, np. nie zrealizowanie lub częściowe zrealizowanie choćby tylko jednej Dostawy Indywidualnej, uzasadnia i uprawnia Zamawiającego Razem do odstąpienia od Umowy. Zamawiający Razem w ramach Projektu zobowiązali się do świadczenia określonych usług, których warunkiem koniecznym jest dysponowanie określoną infrastrukturą informatyczną, a ta może działać tylko przy całościowym kompletnym wykonaniu Przedmiotu Umowy. Płacenie za częściową realizację Umowy rodzi dla Zamawiającego ryzyka, jakich nie może podjąć. Zamówienie traktowane musi być, jako całość i tylko całość zamówienia ma wartość i znaczenie dla Zamawiającego Razem, co wynika ze specyfiki realizacji Projektu. Tym samym ze względu na bezpieczeństwo finansowe Zamawiającego Razem, to jest wszystkich Zamawiających Indywidulanych, jak też ze względu na specyfikę Projektu w tym sposobu jego finasowania Zamawiający nie może się zgodzić na propozycję Wykonawcy. Tym samym Umowa nie przewiduje faktur częściowych po dostarczeniu Zamawiającemu Sprzętu. W związku z pytaniem nie będą wprowadzane żadne zmiany w wzorze umowy.

Jednocześnie Zamawiający podkreśla, że Zamawiający nie ponosi ryzyka w zakresie zapłaty Wynagrodzenia. Wynagrodzenie płacone jest przez Województwo Wielkopolskie, które na podstawie Umowy przejmuje dług w zakresie zapłaty wynagrodzenia od wszystkich Zamawiających Indywidualnych. Wskazać należy również, że odpowiedni sposób realizacji Przedmiotu Umowy zależny wyłącznie od Wykonawcy powodować będzie wcześniejsze uzyskanie całości Wynagrodzenia. Nastąpi to w szczególności w sytuacji, gdy terminowo i bez uwag Organizatora Przebiegać będą odbioru poszczególnych Dostaw Indywidualnych. Im więcej, a najlepiej wszystkie Odbiory Wstępne Indywidualne zostaną przeprowadzone przed Datą Odbioru Zasadniczego i zakończone zostaną pozytywnie, to jest Protokołem Odbioru Wstępnego Indywidualnego podpisanym przez Organizatora Postępowania, tym Odbiór Zasadniczy będzie przebiegał szybciej, a pozytywne zakończenie Odbioru Zasadniczego jest warunkiem zapłaty Wynagrodzenia. Nadto Wykonawca może skrócić okres realizacji poszczególnych dostaw, ustalając w Harmonogramie Datę Odbioru Zasadniczego na okres krótszy niż 190 dni od dnia zawarcia Umowy.

**Pytanie numer 348**

Czy Zamawiający dopuszcza wprowadzenie postanowienia w § 13 Załącznika nr 4 do SIWZ, że termin płatności wynosi 30 dni?

**Odpowiedź na pytanie numer 348**

Nie. Termin płatności pozostaje bez zmian i wynosi 60 dni. Zamawiający zdecydował się na taki termin płatności w szczególności ze względu na specyfikę realizacji Projektu w tym przede wszystkim zasady jego rozliczenia i finasowania.

Tym samym termin płatności wskazany w Umowie – paragraf 13 ust 28 - pozostaje bez zmian. Termin płatności wynosi 60 dni kalendarzowych liczonych od dnia dostarczenia przez Wykonawcę do Organizatora Postępowania faktur dotyczących poszczególnych Dostaw Indywidualnych.

**Pytanie numer 349**

Czy Zamawiający dopuszcza wprowadzenie zapisu do Załącznika nr 4 do SIWZ, że wszelkie prawa własności intelektualnej, w tym prawo do korzystania z Oprogramowania, przechodzą na Zamawiającego w dniu zapłaty wynagrodzenia?

**Odpowiedź na pytanie numer 349**

Nie. Wszelkie uprawnienie do Urządzeń i Aplikacji, w tym prawo do korzystania z oprogramowania przechodzą na poszczególnych Zamawiających Indywidulanych, w zakresie przypisanych do nich Dostaw Indywidualnych z dniem podpisania przez Organizatora Postępowania Pozytywnego Protokołu Odbioru Zasadniczego. Wskazuje na to jednoznacznie paragraf 14 ust 1. Zagadnienie to było już przedmiotem odpowiedzi na pytanie numer 287.

Przeniesienia własności rzeczy i uprawnień do wartości niematerialnych i prawnych nie jest zależne od zapłaty. Gdyby Zamawiający Razem nie zapłacił w terminie, Wykonawca ma roszczenie o zapłatę Wynagrodzenia wraz z odsetkami, co wobec okoliczności, że Zamawiającym Razem są podmioty publiczne, pełniące bardzo ważne zadania w zakresie ochrony zdrowia na terenie całego województwa wielkopolskiego, nie może budzić wątpliwości, że roszczenie takie są bezpieczne i Wykonawca nie miałby żadnych problemów z ich egzekucją. Tym samym w przypadku prawidłowej realizacji Umowy Wykonawca nie ponosi w zasadzie ryzyka nie zapłacenia należnego mu Wynagrodzenia. Wskazać należy umowne rozwiązanie jest standardowym rozwiązaniem przy umowie sprzedaży (dostawy w zamówieniach publicznych). Przy umowie sprzedaży po zwarciu umowy kupujący uzyskuje własność rzeczy a sprzedawca ma roszczenie o zapłatę ceny. Rozwiązanie, o jakim mowa w pytaniu, to jest sprzedaż z zastrzeżeniem własności sprzedanej rzeczy ruchomej, aż do uiszczenia ceny jest wyjątkiem od ogólnej zasady gdzie własność przechodzi z chwilą wydanie rzeczy a nie z chwilą uiszczenia za nią ceny. Rozwiązanie przyjęte w Umowie jest rozwiązaniem zgodnym z prawem. Jednocześnie Zamawiający Razem podkreśla, że Wykonawca nie ponosi ryzyka braku środków u Zamawiającego Indywidualnego na dokonanie zakupu. Zapłata Wynagrodzenia Wykonawcy dokonywana będzie przez Województwo Wielkopolskie, jako Beneficjenta. Podpisując umowę z Wykonawcą, Województwo przejmie na siebie dług zapłaty wszystkich Wynagrodzeń Indywidulanych. Tym samym przyjęcie przez Województwo Wielkopolskie zobowiązania o zapłatę Wynagrodzenia Wykonawcy w jeszcze większym stopniu czyni jego wierzytelność o zapłatę Wynagrodzenia, pewną i niezagrożoną. Mając powyższe na uwadze Zamawiający Razem nie zmienia siwz w zakresie wnioskowanym przez Wykonawcę.

**Pytanie numer 350**

Zgodnie z § 18 ust. 12 Załącznika nr 4 do SIWZ, gwarancja obejmuje aktualizacje producenckie zawsze do najnowszej wersji. Czy Zamawiający dopuszcza wprowadzenie zapisu zgodnie, z którym taki obowiązek Wykonawcy będzie uwarunkowany dostępnością bezpłatnych wersji aktualizacji?

**Odpowiedź na pytanie numer 350**

Nie, takie rozwiązanie byłoby skrajnie niekorzystne dla Zamawiającego Razem. Wykonawca w swojej ofercie (Oferta Wykonawcy) przedstawia, ofertuje określone Aplikacje (oprogramowania) wraz z ich aktualizacją do końca okresu Rękojmi i Gwarancji. Aktualizacja oprogramowania jest umownym obowiązkiem Wykonawcy. Wykonawca, który w swojej ofercie (Ofercie Wykonawcy) przedłuży okres Rękojmi a tym samym Okres Gwarancji jednocześnie zobowiązuje się przedłużyć swój obowiązek w zakresie aktualizacji oprogramować, które stanowią realizację Przedmiotu Umowy. Tym samym niezależnie od tego czy aktualizacje oprogramowań (Aplikacji) są bezpłatne czy płatne, Wykonawca zawsze ma obowiązek dokonywania ich aktualizacji do najnowszej wersji. Uwzględnienie wyniku Wykonawcy oznaczałoby narażenie Zamawiającego na niesprawnie lub co najmniej nieoptymalnie działające aplikacje. Wykonawca zaoferowałby, bowiem Aplikacje a w sytuacje, gdy ich aktualizacje byłby płatne, koszty te ponosiłby Zamawiający. Jest to rozwiązanie absolutnie niedopuszczalne. W Wynagrodzeniu, jakie otrzymuje Wykonawca, Wykonawca zobowiązany jest do aktualizacji Aplikacji bez względu na to czy producent Aplikacji pobiera opłaty za ich aktualizacje. Jeżeli producent aplikacji pobiera opłaty za ich aktualizacje opłaty te w całym zakresie ponosi wyłącznie Wykonawca przez cały Okres Gwarancji. Zamawiający w żadnym zakresie nie płaci za aktualizacje oprogramowań w tym Aplikacji wykorzystanych do realizacji Przedmiotu Umowy. Nie dotyczy to samym systemów operacyjnych w sytuacji, gdy kolejne wersje aktualizacji Aplikacji będą w pełnym zakresie współpracowały z nieaktualizowanymi systemami operacyjnymi. W sytuacji jednak, gdy aktualizacja jakiegokolwiek oprogramowania w tym którejkolwiek Aplikacji do najnowszej wersji wymagać będzie do jej prawidłowego funkcjonowania aktualizacji systemu operacyjnego Wykonawca obowiązany jest dokonać takiej aktualizacji.

Tym samym Zamawiający nie wprowadza zmian do wzoru umowy wnioskowanych przez Pytającego.

**Pytanie numer 351**

Czy Zamawiający dopuszcza wyłączenie rękojmi za sprzęt z uwagi na fakt, że Wykonawca nie jest producentem sprzętu?

**Odpowiedź na pytanie numer 351**

Nie. Rękojmi udziela Wykonawca. Wykonawca udziela też Gwarancji. Wykonawca udziela Rękojmi i Gwarancji niezależnie od tego czy jest producentem Urządzeń i Aplikacji, a nadto Zamawiający Razem uzyskuje gwarancję na Urządzenia i Aplikacje od producentów tych Urządzeń i Aplikacji, gdy Wykonawca nie jest ich producentem.

Zamawiający nie dopuszcza i nie zgadza się na wyłączenie Rękojmi (rękojmi) za sprzęt z uwagi na fakt, że Wykonawca nie jest producentem sprzętu. Zgodnie z art. 556 Kodeksu cywilnego sprzedawca jest odpowiedzialny względem kupującego, jeżeli rzecz sprzedana ma wady. Rękojmia za rzecz sprzedaną powstaje z mocy prawa i z mocy prawa jest to odpowiedzialność sprzedawcy bez względu na to czy jest od producentem czy nie jest producentem sprzedanej rzeczy.

Umowa przewiduje odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu Rękojmi, które w umowie została uszczegółowiona zgodnie z możliwościami, jakie w tym zakresie daje Kodeks cywilny. Nadto sama Umowa jest dokumentem gwarancyjnym gdzie gwarantem jest Wykonawca. Oprócz tego, jeżeli Wykonawca nie jest producentem rzeczy i oprogramowań (Urządzeń i Aplikacji) producenci tych rzeczy i oprogramowań udzielają gwarancji Zamawiającemu Razem. Zgodnie z paragrafem 18 Umowy ust. 23 - *powyższe zapisy Umowy, to jest od ustępu 1 do 23 niniejszego paragrafu Umowy dotyczą Gwarancji, jakiej w ramach Umowy udziela Wykonawca Zamawiającemu Razem, to jest poszczególnych Zamawiającym Indywidualnym w ramach przepisanego im Przedmiotu Dostawy Indywidualnej. Niezależnie od powyższego, jeżeli Wykonawca nie jest producentem Urządzeń lub Aplikacji objętych Przedmiotem Umowy, obowiązany jest zapewnić Zamawiającemu Razem gwarancje na Urządzenia i Aplikacje od ich producentów. W tym celu najpóźniej, co Daty Odbioru Zasadniczego Wykonawca przedstawi Organizatorowi Postepowania zestawienie wszelkich gwarancji wystawionych przez producentów Urządzeń i Aplikacji objętych Przedmiotem Umowy oraz dokumenty tych gwarancji (karty gwarancyjne) – Gwarancja Producencka. Okres Gwarancji Producenckiej rozpoczynać się będzie w dniu dokonania Odbioru Zasadniczego. Tym samym okres wszelkich Gwarancji Producenckich nie będzie zaczynał się wcześniej niż datą podpisania przez Organizatora Postępowania Pozytywnego Protokołu Odbioru Zasadniczego.*

W związku z pytaniem numer 351 Zamawiający nie wprowadza zmian w wzorze umowy.

**Pytanie numer 352**

Dlaczego Zmawiający, poprzez brak stosownych zapisów w treści Załącznika nr 4 do SIWZ obciążył Wykonawcę odpowiedzialnością z tytułu gwarancji, rękojmi także za okoliczności i zdarzenia niezależne od Wykonawcy, a nawet zawinione przez Zamawiającego, w szczególności poprzez brak odpowiednich włączeń, co stanowi o braku ekwiwalentności świadczeń i obciąża wykonawcę w nadmierny sposób? Dlatego czy Zamawiający dopuści zmianę SIWZ poprzez dodanie zapisu, na mocy, którego ze zobowiązań gwarancyjnych, rękojmi oraz usług serwisowych zostaną wyłączone:

(i) ·Usuwanie problemów będących skutkami błędów w obsłudze lub zaniedbań ze strony Zamawiającego lub podmiotu trzeciego.

(ii) Usuwanie problemów powstałych wskutek napraw, prób napraw lub modyfikacji podejmowanych przez osoby nieupoważnione przez producenta lub wykonawcę.

(iii) ·Zmiany funkcjonowania sprzętu wykraczające poza zakres niezbędny do zapewnienia działania zgodnego z jego przeznaczeniem.

(iv) ·Usługi związane z odzyskiwaniem utraconych danych.

(v) ·Czyszczenie produktów.

(vi) ·Jakiekolwiek usługi związane z przemieszczaniem produktów, przyłączaniem, odłączaniem lub obsługą akcesoriów, elementów wyposażenia, okablowania produktów lub innych urządzeń niebędących oryginalną częścią produktów.

