

ZAMAWIAJĄCY:

Sąd Rejonowego w Tomaszowie Lubelskim
ul. Lwowska 55
22-600 Tomaszów Lubelski

DOTYCZY:

Adm-041-2/19

Zaproszenia do składania ofert *na usługę dostawy oprogramowania z systemem informacji prawnej wraz z licencją na potrzeby Sądu Rejonowego w Tomaszowie Lubelskim w okresie od 01 stycznia 2020 roku do 31 grudnia 2020 roku.*

W związku z wpływieniem zapytania do oferty *na usługę dostawy oprogramowania z systemem informacji prawnej wraz z licencją na potrzeby Sądu Rejonowego w Tomaszowie Lubelskim w okresie od 01 stycznia 2020 roku do 31 grudnia 2020 roku* uprzejmie udzielam wyjaśnień.

Pytanie 1

Wykonawca zwraca się z pytaniem, czy Zamawiający zgodziłby się na wyłączenie uprawnień z tytułu rękojmi, o których mowa w § 6 projektu umowy. Tego rodzaju wyłączenie stosowane jest przez niemal wszystkich dostawców i producentów w odniesieniu do oprogramowania komputerowego. Jednocześnie podkreślić należy, że dość powszechnie w doktrynie prawa cywilnego kwestionuje się możliwość stosowania rękojmi do udostępniania programów komputerowych, argumentując to przede wszystkim tym, że:

- w przypadku udzielenia licencji na program komputerowy nie mamy do czynienia z umową sprzedaży;
- oprogramowanie nie jest rzeczą;
- art. 55 ustawy o prawie autorskim i prawach pokrewnych stanowi *lex specialis* w stosunku do przepisów do art. 561, 563, 564, 568, 570-572 i 576 k.c. wyłączając tym samym ich zastosowanie.

Odpowiedź do pytania 1:

Zamawiający nie zmieni zapisów umowy zawartych w § 6 ust. 4 i nie wyłączy uprawnień z tytułu rękojmi.

Pytanie 2:

Wykonawca zwraca się z uprzejmą prośbą o zamianę użytych w § 7 ust. 1 pkt 1 i § 7 ust. 5 słów „opóźnienia” na słowa „zwłoki”. Wydaje się bowiem i jest to powszechnie przyjętym standardem rynkowym, że Wykonawca nie powinien ponosić odpowiedzialności za okoliczności przez siebie niezawinione.

Odpowiedź do pytania 2:

Zamawiający nie zmieni zapisów umowy. Dodatkowo wyjaśnia, że Wykonawca nie będzie ponosił odpowiedzialności z tytułu kar umownych za okoliczności przez siebie niezawinione, o czym mówi §7 ust.1 pkt 2 umowy a na usunięcie usterek ma czas wskazany w §6 ust. 7 i 8 umowy.

Pytanie 3:

Zasada trwałości umów wymaga zdaniem Wykonawcy dążenia Stron aby umowy były wykonywane a ich rozwiązywanie lub odstępowanie od nich było wyjątkiem stosowanym jedynie w szczególnych okolicznościach. Stąd zdaniem Wykonawcy § 7 ust. 2 i ust. 3 pkt 1 projektu Umowy wymagają nieznacznego przemodelowania i nadania im następującego brzmienia o co Wykonawca niniejszym postuluje:

- § 7 ust. 2: „W przypadku niewykonywania bądź, nienależytego wykonywania niniejszej umowy Zamawiający będzie uprawniony do odstąpienia od umowy, z tym zastrzeżeniem, że winien uprzednio wezwać Wykonawcę do należytego wykonania umowy i wyznaczyć mu w tym celu odpowiedni termin nie krótszy niż 3 dni – prawo do odstąpienia od umowy powstaje po bezskutecznym upływie wyznaczonego terminu. Z tytułu odstąpienia od umowy z przyczyn obciążających Wykonawcę, Zamawiającemu przysługuje prawo naliczenia kary umownej w wysokości 10 % wynagrodzenia, o którym mowa w § 4 ust. 1”;
- § 7 ust. 3 pkt 1: „jeżeli w toku korzystania z SIP Zamawiający wykaże, że dostarczony SIP lub jego aktualizacja nie spełnia wymogów określonych w umowie pomimo pisemnego wezwania Wykonawcy do zaniechania naruszenia i należytego wykonania umowy”.

Odpowiedź do pytania 3:

Zamawiający nie zmieni zapisów umowy. Dodatkowo informuje, że §7 ust. 3 określa przypadki „niewykonywania bądź, nienależytego wykonywania niniejszej umowy” przez Wykonawcę.

