

Katowice, dnia 29 października 2021r.  
PR.261.2.2021

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia sektorowego w trybie zapytania ofertowego na **wdrożenie wielokanałowej platformy do kontaktu typu Contact Center wraz z łączami SIP trunk dla infolinii ZTM oraz udzielenie ZTM licencji do Platformy w modelu SaaS**. (znak sprawy: PR.261.2.2021).

Zarząd Transportu Metropolitalnego z siedzibą w Katowicach jako Zamawiający informuje, że w wyżej wymienionym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego w trybie zapytania ofertowego wpłynęły wnioski o wyjaśnienie treści zaproszenia. Treść zapytań wraz z wyjaśnieniami Zamawiającego zamieszczono poniżej.

**Pytanie:**

Zwracam się z zapytaniem dotyczącym zapytania ofertowego nr PR.261.2.2021 - czy dopuszczacie Państwo podpisanie umowy na wzorze Dostawcy? W załączeniu przesyłam komplet standardowych dokumentów:

- umowa o świadczenie usług
- regulamin
- załącznik techniczny
- porozumienie o powierzeniu przetwarzania danych osobowych

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że nie dopuści powyższego rozwiązania.

**Pytanie:**

Zamawiający w par. 6 ust. 1 lit. a) i b) wzoru umowy przewidział obciążenie Wykonawcy karą umową za "opóźnienie". Wykonawca zwraca się z prośbą o zastąpienie wyrażenia „opóźnienie wyrażeniem „zwłoka. Opóźnienie jest następstwem okoliczności, za które Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności, natomiast "zwłoka" to kwalifikowane opóźnienie, którego dopuszcza się, tylko ten podmiot, który nie wykonał umowy w terminie z przyczyn, za które ponosi odpowiedzialność, czyli od niego zależnych. Zatem uzasadnieniem dla takiej zmiany jest potrzeba wykluczenia interpretacji, iż wykonawca będzie obciążony dotkliwymi sankcjami w postaci kar umownych i odstąpienia od umowy nawet w sytuacji, gdyby wykonanie lub nienależyte wykonanie umowy nastąpiło wskutek okoliczności niezależnych od wykonawcy. Ponadto zwracamy uwagę, że zapisy te są niezgodne z art. 433 pkt 1) Ustawy PZP, która nakazuje stosowania kar umownych jedynie za zwłokę i pomimo, iż postępowanie jest prowadzone poza Ustawą PZP, to ogólne zasady udzielania zamówień publicznych powinny być spójne. Wobec tego wnosimy o zmianę zapisów.

**Odpowiedź:**

Zamawiający zmienia treść § 6 ust. 1 lit a) i b), który otrzymuje brzmienie:

„1. Zamawiający jest uprawniony do naliczenia Dostawcy kary umownej w szczególności:

- a) za zwłokę w realizacji niniejszej Umowy z przekroczeniem terminu, o którym mowa w § 1 Umowy, w wysokości 500,00 zł za każdy dzień opóźnienia;

b) za zwłokę w usuwaniu awarii, w wysokości 50,00 zł za każdą przekroczoną, pełną godzinę wyznaczonego czasu na usunięcie awarii, określonego w § 5 ust. 2 lit b) i c).”.

**Pytanie:**

Zamawiający w par. 6 wzoru umowy nakłada na Wykonawcę szereg kar umownych. Wykonawca przystępując do realizacji zamówienia musi ponieść pewne koszty a projekt powinien być także rentowny. Wykonawca chcąc zabezpieczyć swój zysk na realizacji projektu musi mieć możliwość ograniczenia kar umownych do pewnej wysokości. Czy w związku z powyższym Zamawiający dopuści, aby wysokość naliczonych kar umownych w trakcie realizacji zamówienia nie przekroczyła wysokości 30% całkowitej wartości zamówienia.

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że nie dopuści powyższego rozwiązania.

**Pytanie:**

Zamawiający w par. 6 ust. 3 wzoru umowy zastrzega sobie prawo dochodzenia odszkodowania przewyższającego wysokość zastrzeżonych kar umownych. Wykonawca zwraca uwagę, że jest w stanie ponieść koszty rzeczywistych strat jakie poniósł Zamawiający, czyli faktycznych wydatków poniesionych przez Zamawiającego, nie może natomiast ponosić odpowiedzialności za wszystkie korzyści jakie mógł utracić Zamawiający. Ponoszenie przez Wykonawcę takich kosztów może spowodować nierentowność projektu, a dla Zamawiającego może stać się bezpodstawnym wzbogaceniem. Czy wobec powyższego Zamawiający uzupełni zapis powyższego paragrafu poprzez dodanie zdania: "(...) do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody, przy czym całkowita odpowiedzialność Wykonawcy z kontraktu nie może przekroczyć 100% całkowitej wartości zamówienia."?

**Odpowiedź:**

Zamawiający zmienia treść § 6 ust. 3, który otrzymuje brzmienie:

„3. Zamawiający zastrzega sobie prawo do odszkodowania w wysokości przenoszącej zastrzeżone kary umowne do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody, przy czym całkowita odpowiedzialność Wykonawcy z kontraktu nie może przekroczyć 100% całkowitej wartości zamówienia.”.

Dyrektor  
Zarządu Transportu  
Metropolitalnego  
(-) Małgorzata Gutowska