

ZP.271.6.2017

## WYJAŚNIENIE TREŚCI SIWZ

Dotyczy: przetargu nieograniczonego na: „Wdrożenie e-usług publicznych urzędu oraz systemów teleinformatycznych umożliwiających ich świadczenie w ramach projektu „e-Bojszowy – spr@wny urząd”

Zgodnie z art. 38 ust. 1 ustawy PZP poniżej udzielam wyjaśnień na przesłane przez Wykonawcę w dniu 31.08.2017r. oraz w dniu 04.09.2017r. następujące pytania:

### **Pytanie 1.:**

Dotyczy § 4 ust. 1 wzoru umowy (część 2):

„Zamawiający może zgłaszać uwagi do zadania na każdym z etapów jego realizacji. Wykonawca jest zobowiązany uwzględnić uwagi Zamawiającego.”

Zamawiający w cytowanym postanowieniu zastrzegł sobie daleko idące uprawnienie do zgłaszania uwag, które mają być wiążące dla Wykonawcy. W teorii może to powodować zmianę lub rozszerzenie zakresu prac Wykonawcy ponad zakres Zamówienia, który wynika z SIWZ i OPZ. Sytuacja tak jest zasadniczo niedozwolone na gruncie ustawy PZP. Z tego względu Wykonawca wskazuje, iż postanowienie to powinno zostać uszczegółowione:

"Zamawiający może zgłaszać uwagi do zadania na każdym z etapów jego realizacji. Wykonawca jest zobowiązany uwzględnić uwagi Zamawiającego, pod warunkiem, iż uwagi te będą merytorycznie uzasadnione zobowiązaniami Wykonawcy wynikającymi ze złożonej przez niego oferty, załącznika nr 6 do SIWZ oraz załącznika nr 9 do SIWZ."

Czy mając na względzie powyższą argumentację, Zamawiający wyraża zgodę na proponowaną zmianę treści § 4 ust. 1 wzoru umowy (część 2)?

### **Wyjaśnienie.:**

Zamawiający zmienia zapisy §4, ust. 1 wzoru umowy na Część 2. zamówienia następująco:

„Zamawiający może zgłaszać uwagi do sposobu realizacji zadania na każdym z etapów jego realizacji. Wykonawca jest zobowiązany uwzględnić uwagi Zamawiającego, pod warunkiem, iż uwagi te będą uzasadnione zobowiązaniami Wykonawcy wynikającymi ze złożonej przez niego oferty i specyfikacji istotnych warunków zamówienia wraz z załącznikami.”

### **Pytanie 2.:**

Dotyczy § 10 ust. 4 wzoru umowy (część 2):

„Jeżeli w trakcie czynności odbioru zostaną stwierdzone wady, Zamawiający będzie żądał usunięcia wad wyznaczając termin ich usunięcia nie dłuższy jednak, niż 7 dni. W tym przypadku Wykonawca jest zobowiązany, po usunięciu wad, dokonać ponownego zgłoszenia gotowości do odbioru.”

Zamawiający uregulował w cytowanym postanowieniu maksymalny termin na usunięcie wady stwierdzonej w trakcie czynności odbiorowych. Z punktu widzenia wykonawczego i dobrej współpracy Zamawiającego z Wykonawcą, istotniejsze jest jednak ustalenie minimalnego terminu na usunięcie wady. Z tego względu Wykonawca proponuje aby postanowienie to przybrało następującą treść:

"Jeżeli w trakcie czynności odbioru zostaną stwierdzone wady, Zamawiający będzie żądał usunięcia wad wyznaczając termin ich usunięcia, który będzie nie krótszy niż 4 dni i nie dłuższy niż 7 dni. W tym przypadku Wykonawca jest zobowiązany, po usunięciu wad, dokonać ponownego zgłoszenia gotowości do odbioru."

Czy mając na względzie powyższą argumentację, Zamawiający wyraża zgodę na proponowaną zmianę treści § 10 ust. 4 wzoru umowy (część 2)?