(vii) ·Jakiekolwiek usługi związane z rozbudową produktów lub instalacją dodatkowego wyposażenia.

(viii) Jakiekolwiek usługi związane z serwerem, a powstałe z przyczyn zewnętrznych w szczególności takich jak przerwa w dostawie energii elektrycznej, skokowe zmiany napięcia zasilania, brak właściwego uziemienia, wilgoć, awaria klimatyzacji, zalanie, powódź, wyładowanie atmosferyczne, eksplozja, pożar, działanie siły wyższej, itp.

(ix) ·Naprawa kabli, instalacji okablowania strukturalnego, części zużywających się w trakcie eksploatacji (tj. żarówki, akumulatory, klawiatury).

(x) świadczenie usług dotyczących problemów wynikających z niewdrożenia przez Zamawiającego wspieranych przez producenta wersji oprogramowania; zmian w systemie operacyjnym lub środowisku, które mają niekorzystny wpływ na produkty; zmian lub dodatków do serwera wykonanych przez strony inne niż wykonawca.

**Odpowiedź na pytanie numer 352**

(i) Jeżeli wada powstała z wyłącznej winy Zamawiającego Razem lub osób jakim Zamawiający Razem udostępnił do korzystania Przedmiot Umowy, to Wykonawca nie odpowiada z tytułu Rękojmi czy Gwarancji – w takim przypadku w zasadzie nie ma mowy o wadzie tylko o uszkodzeniu rzeczy. Żeby Wykonawca nie odpowiadał musi być zawinione działanie zamawiającego, np. uszkodzenie fizyczne urządzenia, ingerencja fizyczna w urządzenia, użytkowanie nie zgodnie z instrukcją czy przeznaczeniem – są to zasady ogólne które nie wymagają osobnego uregulowania w Umowie. Dlatego Zamawiający nie wpisuje wskazanego wyłączenia do Umowy

(ii) Oczywiście Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności z tytułu Rękojmi i Gwarancji w przypadku w zakresie usuwanie problemów powstałych wskutek napraw, prób napraw lub modyfikacji podejmowanych przez osoby nieupoważnione przez producenta lub wykonawcę. Wynika z zasad ogólnych, bowiem jest to postępowanie nie zgodne z instrukcją. Zamawiający dopisze do Gwarancji i Rękojmi, że : Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za wady będące następstwem nieuprawnionej, niezgodnej z instrukcją ingerencji w Urządzenia i Aplikacje ( w tym w kody oprogramowania) osób nieupoważnionych przez producenta Urządzenia/Aplikacji lub Wykonawcę – zmiana umowy numer 49,50.

(iii) Nie ma zgody, zmawiający może wykorzystywać sprzęt do dowolnych celów nie tylko związanych z projektem, zamawiający może instalować na sprzęcie oprogramowanie inne niż objęte zamówieniem również w okresie Rękojmi i Gwarancji i z tego tytułu w żaden sposób Zamawiający Razem nie traci uprawnień z tytułu Rękojmi czy Gwarancji

(iv) ·Jeśli utrata danych jest następstwem wady Urządzenia lub Aplikacji i w wyniku tej wady utracono dane lub ich część to usuniecie wady w ramach Rękojmi czy Gwarancji obejmuje również odzyskanie danych - tak jest w umowie, że Wykonawca odpowiada za wszelkie skutki wady, wszelkie następstwa wady, w tym nawet pośrednie następstwa. Odpowiedzialność w tym zakresie wynika również z przepisów prawa i Zamawiający nie może odpowiedzialności Wykonawcy w tym zakresie wyłączyć ani ograniczyć. Tym samym jeżeli w wyniku wady Urządzenia lub Aplikacji nastąpi konieczność odzyskiwania danych wcześniej zapisanych lub konieczność dokonywania innych operacji dotyczących danych to Wykonawca zobowiązany jest te działania zrealizować nieodpłatnie w ramach Rękojmi i Gwarancji – w tym zakresie Zamawiający nie wprowadza żadnych zmian do umowy.

(v) ·W ramach Gwarancji Wykonawca obowiązany jest dokonywać przeglądów w zakresie wymaganym przez producenta Urządzenia i w zakresie nie zbędnym do prawidłowego funkcjonowania Urządzeń i wtedy jeżeli jest to wymagane do prawidłowego ich funkcjonowania Wykonawca powinien je czyścić – celem wyeliminowania wątpliwości w tym zakresie Zamawiający wprowadził zmianę umowy numer 51 – w paragrafie 18 ust 15 umowy dodano zdanie : *Jeżeli producent Urządzenia celem zachowania jego sprawności wymaga okresowego czyszczenia Urządzania, Wykonawca obowiązany jest wykonywać te czynności w ramach Gwarancji przez cały Okres Gwarancji*

(vi) ·Zamawiający nie wprowadzi w tym zakresie żadnych zmian w Umowie. Jak zamawiający przeniesie serwery z jednej do drugiej serwerowni to nie straci uprawnień z tytułu Rękojmi czy Gwarancji. To samo dotyczy wszelkich Urządzeń czy Aplikacji objętych Przedmiotem Umowy. Fizyczne przeniesienie z jednego miejsca na inne nie ma wpływu na przysługujące Zamawiającemu razem uprawnienia. Tak samo Zamawiający nie traci uprawnień z tytułu Rękojmi jak i Gwarancji w przypadku przyłączenia czy odłączenia nowych urządzeń, zmianą okablowania, obsługą akcesoriów. Oczywiście wszystkie te działania muszą być zgodne z instrukcja obsługi Urządzeń.

(vii) Zamawiający nie wprowadzi w tym zakresie żadnych zmian w Umowie . Nie ma zgody zamawiającego na przedmiotowe ograniczenie odpowiedzialności Wykonawcy. Zamawiający dopuszcza i planuje rozbudowę macierzy, przełączników polegająca na dołożeniu nowych dysków czy półek na dyski – takie działania zamawiającego nie powodują utraty Gwarancji i Rękojmi na dostarczone Urządzenia o ile z instrukcji urządzenia i jego opisu jak i ze stanowiska producenta nie wynika, że urządzenie nie może być rozbudowywane

(viii) Jeżeli powstanie uszkodzenie serwerów lub innych Urządzeń z przyczyn zewnętrznych w szczególności takich jak przerwa w dostawie energii elektrycznej, skokowe zmiany napięcia zasilania, brak właściwego uziemienia, wilgoć, awaria klimatyzacji, zalanie, powódź, wyładowanie atmosferyczne, eksplozja, pożar, działanie siły wyższej, itp. – to są okoliczności nie zależne od Wykonawcy i wówczas Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności – jest to zasada ogólna, bowiem dostawa odpowiada za wady rzeczy, a opisane wyżej okoliczności co do zasady nie dotyczą wady tylko uszkodzenia rzeczy pod wpływem czynników zewnętrznych jakim urządzenie nie powinno być poddawane, to znaczy prawidłowa jego eksploatacja Urządzenia powinna zabezpieczać urządzenie przed przerwami w dostawie energii elektrycznej, skokowymi zmianami napięcia zasilania, brakiem właściwego uziemienia, wilgocią, awariami klimatyzacji, zalanie, powódź, wyładowanie atmosferyczne, eksplozja, pożarem. Zamawiający nie wprowadza w tym zakresie zmian w umowie, jednak potwierdza co jest zasadą ogólną że jeżeli z powodu wskazanych okoliczności nastąpi uszkodzenie rzeczy objętych Przedmiotem Umowy to Wykonawca nie ponosi w tym zakresie odpowiedzialności, chyba że zgodnie z opisem Urządzenia, jego specyfikacją miało być ono odporne na określone zdarzenia (np. spadek napięcia) a nie było , oraz za wyjątkiem przypadku gdy z instrukcji obsługi Urządzenia nie wynikała jednoznacznie że należy je zabezpieczyć przed określonymi zdarzeniami, a Wykonawca nie powiadomił Zamawiającego o konieczności przedmiotowego zabezpieczenia – to też jest zasada ogólna wynikająca z Kodeksu cywilnego. Nie można bowiem stawiać użytkownikowi (w tym przypadku Zamawiającemu Razem) zarzutu ze nie zabezpieczył rzeczy przed jakimś zjawiskiem (np. niską temperaturą) jeżeli użytkownik nie został powiadomiony o koniczności takiego zabezpieczenia. Stąd też obowiązkiem Wykonawcy jest dostarczenie instrukcji eksploatacji wszelkich Urządzeń w języku polskim.

W zakresie przedmiotowego pytania Zamawiający nie wprowadza zmian w umowie

(ix) Zamawiający nie wprowadzi ograniczenia odpowiedzialności w tym zakresie. Wykonawca obowiązany jest użyć do wykonania Przedmiotu Umowy takich elementów które się nie zużywają albo ich zużywanie się nie powoduje utraty ich pierwotnych właściwości. Dlaczego klawiatura ma się zużyć ? Również naprawa kabli, instalacji okablowania strukturalnego nie wyłączona z Rękojmi i Gwarancji.

W zakresie przedmiotowego pytania Zamawiający nie wprowadza zmian w umowie

(x) Wykonawca z wyjątkiem systemów operacyjnych ma zawsze dostarczać upgrade Aplikacji i oprogramowanie Urządzeń do najnowszej wersji, a jeżeli te wersje wymagają upgrade systemów operacyjnych które nie są objęte aktualizacją do najnowszej wersji to wykonawca musi dokonać aktualizacji upgrade systemu operacyjnego. Czyli co do zasady Zamawiający nie wymaga upgrade systemów operacyjnych. Ale jeżyli upgrade Aplikacji/Urzdzeń będących wykonaniem Przedmiotu Umowy do swego prawidłowego funkcjonowania wymagają upgrade systemów operacyjnych to Wykonawca musi zaktualizować również systemy operacyjne

W zakresie przedmiotowego pytania Zamawiający nie wprowadza zmian w umowie

**Pytanie numer 353**

W jaki sposób i w jakim zakresie, w tym na podstawie, jakich przesłanek, Zamawiający ustalił zakres odpowiedzialności Wykonawcy oraz ewentualnej poniesionej przez siebie szkody w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy przez Wykonawcę, gdyż:

(i) ·§ 19 ust. 16 Załącznika nr 4 do SIWZ przewiduje odpowiedzialność Wykonawcy za odstąpienie od umowy przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy i prawo do naliczenia kary umownej, w wysokości 50% wartości Wynagrodzenia, a jednocześnie Zamawiający nie dał analogicznego prawa do naliczenia kary umownej przez Wykonawcę w przypadku odstąpienia od umowy przez Wykonawcę z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego. Zatem czy Zamawiający zmieni to postanowienie, poprzez określenie odpowiedzialności, w tym kary umownej za odstąpienie Wykonawcy od umowy za okoliczności przez niego zawinione oraz doda zapis o prawie Wykonawcy do naliczenia kary umownej wobec Zamawiającego za odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego;

(ii) §19 Załącznika nr 4 do SIWZ przewiduję karę umowną za opóźnienia. Czy Zamawiający ograniczy możliwość naliczania kar umownych do zwłoki, a nie do opóźnienia w stosunku do terminu określonego w umowie?

(iii) Załącznik nr 4 do SIWZ nie ogranicza odpowiedzialności Wykonawcy i nakłada na niego ewentualne ciężary przewyższające możliwe do uzyskania wynagrodzenie oraz wartość realnej szkody Zamawiającego? Dlatego czy Zamawiający dopuści umowę z Wykonawcą poprzez dodanie postanowienia, z którego wynikało będzie, iż całkowita odpowiedzialność Wykonawcy z tyłu Umowy zostanie ograniczona do wartości 100% wynagrodzenia netto, a z tytułu kar umownych do wartości 20% wynagrodzenia netto, co stanowić będzie o ekwiwalentności świadczeń stron oraz jest standardowym postanowieniem umownym w tego typu umowach?

(iv) Załącznik nr 4 do SIWZ nie zawiera postanowienia ograniczającego odpowiedzialność Wykonawcy w zakresie utraconych przez Zamawiającego korzyści, co stanowi nieproporcjonalne zobowiązanie Wykonawcy. Dlatego czy Zamawiający dopuści umowę z Wykonawcą poprzez dodanie postanowienia, z którego wynikało będzie, iż Zamawiający nie będzie miał prawa dochodzenia utraconych korzyści.

**Odpowiedź na pytanie numer 353**

Nie – Zamawiający nie zmieni postanowień umowy, poprzez określenie odpowiedzialności, w tym kary umownej za odstąpienie Wykonawcy od umowy za okoliczności przez niego zawinione oraz doda zapis o prawie Wykonawcy do naliczenia kary umownej wobec Zamawiającego za odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego;

Świadczeniem Zamawiającego Razem wobec Wykonawcy jest Wynagrodzenie. Jest świadczenie pieniężne. W przypadku opóźnienia w spełnieniu świadczenia pieniężnego naliczane są odsetki a nieustanawiane kary umowne. Wskazany § 19 ust. 16 dotyczy kary umownej w przypadku odstąpienie od Umowy przez Zamawiającego Razem jak i przez Wykonawcę z powodu okoliczności, z przyczyn, za jakie Wykonawca ponosi odpowiedzialność. Przyczyną taką jest niewłaściwe spełnienie świadczenia niepieniężnego, do jakiego zobowiązany na podstawie Umowy jest Wykonawca. Nie ma okoliczności leżących po stronie Zamawiającego Razem, które by uzasadniały odstąpienie od Umowy przez Wykonawcę z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego. Dlatego Zamawiający Razem nie przewidział kary umownej za odstąpienie od Umowy przez Wykonawcę z przyczyn lezących po stronie Zamawiającego Razem.