Pytanie 4:

W § 7 ust. 4 projektu umowy Zamawiający przewidział dla siebie prawo do potrącenia kar umownych z wynagrodzenia należnego Wykonawcy.

W związku z tym, Wykonawca zwraca się do Zamawiającego z pytaniem, czy zgodziłby się on na takie rozwiązanie, zgodnie z którym Zamawiający informuje Wykonawcę drogą elektroniczną (e-mail) lub telefoniczną o zamiarze naliczenia kary umownej i o przyczynie jej naliczenia?

Odpowiedź do pytania 4:

Zamawiający nie zmieni zapisów umowy. Dodatkowo informuje, że §6 ust. 5 określa sposób zgłaszania wad lub nieprawidłowości w działaniu SIP Wykonawcy (również drogą elektroniczną e-mail lub telefoniczną lub faksem), a Wykonawca na usunięcie usterek ma czas wskazany w §6 ust. 7 i 8 umowy.

Pytanie 5:

Z uwagi na zasadę równości Stron Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę treści § 8 projektu Umowy, tak aby reguły poufności chroniły również interesy Wykonawcy. Wykonawca proponuje nadanie § 8 ust. 1, ust. 3 i ust. 4 następującego brzmienia:

- § 8 ust. 1: „Każda ze Stron niniejszej Umowy zobowiązuje się do zachowania w tajemnicy wszelkich informacji lub danych, jakie uzyskała w związku z zawarciem, wykonywaniem (wykonaniem) lub rozwiązaniem niniejszej umowy, co do których powzięła podejrzenie, iż są informacjami lub danymi objętymi tajemnicą przedsiębiorstwa lub objętymi ochroną lub że jako takie są traktowane przez drugą Stronę.”;

- § 8 ust. 3: „W przypadku jakichkolwiek wątpliwości co do charakteru danej informacji, przed jej ujawnieniem lub uczynieniem dostępną, Strona umowy zwróci się do drugiej Strony o wskazanie, czy informację tę ma traktować jako objętą tajemnicą”;
- § 8 ust. 4: „W trakcie realizacji umowy lub po jej wykonaniu, Strona umowy każdorazowo zobowiązuje się do wskazania drugiej Stronie zakresu danych lub informacji objętych tajemnicą przedsiębiorstwa”.

Odpowiedź do pytania 5:

Zamawiający nie zmieni zapisów umowy. Dodatkowo informuje, że Wykonawca ma prawo wskazać jakie informacje zawarte w ofercie podlegają tajemnicy przedsiębiorcy (pkt 5 Oświadczenia na formularzu ofertowym) tj. „5. *Tajemnica przedsiębiorstwa została zawarta na następujących stronach oferty Zgodnie z art. 8 ust. 3 PZP: Nie ujawnia się informacji stanowiących tajemnicę przedsiębiorstwa w rozumieniu przepisów o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji, jeżeli Wykonawca, nie później niż w terminie składania ofert, zastrzegł, że nie mogą być one udostępniane oraz wykazał, iż zastrzeżone informacje stanowią tajemnicę przedsiębiorstwa. Wykonawca nie może zastrzec informacji, o których mowa w art. 86 ust. 4.*”

Pytanie 6:

Wykonawca zwraca się do Zamawiającego z pytaniem, czy ze względu na fakt, że do programów stanowiących przedmiot umowy Wykonawca stosuje standardowy (dla wszystkich jego klientów niebędących konsumentami) regulamin/OWU, Licencjobiorca zgodziłby się na dostarczenie mu i dołączenie takiego dokumentu do umowy jako załącznika do niej, z zastrzeżeniem, iż w razie sprzeczności ww. dokumentu z treścią umowy pierwszeństwo miałaby umowa? W razie potrzeby Licencjodawca jest gotowy dostarczyć taki dokument na ręce Zamawiającego do akceptacji jeszcze przed podpisaniem umowy.

Odpowiedź do pytania 6:

Zamawiający nie zgadza się na tą zmianę, ponieważ regulamin dotyczy konkretnego Wykonawcy i może dyskryminować innych Wykonawców.

Nadto informuję wszystkich zainteresowanych, że:

Zaproszenie do składania ofert na usługę dostawy oprogramowania z systemem informacji prawnej wraz z licencją na potrzeby Sądu Rejonowego w Tomaszowie Lubelskim w okresie od 01 stycznia 2020 roku do 31 grudnia 2020 roku prowadzone jest w trybie poza ustawą z dnia 29 stycznia 2004 r. *Prawo zamówień publicznych* (t.j. Dz. U. z 2018 r. poz. 1986 ze zm.) zgodnie z art. 4 pkt 8 PZP o wartości szacunkowej zamówienia nieprzekraczającej wyrażonej w złotych równowartości kwoty 30 000 euro.