#### **Wyjaśnienie:**

Zamawiający zmienia zapisy §10, ust. 4 wzoru umowy na Część 2. zamówienia następująco:

„Jeżeli w trakcie czynności odbioru zostaną stwierdzone wady, Zamawiający będzie żądał usunięcia wad wyznaczając termin ich usunięcia nie dłuższy jednak, niż 7 dni i nie krótszy, niż 4 dni. W tym przypadku Wykonawca jest zobowiązany, po usunięciu wad, dokonać ponownego zgłoszenia gotowości do odbioru.”

#### **Pytanie 3.:**

Dotyczy § 12 ust. 8 wzoru umowy (część 2):

"Wykonawca jest zobowiązany do potwierdzenia przyjęcia zgłoszenia Awarii, Błędu, Usterki, w ciągu 12 godzin (czas reakcji) oraz do dokonania napraw gwarancyjnych w terminie: w przypadku Awarii - 2 godzin, w przypadku Błędów – 24 godzin, w przypadku Usterek- 5 dni. W przypadku zgłoszenia otrzymanego po godzinie 15.00, czas reakcji liczy się od godziny 8.00 następnego dnia roboczego."

Wykonawca zwraca uwagę, że Zamawiający nie definiuje we wzorze umowy pojęcia Awaria, Błąd oraz Usterka.

Dodatkowo Wykonawca uregulował w tym postanowieniu czasy reakcji oraz czasy naprawy w odmienny sposób niż to ma miejsce w Załączniku nr 6 do SIWZ (OPZ) - pkt 5.1.4 "Gwarancja".

Odmienne niż to ma miejsce w umowie, OPZ definiuje pojęcia awarii krytycznej oraz usterki/błędu – co pozwala na usunięcie w tym zakresie sporów interpretacyjnych. Ponadto OPZ szczegółowo reguluje czasy reakcji i czas usunięcia awarii, które są odmienne od tych zawartych w § 12 ust. 8 umowy.

Mając to na uwadze, zdaniem Wykonawcy konieczne jest zmienienie zapisów wzoru umowy, tak aby były one zgodne warunkami OPZ. Aby to się stało należy bądź wprowadzić we wzorze umowy wyraźne odniesienie do warunków OPZ, które regulują gwarancję bądź wprowadzić do wzoru umowy analogiczne zapisy jak te, które znajdują się w OPZ.

Czy mając na względzie powyższą argumentację, Zamawiający dokona zmiany § 12 wzoru umowy wprowadzając definicje, czasy reakcji oraz czas naprawy zgodny z OPZ?

#### **Wyjaśnienie:**

Zamawiający zmienia zapisy §12, ust. 8 wzoru umowy na Część 2. zamówienia następująco:

„Wykonawca jest zobowiązany do potwierdzenia przyjęcia zgłoszenia błędów, usterek i awarii krytycznych w funkcjonowaniu systemów, które zostaną ujawnione w okresie obowiązywania gwarancji, utrudniających lub uniemożliwiających pracę zgodnie z założeniami lub przepisami prawa przy zachowaniu następujących terminów:

- a) czas reakcji na zgłoszoną awarię krytyczną – do 8 godzin roboczych,
- b) czas usunięcia awarii krytycznej lub zapewnienie alternatywnego sposobu pracy na systemie – do 16 godzin roboczych,
- c) czas reakcji na zgłoszoną usterkę/błąd – do 24 godzin roboczych,

przy czym awaria krytyczna rozumiana jest jako niepoprawne działanie oprogramowania, które jest niemożliwe do samodzielnego usunięcia przez Zamawiającego, a uniemożliwia eksploatację systemu, natomiast usterka/błąd to nieprawidłowe lub niezgodne z dokumentacją wykonywanie funkcji systemu, która jednak nie powoduje konieczności wstrzymania eksploatacji systemu. Podane terminy mogą ulec zmianie, każdorazowo w wyniku ustaleń pomiędzy Stronami, jak i w przypadku kiedy usuwanie powyższych problemów jest niemożliwe z powodów na które Wykonawca nie miał bezpośredniego wpływu. Za godziny robocze uznaje się czas od poniedziałku do piątku w godzinach pomiędzy 7:00 a 16:00 z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy.”