(ii) – Nie, Zamawiający nie ograniczy możliwość naliczania kar umownych do zwłoki. Wykonawca ponosi odpowiedzialność z tytułu opóźnienia. Jednocześnie Umowa zwalania Wykonawcę z odpowiedzialności z tytułu opóźnienia, gdy opóźnienie to wywołane zostało przez Zamawiającego (Zamawiającego Razem) lub Organizatora Postępowania. Zagadnienie to było już przedmiotem odpowiedzi Zamawiającego 310. Zamawiający Razem nie wyraża zgody na zmianę pojęcia „opóźnienie” na pojęcie „zwłoka”. Słowo opóźnienie zostało umyślenie użyte w tej części Umowy. Zapis ten wprowadzony został celowo, rozszerzając zakres odpowiedzialności Wykonawcy. Odpowiedzialność w zakresie zachowania terminów określonych w Umowie, co najmniej częściowo na zasadzie odpowiedzialności Wykonawcy opartej na zasadzie ryzyka. Innymi słowy zamówienie (Przedmiot Umowy) zawiera również takie zobowiązania Wykonawcy w przypadku, których niespełnienia, to jest w przypadku ich niewykonania lub nienależytego wykonania, Wykonawca ponosi odpowiedzialność wobec Zamawiającego nawet, jeżeli wykaże, że dołożył najwyższej staranności. Innymi słowy wykazanie przez Wykonawcę najwyższej staranności nie zwalania Wykonawcę z odpowiedzialności z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania poszczególnych obowiązków umownych. Zgodnie z art. 473 ust.1 Kodeksu cywilnego dłużnik może przez umowę przyjąć odpowiedzialność za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania z powodu oznaczonych okoliczności, za które z mocy ustawy odpowiedzialności nie ponosi. W jakich przypadkach Wykonawca ponosi rozszerzona odpowiedzialność wynika z Umowy. Rozszerzona odpowiedzialność Wykonawcy jest w przypadku niedochowania terminów z tytuły realizacji poszczególnych dostaw – stąd opóźnienie a nie zwłoka. Z Umowy wynika, że Wykonawca zobowiązany jest do zapłacenia kar umownych z tytułu opóźnienia a nie z tytułu zwłoki. Jednocześnie Umowa w sposób jednoznaczny zabezpiecza interesy Wykonawcy dotyczące sytuacji, gdy nieterminowe zrealizowanie dostaw miałby być konsekwencją działania lub zaniechania Zamawiającego Razem, a tym samym któregokolwiek z Zamawiających Indywidualnych lub Organizatora Postępowania. Zgodnie, bowiem z § 19 ust. 14 i 15 - „Ilekroć w niniejszym paragrafie Umowy jest mowa o opóźnieniu w zakresie obowiązków Wykonawcy, kary umowne za opóźnienie nie będą naliczane za okres (dni) w sytuacji, gdy opóźnienie Wykonawcy spowodowane było działaniem lub zaniechaniem Zamawiającego Razem lub Organizatora Postępowania. Tym samym z tytułu nieterminowej realizacji obowiązków Wykonawcy, za które przewidziane zostały kary umowne z tytułu opóźnienia, Wykonawca zobowiązany będzie do ich zapłaty nawet, jeżeli nie poniósł winy w wystąpieniu opóźnienia uprawniającego Organizatora Postępowania do naliczenia kar umownych z zastrzeżeniem, to jest za wyjątkiem sytuacji, gdy brak winy Wykonawcy związany będzie z winą Zamawiającego Razem lub Organizatora Postępowania. Innymi słowy tylko wina Zamawiającego Razem lub Organizatora Postępowania zwalania Wykonawcę z odpowiedzialności z tytułu niedochowania terminów realizacji poszczególnych zadań objętych Umową, za naruszenie, których w Umowie przewidziane zostały kary umowne, przy czym wina Zamawiającego Razem rozpatrywana jest wyłącznie, jako wina poszczególnych Zamawiających Indywidualnych”. „W przypadkach, w których niedochowanie terminów realizacji poszczególnych zadań objętych Umową spowodowane było zarówno zawinionym działaniem Zamawiającego Razem lub Organizatora Postępowania jak i działaniem Wykonawcy, to jest do powstania opóźnienia przyczyniły się obie Strony Umowy, kara umowna z tytułu opóźnienia zostanie obniżona w stosunku, w jakim działanie lub zaniechanie Zamawiającego Razem lub Organizatora Postępowania, do jakiego był on obowiązany przyczyniło się do powstania opóźnienia. Tak samo w przypadku, gdy działanie lub zaniechanie Zamawiającego Razem lub Organizatora Postępowania tylko częściowo przyczyniło się do powstania opóźnienia, kara umowna z tytułu opóźnienia zostanie obniżona w stosunku, w jakim działanie lub zaniechanie Zamawiającego Razem lub Organizatora Postępowania, do jakiego był on obowiązany przyczyniło się do powstania opóźnienia.”

(iii) – Nie, Zamawiający nie wprowadzi zapisów do Umowy na podstawie, których całkowita odpowiedzialność Wykonawcy z tyłu Umowy zostanie ograniczona do wartości 100% wynagrodzenia netto, a z tytułu kar umownych do wartości 20% wynagrodzenia netto. Po pierwsze byłoby to działania ewidentnie na szkodę Zamawiającego Razem. Przepisy prawa nie ograniczają odpowiedzialności sprzedawcy rzeczy czy oprogramowania do wartości dostarczonych rzeczy. Również odpowiedzialność z tytułu kar umownych do wysokości 20 % wynagrodzenia netto jest niedopuszczalnym ograniczeniem odpowiedzialności powodującym, że przewidziane w umowie kary umowne w ogóle nie spełniają swojej funkcji. Przedmiot Umowy jest skomplikowany a wykorzystywany będzie do realizacji usług, gdzie są dane wrażliwe a od ich prawidłowej realizacji zależeć może drowie i życie nieograniczonej liczby osób. Nadto przedmiotowe zamówienie jest elementem większej całości obejmującej, co najmniej cały Projekt a docelowo jeszcze większego systemu przechowywania, przetwarzania i przesyłania danych pacjentów, który docelowo ma funkcjonować w całej Polsce. Nietrudno sobie wyobrazić, że wadliwość Urządzeń i Aplikacji objętych Przedmiotem Umowy może generować u Zamawiającego Razem szkody, obejmujące straty i utracone korzyści w sposób zdecydowany przewyższające wartość Urządzeń i Aplikacji. Jest to bardzo „poważne” zamówienie a wskazana propozycja ograniczenia odpowiedzialności Wykonawcy jest absolutnie niedopuszczalna. Celem Zamawiającego Razem, a tym samym poszczególnych Zamawiających Indywidualnych nie jest „zarabianie” na odpowiedzialności Wykonawcy, czy na karach umownych. Celem Zamawiającego Razem jest uzyskanie Urządzeń i Aplikacji najwyższej, jakości które najpełniej spełniać będą oczekiwania i potrzeby Zamawiającego Razem w zakresie realizacji Projektu i celów tego Projektu. Przyjęcie proponowanego rozwiązania o ograniczeniu odpowiedzialności Wykonawcy do wartości Urządzeń i Aplikacji preferowałoby w postępowaniu wykonawców nieodpowiedzialnych, którzy składając swoją ofertę z góry wiedzieliby, że w najgorszym przypadku nic nie zarobią. Tym czasem w tak poważnym postępowaniu Wykonawca powinien liczyć się z tym, do czego dostarczane przez niego Urządzenia i Aplikacje będą wykorzystywane a co się z tym wiąże, że wadliwość dostarczonych rzeczy i praw (Urządzeń i Aplikacji) może i to bardzo łatwo generować szkody przewyższające wartością wartość samych Aplikacji i Urządzeń.

Tym samym Zamawiający w żaden sposób nie wprowadzi ograniczenia odpowiedzialności Wykonawcy, iż całkowita odpowiedzialność Wykonawcy z tyłu Umowy zostanie ograniczona do wartości 100% wynagrodzenia netto, a z tytułu kar umownych do wartości 20% wynagrodzenia netto. Umowa nie przewiduje górnej granicy kar umownych i to nie będzie w Umowie zmieniane. Umowa nie przewiduje ograniczenia odpowiedzialności Wykonawcy do wartości 100% wynagrodzenia netto i to nie będzie w Umowie zmieniane.

Jednocześnie Zamawiający z całą stanowczością podkreśla, że brak w Umowie wskazanych ograniczeń odpowiedzialności Wykonawcy, w żaden sposób nie powoduje, że świadczenia stron są nieekwiwalentne. Nieprawdą jest też to, że wskazane ograniczenia odpowiedzialności, o jakie wnioskuje Wykonawca są standardowymi rozwiązaniami w umowach tego typu. Wprowadzenie takiego ograniczenia jest jednostronnie korzystne tylko dla Wykonawcy a dla Zamawiającego jest jednoznacznie niekorzystne. Tam gdzie Zamawiającym są podmioty sfery finansów publicznych czy podmiotu działające w służbie zdrowia ograniczenie takie jest w ogóle niedopuszczalne.

Zagadnienie to było również przedmiotem odpowiedzi na pytanie numer 317.

(iv) Zamawiający nie usunie ust. 49 paragrafu 17, który to ustęp przed zmianą siwz miał numer 44. Zgodnie z § 17 ust. 49 *Wykonawca ponosi pełną, nieograniczoną odpowiedzialność z tytułu wszelkich strat i kosztów poniesionych przez Zamawiającego Razem z tytułu wystąpienia wad Przedmiotu Umowy. Tym samym odpowiedzialność Wykonawcy wobec Zamawiającego Razem obejmuje zawsze obok konieczności usunięcia stwierdzonej wady lub pokrycia kosztów jej usunięcia poniesionych przez Zamawiającego Razem obowiązek pokrycia wszelkich kosztów i strat, w tym utraconych korzyści, będących bezpośrednim lub pośrednim następstwem wad Przedmiotu Umowy. Dotyczy to również obowiązku zwrotu lub nieotrzymania przez Zamawiającego Razem całości lub części dofinasowania Projektu.* Zamawiający nie zmieni tego zapisu Umowy. Nie usunięcie wad w ramach rękojmi czy gwarancji stanowi zawsze nieprawidłowe wykonanie umowy. Zgodnie z art. 471 K.c. dłużnik zobowiązany jest do naprawienie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania, chyba, że niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania jest następstwem okoliczności, za jakie dłużnik odpowiedzialności nie ponosi. Szkoda zgodnie z przepisami K.c. obejmuje rzeczywiste straty jak i utracone korzyści. Zamawiający wprowadzając zapis umowny § 17 ust. 44 ( po zmianach umowy w zakresie § 17 jest to obecnie ust. 49) odwołał się do ogólnych reguł. Gdyby tego zapisu Umowy w ogóle by nie było Wykonawca na zasadach ogólnych ponosiłby odpowiedzialność z tytułu nienależytego wykonania Umowy, jakim bez wątpienia jest niewykonanie lub nienależyte wykonanie obowiązków sprzedawcy z tytułu rękojmi czy gwarancji. Wprowadzenie zapisu proponowanego przez Wykonawcę w istocie oznaczałoby dobrowolne ograniczenie przez Zamawiającego przysługujących mu praw z mocy ustawy. Zamawiający nie może tego uczynić.

**Pytanie numer 354**

Dlaczego Zamawiający w Załączniku nr 4 z do SIWZ przewiduje prawo do potrącania kar umownych z wynagrodzenia Wykonawcy, co stanowi o braku podstawowej ekwiwalentności umowy. Czy Zamawiający wykreśli przedmiotowe postanowieni i doda, że Zamawiający nie może potrącą kar umownych z wynagrodzenia Wykonawcy?

**Odpowiedź na pytanie numer 354**

Zamawiający nie wykreśli zapisów umowy dotyczących możliwości potrącenia kar umownych z Wynagrodzenia. Zamawiający nie doda do Umowy zapisu wnioskowanego w pytaniu. Rozwiązania umowne w tym zakresie pozostają bez zmian. Zamawiający podkreśla, że wskazane rozwiązanie umowne nie w żaden sposób nie narusza ekwiwalentności umowy i standardowym rozwiązaniem w umowach, w jakich przewidziano kary umowne a zwłaszcza w umowach realizowanych w systemie zamówień publicznych. Zamawiającym są podmioty publiczne (Zamawiający Razem), wobec którego ryzyko niewypłacalności jest bardzo niskie. Tym samym w sytuacji, gdy Wykonawca nie będzie się zgadzał z karą umowną, jaką zostanie obciążony przez Zamawiającego Razem i wystąpi na drogę postępowania sądowego i uzyska korzystne dla siebie rozstrzygnięcie nie będzie miał problemów w egzekucją należnej części wynagrodzenia, jakie nie została Wykonawcy zapłacona wskutek pomniejszenia Wynagrodzenia o kary umowne. W odwrotnej sytuacji pozycja Zamawiającego nie jest już tak korzystna. Zamawiający nie wie, kto będzie Wykonawcą i zawsze występuje ryzyko, że w przypadku zapłaty całości wynagrodzenia będą problemy z wyegzekwowaniem od Wykonawcy należnych Zamawiającemu kar umownych. Nadto, jako, że Wynagrodzenie jest płatne jednorazowo po podpisaniu przez Organizatora Postępowania Pozytywnego Protokołu Odbioru Zasadniczego ewentualne potrącenie kar umownych dotyczy w praktyce tylko kar umownych związanych z realizacją samych dostaw, a potracenie to nie dotyczy kar umownych związanych z wykonywaniem obowiązków Wykonawcy w zakresie rękojmi czy gwarancji, które realizowane będą już po wskazanym odbiorze (po Odbiorze Zasadniczym)

Przedmiotowe pytanie było już wyjaśniane przez Zamawiającego 31.03.18 R. – odpowiedź na pytanie numer 301.

**Pytanie numer 355**

Prosimy o potwierdzenie interpretacji wykonawcy, że w celu spełnienia warunku udziału w postępowaniu opisanego w pkt. 3.1.1. SIWZ, zgodnie z jego literalnym brzmieniem, Wykonawca może przedstawić Zamawiającemu więcej niż jedną dostawę sprzętu informatycznego wykonaną na rzecz różnych podmiotów, których łączna wartość przekroczy 10 000 000 zł brutto.

**Odpowiedź na pytanie numer 355**

Tak, interpretacja jest prawidłowa. Na łączną wartość 10 000 000 zł brutto. Oznacza sumę pojedynczych wartości.

**Pytanie numer 357**

DOTYCZY UMOWY - Załącznik nr 4 do siwz

Charakter przedmiotu umowy sprawia, iż zarówno podczas realizacji prac instalacyjnych i konfiguracyjnych, jak i podczas późniejszego serwisowania owych urządzeń, Wykonawca będzie miał dostęp do informacji na nich zapisanych, w szczególności do danych osobowych. W związku z tym zwracamy się z wnioskiem do Zamawiającego o udostępnienie już na obecnym etapie wzoru umowy o powierzenie przetwarzania danych osobowych, w stosunku, do których Zamawiający jest administratorem. Sygnalizujemy, iż udostępnienie owego dokumentu na obecnym etapie jest konieczne, gdyż warunkuje możliwość pełnego określenia ryzyk związanych z realizacją umowy, a w konsekwencji także przedstawienie korzystniejszej dla Zamawiającego oferty.

