

## Zapytanie

W związku z udziałem w postępowaniu o udzielenie Zamówienia w trybie przetargu nieograniczonego na „Zaprojektowanie i wykonanie systemu sterowania, kontroli procesu oraz pomiarów Stacji Prób Pomp Grupy Powen-Wafapomp SA w Zabrze” (Znak sprawy: POIR.02.01.00-00-0003/15-00) oraz odnosząc się do Państwa uwag i komentarzy w projekcie umowy stanowiącym załącznik 9 do SIWZ, niniejszym poniżej przedstawiamy nasze stanowisko dot. wykreślenia przez Państwa w § 15 projektu umowy propozycji zapisu dot. ograniczenia odpowiedzialności odszkodowawczej do wartości 100 % umowy netto.

Wyjaśniamy, iż zaproponowana treść, wynika z przyjętej w tego rodzaju kontraktach praktyki, która w przypadku umów na opracowanie oprogramowania systemu komputerowego stanowi zwyczajową normę. Powyższy zapis zrodził się z potrzeby uwzględnienia szczególnego charakteru przedmiotu takich umów. Program komputerowy ma spełniać określone funkcje i być wykorzystywany w ustalonym zakresie. Mimo szczegółowego jednak określenia funkcji i zakresu oprogramowania, z uwagi na jego specyfikę, istnieje pewne ryzyko wystąpienia błędów, których skutki mogą narazić Zamawiającego na wystąpienie szkody. Ponadto, niewspółmierna jest wartość samego oprogramowania w stosunku do mogącej wyniknąć z jego „nieprawidłowości” szkody ( której rozmiarów nie sposób ani ocenić, ani przewidzieć ). Mając to na uwadze realizacja kontraktu bez zapisu o ograniczeniu odpowiedzialności nie mieści się w granicach ryzyka biznesowego, które większość twórców oprogramowania byłoby w stanie zaakceptować. Taka realizacja byłaby nieuzasadniona ekonomicznie. Stąd uzasadnione i powszechnie przyjęte jest ograniczenie odpowiedzialności z tytułu niewykonania lub niewłaściwego wykonania umowy do kwoty stanowiącej wartość umowy. Brak takiego ograniczenia rażąco niekorzystnie kształtowałaby sytuację wykonawcy oprogramowania.

Mając na uwadze powyższe, w ramach negocjacji zapisów umowy proponujemy pozostawienie zapisu ograniczającego odpowiedzialność odszkodowawczą ale ze zwiększonym limitem odszkodowania do **2-krotnej wartości** wynagrodzenia umownego.

W związku z powyższym proponujemy dodanie w §15 projektu umowy zapisu w następującym brzmieniu:

*„Strony wzajemnie wykluczają roszczenia z tytułu korzyści utraconych i strat pośrednich, a łączna suma kar umownych i odszkodowań z wszystkich tytułów ograniczona jest do 200% wynagrodzenia umownego netto określonego w § 3 ust.1. Powyższe ograniczenie nie dotyczy szkód wyrządzonych Zamawiającemu z winy umyślnej lub rażącego niedbalstwa Wykonawcy”*

## Odpowiedź

W odpowiedzi na stanowisko ASKOM Sp. z o.o. zawarte w treści pisma z dnia 21 sierpnia 2018r. oświadczam, iż Grupa Powen-Wafapomp S.A. wyraża zgodę na ograniczenie odpowiedzialności odszkodowawczej Wykonawcy do 2-krotności wynagrodzenia umownego netto, a tym samym dodanie w par. 15 kolejnego ustępu o następującej treści:

*„Strony zgodnie ustalają, iż kontraktowa odpowiedzialność odszkodowawcza Wykonawcy, w tym z tytułu kar umownych, ograniczona jest do 200% wynagrodzenia umownego netto określonego w §3 ust. 1 Umowy. Powyższe ograniczenie nie dotyczy szkód wyrządzonych Zamawiającemu z winy umyślnej lub rażącego niedbalstwa. ”*