**Pytanie 4.:**

Dotyczy § 12 ust. 8 wzoru umowy (część 2):

Wykonawca jest zobowiązany do potwierdzenia przyjęcia zgłoszenia Awarii, Błędu, Usterki, w ciągu 12 godzin (czas reakcji) oraz do dokonania napraw gwarancyjnych w terminie: w przypadku Awarii - 2 godzin, w przypadku Błędów – 24 godzin, w przypadku Usterek- 5 dni. W przypadku zgłoszenia otrzymanego po godzinie 15.00, czas reakcji liczy się od godziny 8.00 następnego dnia roboczego."

Jak wskazano w Pytaniu 3, istnieje rozbieżność pomiędzy czasami reakcji i czasami naprawy w zakresie zapisów umowy oraz OPZ. Wykonawca wskazuje, iż w tym zakresie powinno nastąpić dostosowanie zapisów umowy do zapisów z OPZ. Jednakże przewidziane zarówno przez umowę jak i OPZ czasy na dokonanie napraw są rażąco krótkie. Z tego względu Wykonawca zwraca się zapytaniem, czy Zamawiający dopuszcza zmianę czasów napraw w ramach świadczonej gwarancji na odpowiednio:

- 1) dla Awarii Krytycznych – 24 godziny robocze
- 2) dla Usterek/Błędów – 7 dni roboczych.

**Wyjaśnienie:**

Odpowiedzi udzielono w wyjaśnieniu dotyczącym pytania 3.

**Pytanie 5.:**

Dotyczy § 15 ust. 3 pkt c) wzoru umowy (część 2):

"3. Poza przypadkami przewidzianymi w Kodeksie cywilnym, Zamawiającemu przysługuje prawo odstąpienia od Umowy w następujących przypadkach.

- c) bezskutecznego upływu terminu wyznaczonego Wykonawcy przez Zamawiającego na zmianę sposobu wykonywania Przedmiotu Umowy, które były wykonywane wadliwie lub w sposób sprzeczny z Umową,"

Zamawiający w powyższym postanowieniu zastrzegł sobie prawo do odstąpienia na wypadek przyczyn wskazanej w pkt c). Zamawiający nie wskazał minimalnego terminu wyznaczonego Wykonawcy na zmianę sposobu wykonywania Przedmiotu Umowy. Z punktu widzenia wykonawczego i dobrej współpracy Zamawiającego z Wykonawcą, istotna jest wiążące uregulowanie minimalnego terminu.

Mając to na uwadze Wykonawca prosi o uszczegółowienie tego postanowienia umownego w następujący sposób:

- "c) bezskutecznego upływu terminu wyznaczonego Wykonawcy, przez Zamawiającego, nie krótszego niż 7 dni, na zmianę sposobu wykonywania Przedmiotu Umowy, które były wykonywane wadliwie lub w sposób sprzeczny z Umową,"

Czy mając na względzie powyższą argumentację, Zamawiający dokona wskazywanej zmiany?

**Wyjaśnienie.:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy § 15 ust. 3 pkt c).

**Pytanie 6.:**

Dotyczy § 15 ust. 5 pkt a) wzoru umowy (część 2):

"5. Zamawiającemu przysługuje też prawo odstąpienia od umowy bez wyznaczania dodatkowego terminu:

- a) gdy Wykonawca realizuje przedmiot zamówienia w sposób niezgodny z postanowieniami umowy;
- b) gdy Wykonawca bez uprzedniej pisemnej zgody Zamawiającego dokonał cesji wierzytelności z niniejszej Umowy;
- c) w przypadku braku środków finansowych, czego Zamawiający nie mógł przewidzieć przy zawieraniu umowy, Zamawiający może odstąpić od umowy lub ograniczyć zakres rzeczowy;
- d) w przypadku stwierdzenia, że jakość świadczonych usług nie odpowiada obowiązującym normom i warunkom technicznym. W takich przypadkach rozwiązanie umowy następuje w trybie natychmiastowym."