**Odpowiedź na pytanie numer 357**

Zamawiający nie udostępni wzorów umowy o powierzenie przetwarzania danych osobowych, w stosunku, do których Zamawiający Razem jest administratorem danych osobowych. Wykonawca wie, że Przedmiot Umowy dotyczy Urządzeń i Aplikacji, które wykorzystywane będą do świadczenie usług, które wykorzystywać będą dane pacjentów, więc dane o najwyższym wymaganym poziomie bezpieczeństwa.

**Pytanie numer 358**

DOTYCZY UMOWY - Załącznik nr 4 do siwz

Zwracamy się z wnioskiem o wyjaśnienie, czy ilekroć Umowa przyznaje uprawnienie Zamawiającym Razem, oznacza to, iż odpowiednie oświadczenie woli (bądź, gdy jest to wymagane oświadczenie wiedzy) składa Organizator Postępowania. Na ową interpretację wskazywałaby definicja pojęć „Zamawiający Razem”, a także „Organizator Postępowania”, a także treść § 1. ust. 8 oraz § 11 Umowy. Innymi słowy, pytanie ma na celu wyjaśnienie, czy Umowa przewiduje jakiegokolwiek sytuacje, w których dla skuteczności danego oświadczenia woli lub wiedzy wymagane jest złożenie odpowiednich oświadczeń przez każdego z Zamawiających Indywidualnych.

**Odpowiedź na pytanie numer 358**

Nie – Umowa nie przewiduje takich sytuacji. Żaden z Zamawiających Indywidulanych nie musi składać żadnego oświadczenia woli czy nawet oświadczenia wiedzy w zakresie jakichkolwiek praw i obowiązków Wykonawcy związanych z realizacją Umowy. Każdy z Zamawiających Indywidualnych, tym samym wszyscy Zamawiający Indywidualni, upoważnili Organizatora Postępowania do dokonywania wszelkich czynności związanych z zawarciem i realizacją Umowy na wszelkich jej etapach. Tym samym Organizator Postępowania uprawniony jest na zasadzie wyłączności do dokonywania wszelkich czynności w imieniu Zamawiającego Razem zarówno na etapie realizacji poszczególnych Dostaw Indywidualnych, wszelkich odbiorów przewidzianych w Umowie, jak i w okresie obowiązywania Rękojmi i Gwarancji.

Powyższe najwyraźniej wynika z § 11 ust 1,2,3,6 – Zgodnie z wskazanymi zapisami Umowy - Organizator Postępowania przez cały okres realizacji Umowy, co obejmuje również okres przypadający po realizacji ostatniej Dostawy Indywidualnej, gdzie realizowane są między innymi uprawnienia z tytułu Rękojmi i Gwarancji oraz z tytułu zabezpieczenia prawidłowej realizacji Umowy w sposób wyłączny reprezentuje wobec Wykonawcy Zamawiającego Razem (tym samym wszystkich Zamawiających Indywidualnych). Organizator Postępowania działając w imieniu i na rzecz Zamawiającego Razem, działa w imieniu i na rzecz wszystkich poszczególnych Zamawiających Indywidualnych. Ilekroć w Umowie jest mowa o stanowisku, uprawnieniu lub działaniu któregokolwiek Zamawiającego Indywidualnego lub Zamawiającego Razem, owe stanowisko, uprawnienie lub działania wobec Wykonawcy podejmuje wyłącznie Organizator Postępowania działający zawsze w imieniu i na rzecz Zamawiającego Razem, a tym samym Zamawiającego Indywidualnego, którego wskazane stanowisko, uprawnienie lub działanie dotyczy. Ilekroć w Umowie jest mowa o jakimkolwiek uzgodnieniu pomiędzy Wykonawcą a Zamawiającym Razem, lub ilekroć w Umowie jest mowa o jakimkolwiek uzgodnieniu pomiędzy Wykonawcą a którymkolwiek Zamawiającym Indywidualnym, należy to zawsze rozumieć, jako uzgodnienie pomiędzy Wykonawcą a Organizatorem Postępowania działającym w imieniu i na rzecz Zamawiającego Razem a tym samym każdego z Zamawiających Indywidualnych. Ilekroć w Umowie jest mowa o Organizatorze Postępowania z jednoczesnym wskazaniem, że działa on w imieniu i na rzecz Zamawiającego Razem czy Zamawiających Indywidualnych (jednego, niektórych z nich lub wszystkich) lub bez jednoczesnego wskazania, że działa on w imieniu i na rzecz Zamawiającego Razem czy Zamawiających Indywidualnych (jednego, niektórych z nich lub wszystkich) zawsze należy to rozumieć i interpretować, że Organizator Postepowania działa w imieniu i na rzecz Zamawiającego Razem to jest Zamawiających Indywidualnych (jednego, niektórych z nich lub wszystkich), za wyjątkiem przypadku, gdy Organizator Postępowania działa w imieniu Województwa Wielkopolskiego, co dotyczy tylko zagadnień związanych z przejęciem przez Województwo Wielkopolskie zobowiązania do zapłaty Wynagrodzenia.

**Pytanie numer 359**

DOTYCZY UMOWY - Załącznik nr 4 do siwz

Zwracamy uwagę, iż Umowa nie zawiera postanowień dotyczących praw autorskich do dokumentacji projektowej i powykonawczej. W związku z tym zwracamy się z wnioskiem o ich zamieszczenie w Umowie.

**Odpowiedź na pytanie numer 359**

Zamawiający uwzględnia ten postulat – zmiana umowy numer 40. W § 6 dodaje się ust 21-27 o następującej treści:

1. *Wykonawca oświadcza, że przysługują mu wyłączne i nieograniczone autorskie prawa majątkowe do dokumentacji Projekt Wykonawczy Całość Wstępny, Projekt Wykonawczy Całość, Harmonogram Wstępny, Harmonogram - powstałej w wykonaniu Umowy.*
2. *W ramach Wynagrodzenia Wykonawca przenosi na Zamawiającego Razem:*
3. *Całość autorskich praw majątkowych do dokumentacji, o jakiej mowa w ust. 21 niniejszego paragrafu, bez ograniczeń terytorialnych i czasowych, na wszystkich znanych polach eksploatacji, a w szczególności:*
4. *W zakresie utrwalania i zwielokrotniania – wytwarzania dowolną techniką egzemplarzy dokumentacji, w tym techniką drukarską, reprograficzną, zapisu magnetycznego oraz techniką cyfrową, a także do wprowadzania dokumentacji do pamięci komputera;*
5. *W zakresie obrotu oryginałem dokumentacji albo egzemplarzami, na których Dokumentację utrwalono – wprowadzania do obrotu, użyczania, najmu lub dzierżawy oryginału albo egzemplarzy;*
6. *W zakresie rozpowszechniania dokumentacji w sposób inny niż określony w punkcie (ii) – publicznego wykonania, wystawienia, wyświetlenia, a także publicznego udostępniania ww. utworu w taki sposób, aby każdy mógł mieć do niego dostęp w miejscu i w czasie przez siebie wybranym, w tym poprzez udostępnianie go w sieci Internet;*
7. *Wyłączne prawa do rozpowszechniania (w tym rozporządzania i korzystania) oraz zezwalania na rozpowszechnianie wszelkich opracowań dokumentacji, a w szczególności jej adaptacji lub przeróbek, a nadto prawa do wykorzystania fragmentów (elementów) dokumentacji w innych utworach;*
8. *Prawo do wykonywania opracowań, w rozumieniu przepisu art. 2 Prawa autorskiego, dokumentacji. Wykonawca zezwala Zamawiającemu Razem na wykonywanie praw zależnych do dokumentacji, a także upoważnia Zamawiającego Razem do wykonywania oraz zezwalania na wykonywanie w stosunku do niej praw zależnych, na polach eksploatacji określonych w niniejszym paragrafie.*
9. *Autorskie prawa majątkowe, o których mowa w niniejszym paragrafie, przechodzą na Zamawiającego Razem z chwilą akceptacji przez Organizatora Postępowania działającego w imieniu i na rzecz Zamawiającego Razem Projektu Wykonawczego Całość Wstępny / Harmonogramu Wstępnego lub z chwilą, gdy Organizator Postępowania, zgodnie z warunkami Umowy, odmawiając akceptacji wskazanych dokumentów przejmuje do samodzielnego opracowania lub poprawienia, wskutek czego powstaje wiążący Wykonawcę Projekt Wykonawczy Całość lub Harmonogram.*
10. *W przypadku wystąpienia przez osoby trzecie z roszczeniami wobec Zamawiającego Razem z tytułu naruszenia ich praw autorskich w związku z korzystaniem przez Zamawiającego Razem, zgodnie z postanowieniami Umowy, z utworów wskazanych w ust. 21 powyżej, do których przeniesiono prawa autorskie zgodnie z postanowieniami niniejszego paragrafu, Wykonawca zobowiązuje się ponieść wyłączną odpowiedzialność, a także zaspokoić roszczenia osób trzecich, których prawa zostały naruszone.*
11. *Wykonawca ponosi pełną odpowiedzialność za ewentualne naruszenie patentów, znaków handlowych, marek lub innych dóbr chronionych zgodnie z przepisami polskiego prawa, zaś w przypadku ich naruszenia jest zobowiązany do niezwłocznego naprawienia wszystkich wyrządzonych szkód i celem wyjaśnienia wszelkich wątpliwości zwalnia w tym zakresie Zamawiającego z wszelkiej odpowiedzialności wobec osób trzecich przyjmując tę odpowiedzialność wyłącznie na siebie.*
12. *Wykonawca uwalnia Zamawiającego i przejmuje na siebie wszelkie ewentualne roszczenia i żądania osób trzecich spowodowanych naruszeniem przez Wykonawcę praw własności, patentów, znaków firmowych, projektów przemysłowych, oprogramowania i własności intelektualnej oraz uwalnia Zamawiającego od roszczeń postępowań sądowych, szkód i wydatków, jakie mogą powstać w związku z niniejszym.*
13. *W przypadku, gdy prawa autorskie majątkowe do dokumentacji lub oprogramowania (Aplikacji) przysługują podmiotowi trzeciemu i w związku z tym Wykonawca może jednie zapewnić Zamawiającemu udzielenie licencji na zasadach określonych przez ten podmiot lub sublicencji na zasadach określonych przez ten podmiot, udzielenie licencji lub sublicencji następuje wraz z dokonaniem odbioru (podpisaniem protokołu odbioru) tej części Przedmiotu Umowy w ramach, której Wykonawca zobowiązany był zapewnić udzielenie licencji lub sublicencji przez podmiot trzeci.*

**Pytanie numer 360**

DOTYCZY UMOWY - Załącznik nr 4 do siwz

Czy Zamawiający potwierdza, iż w zakresie nieuregulowanym postanowieniami SIWZ, OPZ bądź Umową, dopuści zapewnienie przez Wykonawcę licencji na standardowych warunkach producenta.

**Odpowiedź na pytanie numer 360**

Zamawiający w siwz, OPZ, Umowie określił swoje wymagania w zakresie wszelkich licencji objętych Przedmiotem Umowy. W zakresie nieuregulowanym postanowieniami SIWZ, OPZ bądź Umową, Zamawiający dopuści zapewnienie przez Wykonawcę licencji na standardowych warunkach producenta, zawsze jednak pod warunkiem, że licencje umożliwiają realizację celu Umowy i celu Projektu i nie stanowią ograniczenia w realizacji tych celów.

**Pytanie numer 361**

Dot. definicji pojęcia „APLIKACJE”: Zwracamy się z wnioskiem o wyjaśnienie, co należy rozumieć poprzez „Licencje terminalowe” oraz „Licencje dostępowe”.

**Odpowiedź na pytanie numer 361**

Zamawiający wyjaśnia, że poprzez „Licencje terminalowe” oraz „Licencje dostępowe” należy rozumieć licencje opisane w załącznikach nr 26 i 27 do OPZ.

**Pytanie numer 362**

dot. § 21. UMOWY:

Zwracamy uwagę, iż § 21 oraz § 26 regulują ten sam zakres praw i o obowiązków Stron, stanowiąc zbędne powtórzenie, stąd zwracamy się z pytaniem, czy Zamawiający dopuści wykreślenie jednego z nich, w szczególności § 21. Należy, bowiem zauważyć, iż § 21 Umowy zawiera w znacznym stopniu powtórzenie postanowień dot. obowiązku utrzymania w poufności informacji Zamawiającego, do których dostęp Wykonawca uzyskał w związku z realizacją Umowy, a o których mowa w § 26 Umowy. Wykreślenie z Umowy § 21 przy jednoczesnym pozostawieniu § 26 motywujemy szerszym ujęciem zakresu przedmiotowego obowiązku w drugim z nich, który obejmuje również informacje ujawnione przez Wykonawcę Zamawiającemu.

**Odpowiedź na pytanie numer 362**

Rzeczywiście opisane zagadnienie poufności regulowane było w dwóch paragrafach. W tym zakresie dokona została zmiana wzoru umowy numer 7, w wyniku, której paragraf 21 wzoru umowy dotyczy obecnie wyłącznie zagadnienia siły wyższej a zagadnienie poufności i tajemny zawarte jest tylko w paragrafie 26 wzoru umowy. W wskazanym paragrafie 26 zagadnienie tajemnicy i poufności regulowane jest w sposób kompleksowy. Zagadnienie to było przedmiotem odpowiedzi numer 274. Zamawiający uwzględnił wniosek Wykonawcy, poprzez wykreślenie zagadnienia poufności i tajemnicy z paragrafu 21, pozostawiając to zagadnienie jedynie w paragrafie 26. Jednolity wzór umowy zamieszczony 31.03.2018 r. uwzględnia w całości wskazaną zmianę.

**Pytanie numer 363**

dot. § 26. UST. 1 LIT. A) UMOWY:

Postanowienie to wyłącza spod obowiązku zachowania w tajemnicy wszelkie informacje, uzyskane w związku z realizacją umowy, jeżeli w dniu ich ujawnienia były one powszechnie znane bez zawinionego przyczynienia się Wykonawcy do ich ujawnienia.

Mając to na uwadze, zwracamy uwagę na nieobjęcie tym wyłączeniem tych informacji, które stały się powszechnie znane po dniu ich ujawnienia Wykonawcy, a które stały się powszechnie znane bez jego zawinionego przyczynienia, co prowadzi do sytuacji, w której Wykonawca będąc w świetle umowy nadal zobowiązanym do utrzymywania danych informacji w tajemnicy, podczas gdy pozostałe podmioty na rynku będą mogły nią swobodnie dysponować.

W konsekwencji, zwracamy się z wnioskiem o zmianę brzmienia § 26 ust. 1 lit. a na następujące:

„w dniu ich ujawnienia były powszechnie znane lub stały się takimi w późniejszym okresie – bez zawinionego przyczynienia się Wykonawcy do ich ujawnienia.”

**Odpowiedź na pytanie numer 363**

Zamawiający uwzględni wniosek Wykonawcy – zmiana umowy numer 39

**Pytanie numer 364**

dot. § 13 UST. 26 UMOWY:

Zamawiający wymaga, by wszystkie faktury sprzedaży wystawione na wszystkich Zamawiających Indywidualnych będą miały tę samą datę wystawienia i ten sam termin zapłaty. Biorąc pod uwagę, iż termin wystawienia faktury określają bezwzględnie obowiązujące przepisy ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz.U. z 2017 r., poz. 1221 – tj.) – art. 106i tej ustawy, a dostawy i usługi siłą rzeczy nie będą mogły zostać zrealizowane w jednym momencie, zwracamy się o wykreślenie §13 ust. 26 Umowy, jako niezgodnego z prawem.

**Odpowiedź na pytanie numer 364**

Zgodnie z art. 106 i ust 1 powołanej w pytaniu ustawy o vat - fakturę wystawia się nie później niż 15. dnia miesiąca następującego po miesiącu, w którym dokonano dostawy towaru lub wykonano usługę, z zastrzeżeniem ust. 2-8. Umowa nie przewiduje odbioru poszczególnych Dostaw Indywidualnych, jako podstawy do wystawienie faktury. Odbiór poszczególnych Dostaw Indywidualnych, jako Odbiór Wstępny Indywidualny jest warunkiem koniecznym i elementem Odbioru Zasadniczego, który z kolei obejmuje cały Przedmiot Umowy będący jedną funkcjonalną całością. Nabywców jest wielu, ale każdy z nich kupuje element całości, jakim jest system informatyczny, który będzie świadczył usługi przewidziane w Projekcie. Warunkiem otrzymania przez Wykonawcę całości Wynagrodzenia jest podpisanie przez Organizatora Postępowania protokołu potwierdzającego realizację wszystkich obowiązków umownych Wykonawcy w zakresie dostaw realizowanych do wszystkich Zamawiających Indywidualnych. Skoro jeden odbiór a tym samym jeden protokół odbiory, to jest Protokół Odbioru Zasadniczego potwierdzający realizację całości Przedmiotu Umowy, to dopiero po tym odbiorze wykonawca może wystawić fakturę sprzedaży. Skoro jest jeden wykonawca a wielu nabywców (wielu Zamawiających Indywidualnych) to faktury muszą być wystawione na poszczególnych Zamawiających Indywidualnych. Nie ma powodu ani uzasadnienia by Wykonawca faktury na poszczególnych Zamawiających Indywidualnych wystawiał w różnych terminach. Skoro zakończenie Odbioru Zasadniczego dokonywane jest z konkretna datą, to data ta w takim samym stopniu odnosi się do wszystkich Zamawiających Indywidualnych, a wskazany Odbiór w stosunku do wszystkich Zamawiających Indywidualnych potwierdza to samo, a mianowicie, że przypadająca na danego Zamawiającego Indywidualnego część Przedmiotu Umowy została zrealizowana prawidłowo. Stąd uzasadnienie by faktury sprzedaży na wszystkich Zamawiających Indywidualnych wystawione zostały jednego dnia i miały taki sam termin zapłaty. Nie ma żadnych technicznych ograniczeń w wystawieniu jednego dnia przez Wykonawcę faktur sprzedaży na wszystkich Zamawiających Indywidualnych. Przedmiotowe rozwiązania nie jest w żaden sposób sprzeczne z przepisami ustawy o VAT lub innymi przepisami prawa. Wskazane faktury sprzedaży wystawiane są na poszczególnych Zamawiających Indywidualnych niezwłocznie po potwierdzenie przez Zamawiającego zrealizowania sprzedaży przez Wykonawcę. - Zamawiający podtrzymuje wskazane zapisy wzoru umowy.

**Pytanie numer 365**

dot. § 17 UST. 14 UMOWY:

Postanowienie to dopuszczając powołanie się na instytucję rękojmi również w sytuacji, w której Zamawiający Razem o wadzie wiedział lub z łatwością mógł się dowiedzieć, w znacznym stopniu odbiega od kształtu uregulowanego przez ustawodawcę w KC. W związku z tym zwracamy się z wnioskiem o wykreślenie z §17 ust. 14.

**Odpowiedź na pytanie numer 365**

Zamawiający nie zgadza się na wykreślenie wskazanego zapisu Umowy. Strony mogą modyfikować kodeksowe uprawnia nabywcy z tytułu rękojmi i wskazany zapis umowy jest tego elementem. Jest to rozwiązanie korzystne dla Zamawiającego Razem i nieodzowne w tego tupu zamówieniu. Celem tego rozwiązania jest unikniecie sytuacji, w jakiej zobowiązany z tytułu rękojmi uchyla się od odpowiedzialności wskazując na okoliczność, że nabywca o wadzie wiedziała lub z łatwością mógł się dowiedzieć. Przedmiotem Umowy jest dostawa wysoce skomplikowanych i zaawansowanych technologicznie rzeczy i uprawnień do korzystania z oprogramowania, gdzie mimo oczywistej wady, która nie od razu się ujawnia rzecz lub oprogramowania może działać przez dłuższy czas. Wskazane zastrzeżenie może wpłynąć na wysokość Wynagrodzenia, ale Zamawiający Razem preferuje sytuację gdzie Wykonawca – dostawa Urządzeń i Aplikacji ponosi pełną odpowiedzialność za wszelkie wady i nie ma ryzyka, że z powodu niedopatrzenia Zamawiającego Razem Wykonawca będzie próbował uwolnić się od odpowiedzialności, podnosząc, że Zamawiający wady nie zgłosił w odpowiednim momencie. Nadto nie ujawnienie wady podczas odbioru wcale nie musi być wynikiem niedopatrzenia odbierające, lecz wynikiem ukrycia wady i możliwości ujawnienie się wady lub skutków wady znacznie później niż data odbioru. Wykonawca oferując Urządzenia i Aplikacje musi być pewny ich, jakości i z punktu widzenia Zamawiającego Razem nie dopuszczalne są sytuacje gdzie Wykonawca próbuje się uwolnić od odpowiedzialności z tego tytułu, że „ponoć” lub „być może” odbierający o wadzie wiedział. Celem jednoznacznego uregulowania kwestii odpowiedzialności Wykonawcy z tytułu wady Urządzenia i Aplikacji Zamawiający Razem jednoznacznie uregulował przedmiotowe zagadnienie, gdzie Wykonawca nie jest zwolniony z odpowiedzialności choćby w ramach Odbioru Wstępnego Indywidualnego czy Odbioru Zasadniczego, czy jakichkolwiek innych odbiorów Zamawiający Razem czy działający w jego imieniu Organizator Postępowania o wadzie wiedział lub z łatwością mógł się dowiedzieć. Wskazane rozszerzenie odpowiedzialności uzasadnione jest celem Umowy, celami Projektu i dopuszczalne przepisami prawa. Zgodnie § 18 ust. 25 wskazana zasada (zasada wyrażona z § 17 ust. 14 Umowy) ma zastosowanie również w ramach Gwarancji, jakiej udziela Wykonawca Zamawiającemu Razem na podstawie samej Umowy.

**Pytanie numer 366**

dot. § 17 UST. 15 UMOWY:

Bazując na argumentacji przedstawionej w pytaniu do §17 ust. 14 zwracamy się z wnioskiem o wykreślenie z treści umowy §17 ust. 15.

**Odpowiedź na pytanie numer 366**

Zgodnie z § 17 ust. 15 - *Niezależnie od obowiązków Zamawiającego Razem związanych z odbiorami określonymi w Umowie, Zamawiający Razem nie ma obowiązku zbadania Przedmiotu Umowy lub jego części i uprawnienia z tytułu Rękojmi za wady są niezależne od tego czy Zamawiający Razem dokonał, mógł czy też powinien dokonać badania Przedmiotu Umowy lub jego części. Tym samym Wykonawca w zakresie swojej odpowiedzialności z tytułu Rękojmi nie może nigdy podnieść przeciw Zamawiającemu Razem zarzutu lub uwolnić się z odpowiedzialności z tytułu Rękojmi, poprzez wskazanie, że Przedmiot Umowy lub jego część nie została właściwe sprawdzona i zbadana przez Zamawiającego Razem podczas dokonywania jakichkolwiek odbiorów w jakimkolwiek czasie realizacji Umowy. Mając to na uwadze, żaden Zamawiający Indywidulany nie traci uprawnień z tytułu Rękojmi z tego powodu, że podczas Odbioru Wstępnego Indywidualnego dotyczącego danego Przedmiotu Dostawy Indywidualnej, jak i podczas Odbioru Zasadniczego dokonywanego w imieniu i na rzecz tego Zamawiającego Indywidualnego przez Organizatora Postępowania Urządzenia lub Aplikacje objęte Przedmiotem Umowy ( w tym Przedmiotem Dostawy Indywidualnej danego Zamawiającego Indywidualnego) nie zostały właściwie sprawdzone czy zbadana czy też nie zostały w ogóle sprawdzone lub zbadane. Brak lub niedokładne sprawdzenia lub zbadania Przedmiotu Dostawy Indywidualnej, jakiejkolwiek jej części, przez Zamawiającego Indywidualnego nie zwalania Wykonawcy z odpowiedzialności z tytułu Rękojmi.*

Zamawiający nie zgadza się na wykreślenie wskazanego zapisu Umowy. Strony mogą modyfikować kodeksowe uprawnia nabywcy z tytułu rękojmi i wskazany zapis umowy jest tego elementem. Jest to nadto rozwiązanie zgodne z zasadą swobody umów, co odnosi się do wszelkich umownych regulacji Rękojmi. Jest to rozwiązanie korzystne dla Zamawiającego Razem i nieodzowne w tego tupu zamówieniu. Celem tego rozwiązania jest unikniecie sytuacji, w jakiej zobowiązany z tytułu rękojmi uchyla się od odpowiedzialności wskazując na okoliczność, że nabywca nie zbadał odpowiednio przedmiotu dostawy. Przedmiotem Umowy jest dostawa wysoce skomplikowanych i zaawansowanych technologicznie rzeczy i uprawnień do korzystania z oprogramowania, gdzie mimo oczywistej wady, która nie od razu się ujawnia rzecz lub oprogramowania może działać przez dłuższy czas. Wskazane zastrzeżenie może wpłynąć na wysokość Wynagrodzenia, ale Zamawiający Razem preferuje sytuację gdzie Wykonawca – dostawa Urządzeń i Aplikacji ponosi pełną odpowiedzialność za wszelkie wady i nie ma ryzyka, że z powodu niedopatrzenia Zamawiającego Razem Wykonawca będzie próbował uwolnić się od odpowiedzialności, podnosząc, że Zamawiający nie dokonał odpowiedniego zbadania rzeczy. Nadto nie ujawnienie wady podczas odbioru wcale nie musi być wynikiem niedopatrzenia odbierające, lecz wynikiem ukrycia wady i możliwości ujawnienie się wady lub skutków wady znacznie później niż data odbioru czynność badania, sprawdzania rzeczy i uprawnień. Wykonawca oferując Urządzenia i Aplikacje musi być pewny ich, jakości i z punktu widzenia Zamawiającego Razem nie dopuszczalne są sytuacje gdzie Wykonawca próbuje się uwolnić od odpowiedzialności z tytułu, o jakim mowa w wskazanym zapisie Umowy.

Celem jednoznacznego uregulowania kwestii odpowiedzialności Wykonawcy z tytułu wady Urządzenia i Aplikacji Zamawiający Razem jednoznacznie uregulował przedmiotowe zagadnienie, gdzie Wykonawca w zakresie swojej odpowiedzialności z tytułu Rękojmi nie może nigdy podnieść przeciw Zamawiającemu Razem zarzutu lub uwolnić się z odpowiedzialności z tytułu Rękojmi, poprzez wskazanie, że Przedmiot Umowy lub jego część nie została właściwe sprawdzona i zbadana przez Zamawiającego Razem podczas dokonywania jakichkolwiek odbiorów w jakimkolwiek czasie realizacji Umowy.

Zgodnie § 18 ust. 25 wskazana zasada (zasada wyrażona z § 17 ust. 15 Umowy) ma zastosowanie również w ramach Gwarancji, jakiej udziela Wykonawca Zamawiającemu Razem na podstawie samej Umowy.

Rozwiązanie, o jakim mowa w § 17 ust 14 i 15 Umowy powoduje również, że interesie Wykonawcy nie jest ukrywanie wad podczas odbiorów.

**Pytanie numer 367**

dot. § 17 UST. 35 UMOWY:

Zwracamy się z wnioskiem o zmodyfikowanie treści przedmiotowego postanowienia w ten sposób, by odstąpienie od Umowy było dozwolone jedynie w stosunku do tej części umowy, której dotyczy wada.

**Odpowiedź na pytanie numer 367**

Zgodnie z § 17 ust., 35 Gdy *zgłoszonej wady usunąć się nie da lub Wykonawca odmawia usunięcia wady, Zamawiający Razem może wedle swojego wyboru odstąpić od Umowy w zakresie części Przedmiotu Umowy dotkniętego taką wadą stwierdzając niewykonanie Umowy w tym zakresie lub odstąpić od Umowy w całości lub obniżyć Wynagrodzenie w odpowiednim stosunku. To samo dotyczy wypadku, gdy Wykonawca nie usunął wady w wyznaczonym przez Zamawiającego Razem terminie, a Zamawiający Razem nie korzysta z uprawnienia do zlecenia osobie trzeciej usunięcia wady na koszt i ryzyko Wykonawcy. W razie odstąpienia od Umowy w zakresie dotkniętym nieusuniętą wadą Wykonawca zobowiązany jest na swoje ryzyko i koszt zdemontować i zabrać dotkniętą wadą część Przedmiotu Umowy.* Po zmianie wzoru umowy dokonanej zmianą siwz dnia 31.03.2018 roku wskazany zapis umowy znajduje się w § 17 ust. 40. Wskazany zapis umowy przyznaje Zamawiającemu Razem alternatywne uprawnienia. Odstąpienie od Umowy w całości jest uprawnieniem najdalej idącym. Zgodnie, bowiem z art. 565 Kodeksu cywilnego, jeżeli spośród rzeczy sprzedanych tylko niektóre są wadliwe uprawnienie kupującego do odstąpienia od umowy ogranicza się do rzeczy wadliwych. Zamawiający wskazanym zapisem umowy zastrzegł sobie możliwość odstąpienia od całości Umowy, bowiem jak wielokrotnie wskazywano częściowe wykonanie Umowy, w tym przypadku niewadliwe działanie części Urządzeń i Aplikacji przy równoczesnym wadliwie działających innych Urządzeniach czy Aplikacjach jest sytuacja dla Zamawiającego Razem nie do zaakceptowania z punktu widzenia celu Umowy a tym samym z punktu widzenia celu Projektu.

**Pytanie numer 368**

dot. §17 UST. 43 UMOWY:

Bazując na argumentacji przedstawionej w pytaniu do §17 ust. 14 zwracamy się z wnioskiem o wykreślenie z treści umowy §17 ust. 43.

**Odpowiedź na pytanie numer 368**

Zgodnie z §17 ust. 43 wiedza Zamawiającego Razem o wadzie w chwili wydania Przedmiotu Umowy lub jego części nie zwalnia Wykonawcy z odpowiedzialności z tytułu Rękojmi. Po zmianach siwz wskazany zapis umowy jest ust. 48 §17. Wskazane rozwiązanie jest dopuszczalne prawnie w światle zasady swobody umów oraz art. 558 par 1 Kodeksu cywilnego. Rozwiązanie to jest konsekwencją §17 ust. 14 i 15.

Zamawiający podtrzymuje wskazany zapis wzoru umowy

**Pytanie numer 369**

dot. §17 UST. 44 UMOWY:

Zgodnie z tym postanowieniem, Wykonawca ponosi odpowiedzialność również za szkody obejmujące utracone korzyści stanowiące pośrednie następstwo wad. Mając na uwadze, iż postanowienie to w znacznym stopniu zwiększa zakres odpowiedzialności odszkodowawczej Wykonawcy, co przekłada się na konieczność skalkulowania tego ryzyka w treści oferty, zwracamy się z wnioskiem o wykreślenie tej części postanowienia.

Przystanie na powyższa propozycję pozwoli na przestawienie korzystniejszej dla Zamawiającego oferty.

**Odpowiedź na pytanie numer 369**

Zamawiający dokona zmiany wskazanego zapisu wzoru jedynie usunięcia słów „bezpośrednie i pośrednie”. Zmiana umowy numer 42

Z mocy prawa szkoda obejmuje stratę i utracone korzyści. W zakresie odpowiedzialności Wykonawcy za utracone korzyści wskazanym zapis umowy jest, więc powtórzeniem kodeksowej zasady. Gdyby tego zapisu umowy nie było Wykonawca i tak ponosiłby odpowiedzialność za utracone korzyści, jako element szkody wywołanej wadliwością Przedmiotu Umowy. Po zmianie siwz z 30 marca wskazany zapis umowy ma numer ust. 49.

**Pytanie numer 370**

dot. §19 UST. 16 UMOWY:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie kary umownej, której zapłaty może się domagać w przypadku odstąpienia od Umowy przez Zamawiającego Razem lub Wykonawcę z przyczyn, za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca, np. do 30% Wynagrodzenia?

Zwracamy uwagę, że Zamawiający nadal zachowując prawo do dochodzenia odszkodowania uzupełniającego nie dozna uszczuplenia zabezpieczenia swoich interesów, natomiast obniżenie wysokości owej kary umownej zmniejszy zakres ryzyka, które powinni wziąć pod uwagę wykonawcy podczas przygotowywania ofert i w rezultacie pozwoli na zaproponowanie niższych cen realizacji usługi.

**Odpowiedź na pytanie numer 370**

W §19 UST. 16 Umowy przewidziana jest kara umowna w wysokości 40%. Wysokość tej kary została obniżona z pierwotnej wysokości 50 % - zmiany siwz z 31 marca 2018 r. – zmiana umowy numer 25 (w związku z odpowiedzią na pytanie numer 313). Jednocześnie w §19 ust.17 wskazana jest dyspozycja, że suma kar umownych naliczanych na podstawie ust 1-10 nie może przekroczyć 40 %. Gdyby zmieniony został §19 ust.16 tak jat tego chce Wykonawca na karę umowną 30 % wynagrodzenia to wówczas nierzetelnemu wykonawcy bardziej opłacałoby się wypowiedzieć umowę i zapłacić 30 % kary umownej niż być narażonym na naliczenie kary umownej w wysokości 40 % z powodu okoliczności, o jakich mowa w §19 ust.1-10. Z tego też względu mając na uwadze uzasadnione interesy Zamawiającego Razem wskazany zapis umowy nie ulega zmianie.

Zamawiający obniżył już wcześniej wysokość kary umownej przewidzianej w §19 ust. 16 i w związku z wskazanym pytaniem Zamawiający nie będzie obniżał tej kary jeszcze bardziej. Wskazana kara umowna pozostaje na poziomie 40 %

**Pytanie numer 371**

dot. §19 UST. 17 UMOWY:

Bazując na argumentacji przedstawionej w pytaniu dot. §19 ust. 16 Umowy, zwracamy się z wnioskiem o obniżenie o 50% limitów kar umownych zawartych w §19 ust. 17 i 18 Umowy.

**Odpowiedź na pytanie numer 371**

Zamawiający nie zgadza się na propozycję zmiany wskazanych zapisów wzoru umowy.

**Pytanie numer 372**

dot. §19 UST. 21 UMOWY:

Postanowienie to stanowi znaczne naruszenie równowagi Stron, ponieważ w razie odstąpienia od Umowy przez którąkolwiek ze Stron z przyczyn, za które odpowiedzialność ponosi Zamawiający ogranicza odpowiedzialność Zamawiającego jedynie do wysokości 5% Wynagrodzenia. W związku z tym zwracamy się z wnioskiem o wprowadzenie do postanowienia następującej modyfikacji:

„Zamawiający Razem zapłaci Wykonawcy karę umowną z tytułu odstąpienia od Umowy przez Wykonawcę z przyczyn, za które odpowiedzialność ponosi Zamawiający Razem – w wysokości 30% Wynagrodzenia.

Wykonawcy przysługuje uprawnienie do dochodzenia odszkodowania uzupełniającego na ogólnych zasadach.”

**Odpowiedź na pytanie numer 372**

Zamawiający nie zmieni wysokości kary umownej w wskazanym zapisie umowy, ale wprowadzi zasadę, że Wykonawcy przysługuje uprawnienie do dochodzenia odszkodowania uzupełniającego na ogólnych zasadach – zmiana umowy numer 43. Wskazany zapis umowy §19 ust. 21 po zmianie brzmi w sposób następujący:

*Zamawiający Razem zapłaci Wykonawcy karę umowną z tytułu odstąpienia od Umowy przez Wykonawcę z przyczyn, o których mowa w § 20 ust. 3 lub przez którąkolwiek ze Stron na podstawie Przepisów Prawa z przyczyn, za które odpowiedzialność ponosi wyłącznie Zamawiający Razem - w wysokości 5% (pięć procent) Wynagrodzenia (wynagrodzenie brutto). Wykonawcy przysługuje zawsze uprawnienie do dochodzenia odszkodowania uzupełniającego na ogólnych zasadach.*

**Pytanie numer 373**

dot. §20 UST. 2 LIT E. UMOWY:

Zwracamy się z wnioskiem o wykreślenie §20 ust. 2 lit e., jako szczególnie osłabiającego więź obligacyjną zawiązaną pomiędzy stronami. Prawo do odstąpienia od umowy w przypadku osiągnięcia przez naliczone przez Zamawiającego kary umowne pułapu 20% stanowi de facto podwójną sankcję dla Wykonawcy.

Interes Zamawiającego został natomiast należycie zabezpieczony pozostałymi przesłankami odstąpienia od umowy.

**Odpowiedź na pytanie numer 373**

Zamawiający nie może się pozbawić się uprawnienie do odstąpienia od umowy w sytuacji kiedy Wykonawca nieprawidłowo wykonuje umowę i z tego tytułu jest obciążany karami umownymi. Kary umowne są konsekwencją nienależytego wykonania umowy. Wprowadza się je po to żeby dyscyplinować Wykonawcę w zakresie jego obowiązków umownych. W większości przypadku zamawiającemu uwzględniając wszelkie okoliczności sprawy warto utrzymywać stosunek umowny pomimo nienależytego wykonania umowy przez wykonawcę, niezależnie od tego czy zastrzeżone w umowie kary umowne rekompensują wszelkie niedogodności związane z nienależytym wykonywaniem obowiązków umownych. Ale są też sytuacje gdy powtarzające się nienależyte wykonywanie obowiązków umownych przez wykonawcę, zawłaszcza w sytuacji gdy dotyczy to powtarzającego się nienależytego wykonania konkretnego obowiązku wykonawcy który uniemożliwia zamawiającemu korzystanie z przedmiotu zamówienie zgodnie z przyjętymi założenia i celem jakiemu przedmiot zamówienia służył iż lepiej jest wypowiedzieć umowę, rozliczyć się z wykonawcą i poszukać na to miejsce innego wykonawcy. Temu służy wskazany zapis umowy, uprawniający zamawiającego do odstąpienie od umowy gdy skala nieprawidłowości w wykonaniu umowy po stronie wykonawcy przekroczy określony dopuszczalny przez zamawiającego limit. Wskazana okoliczność nie stanowi podwójnej sankcji dla wykonawcy, ale rzeczywiście rodzi po jego stronie niepewność, że gdy ilość nieprawidłowości w wykonaniu umowy przekroczy określony próg, wówczas zamawiający może od umowy odstąpić. Ze strony zamawiającego zaś jest to kolejne narzędzie służące zachęceniu wykonawcy do prawidłowego wykonywania przez wykonawcę wszystkich jego obowiązków umownych. W celu zmniejszenia wskazanej niepewności po stronie wykonawcy zamawiający podniesie wskazany próg z 20 do 30 % - zmiana umowy numer 44. *Wskazany zapis umowy po zmianie brzmi w sposób następujący - Łączna wartość kar umownych, do których żądania uprawniony jest Zamawiający Razem w przypadkach określonych w Umowie przekroczy 30 % (trzydzieści procent) wartości Wynagrodzenia (brutto),*

**Pytanie numer 374**

dot. § 20 UST. 4 UMOWY:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację §20 ust. 4 w taki sposób, by uprzednie wezwanie z zakreśleniem dodatkowego terminu było wymagane także w stosunku do podstaw określonych w ust. 2 lit. g oraz h?

Zauważamy bowiem, że przesłanki umożliwiające skorzystanie z uprawnienia, o których mowa w wskazanych powyżej postanowieniach posługują się terminami nieostrymi, w związku z czym, Wykonawca powinien mieć możliwość ustosunkowania się do nich.

**Odpowiedź na pytanie numer 374**

Tak – zmiana umowy numer 45. Wskazany zapis umowy po zmianie brzmi w sposób następujący :

*Zamawiający będzie mógł odstąpić od Umowy z przyczyn określonych w:*

1. *Ust. 2 lit. a, b, c, d, e, g, h – po bezskutecznym upływie terminu wskazanego przez Organizatora Postępowania w wezwaniu, nie dłuższego niż 10 dni, o ile Umowa nie przewiduje dłuższego terminu,*
2. *Ust. 2 lit. f – bez uprzedniego wezwania od Zamawiającego i bez wyznaczenia przez Zamawiającego dodatkowego terminu.*

**Pytanie numer 375**

dot. § 20 UMOWY:

Zwracamy się z wnioskiem o określenie czy odstąpienie od umowy realizowane na podstawie § 20 Umowy będzie miało skutek ex tunc czy ex nunc.

**Odpowiedź na pytanie numer 375**

Wszelkie odstąpienie od umowy realizowana na podstawie § 20 będą miały skutek z mocą wsteczną, to jest ex nunc. Zgodnie bowiem z art. 395 par 2 K.c. w razie umownego wykonania prawa odstąpienia umowa uważana jest za niezawartą. Należy przyjąć że skutek ex nunc występować będzie również w przypadku odstąpienia od umowy na podstawie przepisów prawa.

**Pytanie numer 376**

dot. §20 UST. 8 UMOWY:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie §20 ust. 8 Umowy? Wskazujemy bowiem, iż w przypadku odstąpienia od Umowy, Strony powinny zwrócić sobie wzajemnie wszystko to, co świadczyły. W takiej sytuacji pozbawienie ww. roszczenia Wykonawcy należy uznać za istotne naruszenie równowagi stron.

**Odpowiedź na pytanie numer 376**

Zgodnie z paragrafem 20 ust12 wzoru umowy - *W przypadku odstąpienia od Umowy w całości Strony zwrócą sobie to, co już świadczyły w stanie niezmienionym, chyba, że zmiana była konieczna w granicach zwykłego zarządu. Jeżeli odstąpienie następuje z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, za świadczone usługi oraz za korzystanie z Przedmiotu Umowy nie należy się wynagrodzenie, ani też za zużycie Przedmiotu Umowy w granicach normalnego korzystania. Koszt zabezpieczenia Przedmiotu Umowy obciąża Stronę, z przyczyny, której odstąpiono od Umowy.* Tym samym w umowie był zapis na podstawie którego wykonawca miał prawo w przypadku odstąpienie od umowy żądania zwrotu dostarczonego Przedmiotu Umowy. Celem jednak usunięcia wątpliwości Zamawiający zmienia wskazany w pytaniu zapis umowy to jest § 20 UST. 8 – zmiana umowy numer 47. Wskazany zapis umowy po zmianie wzoru umowy brzmi w sposób następujący : *W przypadku odstąpienia od Umowy przez Zamawiającego Razem z przyczyn wskazanych w ust. 2, 5 i 6 powyżej, Wykonawca nie jest uprawniony do jakichkolwiek roszczeń względem Zamawiającego Razem z tytułu odstąpienia od Umowy, za wyjątkiem prawa żądania zwrotu dostarczonych wcześniej Urządzeń i Aplikacji w stanie w jakim będą się znajdować w dniu ich zwrotu przez Zamawiającego Razem, to jest z uwzględnieniem ich zużycia będącego następstwem normalnej eksploatacji. Zamawiający Razem w przypadku odstąpienia od Umowy o jakim mowa w zdaniu pierwszym niniejszego ustępu jest uprawniony do korzystania z wszystkich Urządzeń i Aplikacji objętych Przedmiotem Umowy do czasu ich zwrotu do Wykonawcy. Zamawiający Razem nie zwraca Urządzeń i Aplikacji i może z nich korzystać do czasu zwrotu przez Wykonawcę uiszczonego wcześniej przez Zamawiającego Razem Wynagrodzenia wraz z należnymi odsetkami.*

Jednocześni§ 20 ust 12 umowy dopisane zostało zdanie - *Wskazany przepis ma odpowiednie zastosowanie w przypadku częściowego odstąpienie od Umowy przez Zamawiającego Razem z powodu okoliczności leżących po stronie Wykonawcy. –* zmiana umowy numer 48

**Pytanie numer 377**

dot. §20 UST. 9 UMOWY:

Postanowienie to ogranicza odpowiedzialność Zamawiającego Razem w przypadku odstąpienia przez niego od Umowy na podstawie przyczyn, za które ponosi on odpowiedzialność do żądania kary umownej w wysokości 5% wynagrodzenia.

W związku z powyższym, zwracamy się z wnioskiem o wprowadzenie następujących modyfikacji:

„W przypadku odstąpienia od Umowy przez Zamawiającego Razem a podstawie Przepisów Prawa z przyczyn, za które odpowiedzialność ponosi Zamawiający, Wykonawca uprawniony jest do żądania od Zamawiającego kary umownej w wysokości 25% Wynagrodzenia. Wykonawcy przysługuje uprawnienie do dochodzenia odszkodowania uzupełniającego na ogólnych zasadach.”

**Odpowiedź na pytanie numer 377**

Zamawiający nie zmieni wysokości kary umownej, ale zmieni wskazany zapis umowy w ten sposób że Wykonawca będzie uprawniony do dochodzenia odszkodowania na zasadach ogólnych – zmiana umowy numer 46. Wskazany zapis umowy po zmianie brzmi w sposób następujący - *W przypadku odstąpienia od Umowy przez Zamawiającego Razem na podstawie Przepisów Prawa z przyczyn, za które odpowiedzialność ponosi Zamawiający, Wykonawca uprawniony jest do żądania od Zamawiającego kary umownej w wysokości 5 % Wynagrodzenia. Wykonawcy przysługuje zawsze uprawnienie do dochodzenia odszkodowania uzupełniającego na ogólnych zasadach.*

**Pytanie numer 381**

Prosimy o potwierdzenie interpretacji wykonawcy, że w celu spełnienia warunku udziału w postępowaniu opisanego w pkt. 3.1.1. SIWZ, zgodnie z jego literalnym brzmieniem, Wykonawca może przedstawić Zamawiającemu więcej niż jedną dostawę sprzętu informatycznego wykonaną na rzecz różnych podmiotów, których łączna wartość przekroczy 10 000 000 zł brutto.

Przy braku potwierdzenia, prosimy o wyjaśnienie w jaki sposób Zamawiający interpretuje postawiony warunek.

**Odpowiedź na pytanie numer 381**

Tak, interpretacja jest prawidłowa. Na łączną wartość 10 000 000 zł brutto. Oznacza sumę pojedynczych wartości.

**Pytanie numer 397**

W załączniku nr 35 do OPZ - „Wytyczne instalacji i montażu” widnieją zapisy:

1.1.5 Zamawiający wymaga dostarczenia wszelkich komponentów potrzebnych do zamontowania dostarczonych urządzeń oraz do połączenia urządzeń, dołączenia urządzeń do infrastruktury pasywnej (np. przewody krosowe, osprzęt montażowy, itp.) i energetycznej.

1.1.6 Zamawiający wymaga realizacji połączeń i konfiguracji w sposób charakterystyczny dla środowisk wysokiej dostępności.

1.1.7 Zamawiający wymaga, żeby wszystkie połączenia pomiędzy urządzeniami były realizowane w sposób eliminujący pojedynczy punkt awarii.

Przykładowo dla lokalizacji Wojewódzka Stacja Pogotowia Ratunkowego SP ZOZ w Poznaniu dostarczyć należy 19 routerów VPN (są też inne lokalizacje z potrzebą dostarczenia większej ilości tych routerów). Czy wszystkie z nich będą używane w danej lokalizacji i w jaki sposób Zamawiający życzy sobie podłączenia tych routerów (tutaj mam na myśli czy każdy router VPN do obu przełączników, czy jakoś inaczej).

**Odpowiedź na pytanie numer 397**

Routery VPN będą służyły do rozbudowy obecnej infrastruktury podmiotów leczniczych biorących udział w projekcie i dlatego nie jest wymagane ich podłączenie.

**Pytanie numer 398**

W załączniku nr 35 do OPZ - „Wytyczne instalacji i montażu" widnieje zapis, że serwery mają być połączone dwoma linkami do obu przełączników. Jak wiadomo, w sporej części lokalizacji mamy klastry złożone z kilku serwerów. Czy zapis dotyczy zatem klastra (jako całość), który ma posiadać linki do obu przełączników, czy każda maszyna fizyczna z osobna ma posiadać takie połączenia?

**Odpowiedź na pytanie numer 398**

Zamawiający wyjaśnia, że zapis dotyczy każdego fizycznego serwera z osobna.

**Pytanie numer 399**

Dot. wadium

Prosimy o potwierdzenie, że Beneficjentem bankowej gwarancji wadialnej powinien być: Szpitale Wielkopolski Sp. z o.o., ul. Lutycka 34/budynek A, 60-415 Poznań

**Odpowiedź na pytanie numer 399**

Zamawiający potwierdza.

**Pytanie numer 400**

Dot. Załącznik nr 30 do OPZ (Wymagania dotyczące instalacji szaf rack i UPS) - Poznański Ośrodek Specjalistycznych Usług Medycznych

Proszę o wyjaśnienie dot. zakresu prac. W załączniku nr 30 określono zakres prac: w serwerowni należy zdemontować starą szafę, a w jej miejsce zamontować nową (punkt 1.14.9.1) oraz wykonać instalację dwóch szaf w pomieszczeniu serwerowni ((punkt 1.14.9.2).

Czy łącznie należy wykonać jedną usługę demontażu i dwie usługi montażu czy może jedną usługę demontażu i trzy usługi montażu?

**Odpowiedź na pytanie numer 400**

W pomieszczeniu serwerowni znajduję się jedna stara szafa teleinformatyczna przeznaczona do demontażu, którą należy zdemontować oraz dostarczyć i zainstalować dwie nowe szafy rack w pomieszczeniu serwerowni.

**Pytanie numer 401**

Dot. Załącznik nr 30 do OPZ (Wymagania dotyczące instalacji szaf rack i UPS) – montaż rozdzielnic elektrycznych

Proszę wyjaśnienie czy w przypadku zadań dostarczenia i instalacji w pomieszczeniach serwerowni naściennych rozdzielnic elektrycznych, dla których nie określono szczegółowo zabezpieczeń dla szaf należy dobierać zabezpieczenia do zastosowanego przewodu czy kierować się zaleceniami producenta UPS-ów?

**Odpowiedź na pytanie numer 401**

Zamawiający podtrzymuje zapis 1.5 załącznika nr 30 do OPZ.

**===========================================================**

**w załączniku nr 4 do SIWZ**

**// wzór umowy //**

**Zamawiający wprowadza następujące zmiany**

**Zmiana umowy numer 39**

*W § 26 zmienia się treść ust.1 a. Treść § 26 ust. 1 „a” przed zmianą*

1. w dniu ich ujawnienia były powszechnie znane bez zawinionego przyczynienia się Wykonawcy do ich ujawnienia;

*Treść § 26 ust. 1 „a” po zmianie*

1. w dniu ich ujawnienia były powszechnie znane lub stały się takimi w późniejszym okresie – bez zawinionego przyczynienia się Wykonawcy do ich ujawnienia.”

**Zmiana umowy numer 40**

*W § 6 dodaje się ust 21-27 o następującej treści :*

1. Wykonawca oświadcza, że przysługują mu wyłączne i nieograniczone autorskie prawa majątkowe do dokumentacji Projekt Wykonawczy Całość Wstępny, Projekt Wykonawczy Całość, Harmonogram Wstępny, Harmonogram - powstałej w wykonaniu Umowy.
2. W ramach Wynagrodzenia Wykonawca przenosi na Zamawiającego Razem:
3. Całość autorskich praw majątkowych do dokumentacji o jakiej mowa w ust. 21 niniejszego paragrafu, bez ograniczeń terytorialnych i czasowych, na wszystkich znanych polach eksploatacji, a w szczególności:
4. W zakresie utrwalania i zwielokrotniania – wytwarzania dowolną techniką egzemplarzy dokumentacji, w tym techniką drukarską, reprograficzną, zapisu magnetycznego oraz techniką cyfrową, a także do wprowadzania dokumentacji do pamięci komputera;
5. W zakresie obrotu oryginałem dokumentacji albo egzemplarzami, na których Dokumentację utrwalono – wprowadzania do obrotu, użyczania, najmu lub dzierżawy oryginału albo egzemplarzy;
6. W zakresie rozpowszechniania dokumentacji w sposób inny niż określony w punkcie (ii) – publicznego wykonania, wystawienia, wyświetlenia, a także publicznego udostępniania ww. utworu w taki sposób, aby każdy mógł mieć do niego dostęp w miejscu i w czasie przez siebie wybranym, w tym poprzez udostępnianie go w sieci Internet;
7. Wyłączne prawa do rozpowszechniania (w tym rozporządzania i korzystania) oraz zezwalania na rozpowszechnianie wszelkich opracowań dokumentacji, a w szczególności jej adaptacji lub przeróbek, a nadto prawa do wykorzystania fragmentów (elementów) dokumentacji w innych utworach;
8. Prawo do wykonywania opracowań, w rozumieniu przepisu art. 2 Prawa autorskiego, dokumentacji. Wykonawca zezwala Zamawiającemu Razem na wykonywanie praw zależnych do dokumentacji, a także upoważnia Zamawiającego Razem do wykonywania oraz zezwalania na wykonywanie w stosunku do niej praw zależnych, na polach eksploatacji określonych w niniejszym paragrafie.
9. Autorskie prawa majątkowe, o których mowa w niniejszym paragrafie, przechodzą na Zamawiającego Razem z chwilą akceptacji przez Organizatora Postępowania działającego w imieniu i na rzecz Zamawiającego Razem Projektu Wykonawczego Całość Wstępny / Harmonogramu Wstępnego lub z chwilą, gdy Organizator Postępowania, zgodnie z warunkami Umowy, odmawiając akceptacji wskazanych dokumentów przejmuje do samodzielnego opracowania lub poprawienia, wskutek czego powstaje wiążący Wykonawcę Projekt Wykonawczy Całość lub Harmonogram.
10. W przypadku wystąpienia przez osoby trzecie z roszczeniami wobec Zamawiającego Razem z tytułu naruszenia ich praw autorskich w związku z korzystaniem przez Zamawiającego Razem, zgodnie z postanowieniami Umowy, z utworów wskazanych w ust. 21 powyżej, do których przeniesiono prawa autorskie zgodnie z postanowieniami niniejszego paragrafu, Wykonawca zobowiązuje się ponieść wyłączną odpowiedzialność, a także zaspokoić roszczenia osób trzecich, których prawa zostały naruszone.
11. Wykonawca ponosi pełną odpowiedzialność za ewentualne naruszenie patentów, znaków handlowych, marek lub innych dóbr chronionych zgodnie z przepisami polskiego prawa, zaś w przypadku ich naruszenia jest zobowiązany do niezwłocznego naprawienia wszystkich wyrządzonych szkód i celem wyjaśnienia wszelkich wątpliwości zwalnia w tym zakresie Zamawiającego z wszelkiej odpowiedzialności wobec osób trzecich przyjmując tę odpowiedzialność wyłącznie na siebie.
12. Wykonawca uwalnia Zamawiającego i przejmuje na siebie wszelkie ewentualne roszczenia i żądania osób trzecich spowodowanych naruszeniem przez Wykonawcę praw własności, patentów, znaków firmowych, projektów przemysłowych, oprogramowania i własności intelektualnej oraz uwalnia Zamawiającego od roszczeń postępowań sądowych, szkód i wydatków, jakie mogą powstać w związku z niniejszym.
13. W przypadku gdy prawa autorskie majątkowe do dokumentacji lub oprogramowania (Aplikacji) przysługują podmiotowi trzeciemu i w związku z tym Wykonawca może jednie zapewnić Zamawiającemu udzielenie licencji na zasadach określonych przez ten podmiot lub sublicencji na zasadach określonych przez ten podmiot, udzielenie licencji lub sublicencji następuje wraz z dokonaniem odbioru (podpisaniem protokołu odbioru) tej części Przedmiotu Umowy w ramach której Wykonawca zobowiązany był zapewnić udzielenie licencji lub sublicencji przez podmiot trzeci.

**Zmiana umowy numer 41**

*W § 10 zmienia się treść ust.2. Treść § 10 ust. 2 przed zmianą*

Jeżeli w toku realizacji Umowy dostarczenie Urządzań/ Aplikacji wskazanych w Ofercie Wykonawcy z powodu okoliczności niezależnych od Wykonawcy nie będzie możliwe Wykonawca obowiązany jest dostarczyć Urządzania o wszystkich parametrach takich samych lub wyższych (to jest zawsze lepszych) niż wskazane w Ofercie Wykonawcy i w cenie nie wyżej niż w Ofercie Wykonawcy. W takim przypadku konieczna jest zawsze uprzednia zgoda Zamawiającego Razem oraz wykazanie przez Wykonawcę, że dostarczenie Urządzenia/ Aplikacji wskazanego w Ofercie Wykonawcy jest niemożliwe z powodu okoliczności, za jakie Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności oraz pisemne oświadczenie producenta Urządzenia/ Aplikacji (oświadczenie w języku polskim), którego Wykonawca nie może dostarczyć a które zostało wskazane w Ofercie Wykonawcy, z którego będzie jednoznacznie wynikało, iż urządzenie/aplikacja te jest już niedostępne na rynku europejskim (a nie tylko w Polsce) oraz opinia niezależnego eksperta (w języku polskim) o nie gorszych wszystkich parametrach technicznych urządzenie/aplikacja zamiennego niż zaoferowany w Ofercie Wykonawcy.

*Treść § 10 ust. 2 po zmianie*

Jeżeli w toku realizacji Umowy dostarczenie Urządzań/ Aplikacji wskazanych w Ofercie Wykonawcy z powodu okoliczności niezależnych od Wykonawcy nie będzie możliwe Wykonawca obowiązany jest dostarczyć Urządzania o wszystkich parametrach takich samych lub wyższych (to jest zawsze lepszych) niż wskazane w Ofercie Wykonawcy i w cenie nie wyżej niż w Ofercie Wykonawcy. W takim przypadku konieczna jest zawsze uprzednia zgoda Zamawiającego Razem oraz wykazanie przez Wykonawcę, że dostarczenie Urządzenia/ Aplikacji wskazanego w Ofercie Wykonawcy jest niemożliwe z powodu okoliczności, za jakie Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności oraz pisemne oświadczenie producenta Urządzenia/ Aplikacji (oświadczenie w języku polskim), którego Wykonawca nie może dostarczyć a które zostało wskazane w Ofercie Wykonawcy, z którego będzie jednoznacznie wynikało, iż Urządzenie/Aplikacja te jest już niedostępne na rynku europejskim (a nie tylko w Polsce) oraz opinia niezależnego eksperta (w języku polskim) o nie gorszych wszystkich parametrach technicznych urządzenie/aplikacja zamiennego niż zaoferowany w Ofercie Wykonawcy. Za równoważne oświadczenie producenta Urządzania lub Aplikacji składane w języku polskim, o jakim mowa w ostatnim zdaniu uznaje się oświadczenie producenta Urządzenia lub Aplikacji w języku obcym przetłumaczone na język polski przez tłumacza przysięgłego. To samo dotyczy opinii niezależnego eksperta. Organizator Postępowania ma prawo żądać dostarczenia dwóch tłumaczeń sporządzonych przez dwóch różnych tłumaczy przysięgłych, co dotyczy zarówno oświadczenia producenta jak i opinii niezależnego eksperta. Wybór niezależnego eksperta, który przygotowuje opinię o tym, że Urządzenie/ Aplikacja zamienna ma niegorsze wszystkie parametry niż Urządzenie / Aplikacja wskazana w Ofercie Wykonawcy, zawsze wymaga uprzedniej akceptacji Organizatora Postępowania. Organizator Postępowania zanim wyrazi akceptację konkretnego eksperta może żądać dostarczenia przez Wykonawcę wszelkich dokumentów potwierdzających wiedzę, kompetencje i doświadczenie wskazanego eksperta. Organizator Postępowania może zawsze żądać przedstawienia drugiej opinii sporządzonej przez eksperta wskazanego przez Organizatora Postępowania. Koszt opinii ekspertów oraz tłumaczy przysięgłych, o jakich mowa w niniejszym ustępie ponosi wyłącznie Wykonawca.

**Zmiana umowy numer 42**

*W § 17 zmienia się treść ust.49. Treść § 17 ust. 49 przed zmianą*

Wykonawca ponosi pełną, nieograniczoną odpowiedzialność z tytułu wszelkich strat i kosztów poniesionych przez Zamawiającego Razem z tytułu wystąpienia wad Przedmiotu Umowy. Tym samym odpowiedzialność Wykonawcy wobec Zamawiającego Razem obejmuje zawsze obok konieczności usunięcia stwierdzonej wady lub pokrycia kosztów jej usunięcia poniesionych przez Zamawiającego Razem obowiązek pokrycia wszelkich kosztów i strat, w tym utraconych korzyści, będących bezpośrednim lub pośrednim następstwem wad Przedmiotu Umowy. Dotyczy to również obowiązku zwrotu lub nieotrzymania przez Zamawiającego Razem całości lub części dofinasowania Projektu.

*Treść § 17 ust. 49 po zmianą*

Wykonawca ponosi pełną, nieograniczoną odpowiedzialność z tytułu wszelkich strat i kosztów poniesionych przez Zamawiającego Razem z tytułu wystąpienia wad Przedmiotu Umowy. Tym samym odpowiedzialność Wykonawcy wobec Zamawiającego Razem obejmuje zawsze obok konieczności usunięcia stwierdzonej wady lub pokrycia kosztów jej usunięcia poniesionych przez Zamawiającego Razem obowiązek pokrycia wszelkich kosztów i strat, w tym utraconych korzyści, będących następstwem wad Przedmiotu Umowy. Dotyczy to również obowiązku zwrotu lub nieotrzymania przez Zamawiającego Razem całości lub części dofinasowania Projektu.

**Zmiana umowy numer 43**

*W § 19 zmienia się treść ust.21. Treść § 19 ust. 21 przed zmianą*

Zamawiający Razem zapłaci Wykonawcy karę umowną z tytułu odstąpienia od Umowy przez Wykonawcę z przyczyn, o których mowa w § 20 ust. 3 lub przez którąkolwiek ze Stron na podstawie Przepisów Prawa z przyczyn, za które odpowiedzialność ponosi wyłącznie Zamawiający - w wysokości 5% (pięć procent) Wynagrodzenia (wynagrodzenie brutto).

*Treść § 19 ust. 21 po zmianie*

Zamawiający Razem zapłaci Wykonawcy karę umowną z tytułu odstąpienia od Umowy przez Wykonawcę z przyczyn, o których mowa w § 20 ust. 3 lub przez którąkolwiek ze Stron na podstawie Przepisów Prawa z przyczyn, za które odpowiedzialność ponosi wyłącznie Zamawiający Razem - w wysokości 5% (pięć procent) Wynagrodzenia (wynagrodzenie brutto). Wykonawcy przysługuje zawsze uprawnienie do dochodzenia odszkodowania uzupełniającego na ogólnych zasadach.

**Zmiana umowy numer 44**

*W § 20 zmienia się treść ust.2 e. Treść § 20 ust. 2 e przed zmianą*

1. Łączna wartość kar umownych, do których żądania uprawniony jest Zamawiający Razem w przypadkach określonych w Umowie przekroczy 20 % (dwadzieścia procent) wartości Wynagrodzenia (brutto),

*Treść § 20 ust. 2 e po zmianie*

1. Łączna wartość kar umownych, do których żądania uprawniony jest Zamawiający Razem w przypadkach określonych w Umowie przekroczy 30 % (trzydzieści procent) wartości Wynagrodzenia (brutto),

**Zmiana umowy numer 45**

*W § 20 zmienia się treść ust.4. Treść § 20 ust. 4 przed zmianą*

Zamawiający będzie mógł odstąpić od Umowy z przyczyn określonych w:

1. Ust. 2 lit. a, b, c, d, e – po bezskutecznym upływie terminu wskazanego przez Organizatora Postępowania w wezwaniu, nie dłuższego niż 10 dni, o ile Umowa nie przewiduje dłuższego terminu,
2. Ust. 2 lit. f,g,h – bez uprzedniego wezwania od Zamawiającego i bez wyznaczenia przez Zamawiającego dodatkowego terminu.

*Treść § 20 ust. 4 po zmianie*

Zamawiający będzie mógł odstąpić od Umowy z przyczyn określonych w:

1. Ust. 2 lit. a, b, c, d, e, g, h – po bezskutecznym upływie terminu wskazanego przez Organizatora Postępowania w wezwaniu, nie dłuższego niż 10 dni, o ile Umowa nie przewiduje dłuższego terminu,
2. Ust. 2 lit. f – bez uprzedniego wezwania od Zamawiającego i bez wyznaczenia przez Zamawiającego dodatkowego terminu.

**Zmiana umowy numer 46**

*W § 20 zmienia się treść ust.9. Treść § 20 ust. 9 przed zmianą*

W przypadku odstąpienia od Umowy przez Zamawiającego Razem na podstawie Przepisów Prawa z przyczyn, za które odpowiedzialność ponosi Zamawiający, Wykonawca uprawniony jest wyłącznie do żądania od Zamawiającego kary umownej w wysokości 5 % Wynagrodzenia.

*Treść § 20 ust. 9 po zmianie*

W przypadku odstąpienia od Umowy przez Zamawiającego Razem na podstawie Przepisów Prawa z przyczyn, za które odpowiedzialność ponosi Zamawiający, Wykonawca uprawniony jest do żądania od Zamawiającego kary umownej w wysokości 5 % Wynagrodzenia. Wykonawcy przysługuje zawsze uprawnienie do dochodzenia odszkodowania uzupełniającego na ogólnych zasadach.

**Zmiana umowy numer 47**

*W § 20 zmienia się treść ust.8. Treść § 20 ust. 8 przed zmianą*

W przypadku odstąpienia od Umowy przez Zamawiającego Razem z przyczyn wskazanych w ust. 2, 5 i 6 powyżej, Wykonawca nie jest uprawniony do jakichkolwiek roszczeń względem Zamawiającego Razem z tytułu odstąpienia od Umowy.

*Treść § 20 ust. 8 po zmianie*

*W przypadku odstąpienia od Umowy przez Zamawiającego Razem z przyczyn wskazanych w ust. 2, 5 i 6 powyżej, Wykonawca nie jest uprawniony do jakichkolwiek roszczeń względem Zamawiającego Razem z tytułu odstąpienia od Umowy, za wyjątkiem prawa żądania zwrotu dostarczonych wcześniej Urządzeń i Aplikacji w stanie w jakim będą się znajdować w dniu ich zwrotu przez Zamawiającego Razem, to jest z uwzględnieniem ich zużycia będącego następstwem normalnej eksploatacji. Zamawiający Razem w przypadku odstąpienia od Umowy o jakim mowa w zdaniu pierwszym niniejszego ustępu jest uprawniony do korzystania z wszystkich Urządzeń i Aplikacji objętych Przedmiotem Umowy do czasu ich zwrotu do Wykonawcy. Zamawiający Razem nie zwraca Urządzeń i Aplikacji i może z nich korzystać do czasu zwrotu przez Wykonawcę uiszczonego wcześniej przez Zamawiającego Razem Wynagrodzenia wraz z należnymi odsetkami.*

**Zmiana umowy numer 48**

*W § 20 zmienia się treść ust.12. Treść § 20 ust. 12 przed zmianą*

W przypadku odstąpienia od Umowy w całości Strony zwrócą sobie to, co już świadczyły w stanie niezmienionym, chyba, że zmiana była konieczna w granicach zwykłego zarządu. Jeżeli odstąpienie następuje z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, za świadczone usługi oraz za korzystanie z Przedmiotu Umowy nie należy się wynagrodzenie, ani też za zużycie Przedmiotu Umowy w granicach normalnego korzystania. Koszt zabezpieczenia Przedmiotu Umowy obciąża Stronę, z przyczyny, której odstąpiono od Umowy.

*Treść § 20 ust. 12 po zmianie*

W przypadku odstąpienia od Umowy w całości Strony zwrócą sobie to, co już świadczyły w stanie niezmienionym, chyba, że zmiana była konieczna w granicach zwykłego zarządu. Jeżeli odstąpienie następuje z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, za świadczone usługi oraz za korzystanie z Przedmiotu Umowy nie należy się wynagrodzenie, ani też za zużycie Przedmiotu Umowy w granicach normalnego korzystania. Koszt zabezpieczenia Przedmiotu Umowy obciąża Stronę, z przyczyny, której odstąpiono od Umowy. Wskazany przepis ma odpowiednie zastosowanie w przypadku częściowego odstąpienie od Umowy przez Zamawiającego Razem z powodu okoliczności leżących po stronie Wykonawcy.

**Zmiana umowy numer 49**

*W § 17 dodano nowy ustęp 56 o treści :*

Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności z tytułu Rękojmi za wady będące następstwem nieuprawnionej, niezgodnej z instrukcją ingerencji w Urządzenia i Aplikacje ( w tym w kody oprogramowania) osób nieupoważnionych przez producenta Urządzenia/Aplikacji lub Wykonawcę.

**Zmiana umowy numer 50**

*W § 18 dodano nowy ustęp 26 o treści :*

Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności z tytułu Gwarancji za wady będące następstwem nieuprawnionej, niezgodnej z instrukcją ingerencji w Urządzenia i Aplikacje ( w tym w kody oprogramowania) osób nieupoważnionych przez producenta Urządzenia/Aplikacji lub Wykonawcę.

**Zmiana umowy numer 51**

*W § 18 ust.15 dodano nowe zdanie o treści :*

Jeżeli producent Urządzenia celem zachowania jego sprawności wymaga okresowego czyszczenia Urządzania, Wykonawca obowiązany jest wykonywać te czynności w ramach Gwarancji przez cały Okres Gwarancji.

-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------

*W związku z udzielonymi wyjaśnieniami treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia, dokonanymi zmianami w specyfikacji istotnych warunków zamówienia Zamawiający Razem celem usunięcia wszelkich wątpliwości potencjalnych wykonawców dotyczących specyfikacji istotnych warunków zamówienia informuje, że pomimo upływu połowy terminu wyznaczonego dla składania ofert, korzystając z dyspozycji art. 38 ust 1 a Pzp w przypadku wpłynięcia kolejnych wniosków o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia, Zamawiający Razem udzielać będzie wyjaśnień. Tym samym w przypadku jakichkolwiek wątpliwości dotyczących specyfikacji istotnych warunków zamówienia Zamawiający odpowiadać będzie na pytania potencjalnych wykonawców.*

Załączniki :

- jednolita treść załącznika 4 do SIWZ (Wzór Umowy)