Wykonawca wnosi o usunięcie z tego postanowienia punktów a) oraz d) gdyż tego rodzaju postanowienia powielają uprawnienia Zamawiającego z § 15 ust. 3 pkt a) oraz c), w których to sytuacjach konieczne jest wcześniejsze wezwanie Wykonawcy do należytej realizacji Umowy. Taki stan rzeczy powodować będzie niepewność interpretacyjną, co do tego, czy w danej sytuacji konieczne będzie zachowanie procedury do wcześniejszego wezwania Wykonawcy, czy też nie.

Czy mając na względzie powyższą argumentację, Zamawiający usunie wskazywane postanowienia jako potencjalnie wprowadzające rozbieżność interpretacyjną?

**Wyjaśnienie:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy § 15 ust. 5 pkt a).

**Pytanie 7.:**

Dotyczy § 16 ust. 1 wzoru umowy (część 2):

"§ 16.

1. Wykonawca zapłaci zamawiającemu kary umowne:

- 1) W razie opóźnienia w realizacji przedmiotu umowy, o którym mowa § 15 ust. 3 umowy, w wysokości 0,5% ceny brutto, o której mowa w § 5 ust. 2 umowy, za każdy dzień opóźnienia. Opóźnienie będzie liczone począwszy od terminu zakończenia realizacji umowy, o którym mowa § 2 ust. 2 niniejszej umowy.
- 2) W razie opóźnienia w realizacji poszczególnych elementów Przedmiotu umowy, w stosunku do terminów określonych w § 2 ust. 2 niniejszej umowy w wysokości 100 zł brutto za każdy dzień opóźnienia.
- 3) W razie opóźnienia w usunięciu wad stwierdzonych przy odbiorze Przedmiotu Umowy lub w okresie gwarancji w wysokości:
  - a) 0,2 % wynagrodzenia brutto określonego w § 5 ust. 2, za każdy dzień opóźnienia liczony od terminu wyznaczonego na usunięcie wad stwierdzonych przy odbiorze Przedmiotu Umowy,
  - b) 0,1 % wynagrodzenia brutto określonego w § 5 ust. 2, za każdy dzień opóźnienia liczony od terminu na usunięcie wad stwierdzonych w okresie gwarancji.
- 4) W razie opóźnienia w wykonaniu aktualizacji systemu do aktualnego stanu prawnego, w wysokości 500,00 zł brutto za każdy dzień opóźnienia."

Wykonawca wskazuje na błędne odesłanie zawarte w § 16 ust. 1 pkt 1) do § 15 ust. 3 Umowy. Wykonawca prosi o poprawienie odesłania, aby uniknąć potencjalnych sporów interpretacyjnych.

Ponadto Wykonawca wskazuje, że Zamawiający przyjął w zakresie kar umownych konstrukcję kar za „opóźnienie”. Zgodnie z kodeksem cywilnym opóźnienie może wynikać z sytuacji nie zwinione przez Wykonawcę. Potencjalnie zatem Wykonawca może ponieść odpowiedzialność za opóźnienie powstałe z winy Zamawiającego, co jest rozwiązaniem jaskrawo niekorzystnym dla Wykonawcy.

Wykonawca zatem prosi o rozważenie przez Zamawiającego uszczegółowienia podstaw do nałożenia kar umownych w ten sposób, aby ustalić, że kara umowna będzie mogła być nałożona w sytuacji „opóźnienia, za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca”.

Czy mając na względzie powyższą argumentację, Zamawiający dokona wskazywanych uszczegółowień w § 16 ust. 1 pkt 1) do 4)?

**Wyjaśnienie:**

Zamawiający zmienia zapisy §16, ust. 1 wzoru umowy na Część 2. zamówienia następująco:

„Wykonawca zapłaci zamawiającemu kary umowne:

- 1) W razie opóźnienia w realizacji przedmiotu umowy, o którym mowa §1, ust. 2 umowy, za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca, w wysokości 0,5% ceny brutto, o której mowa w §5, ust. 2 umowy, za każdy dzień opóźnienia. Opóźnienie będzie liczone począwszy od terminu zakończenia realizacji umowy, o którym mowa §2, ust. 1 niniejszej umowy.
- 2) W razie opóźnienia w realizacji poszczególnych elementów Przedmiotu umowy, w stosunku do terminów określonych w §2, ust. 2 niniejszej umowy, za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca, w wysokości 100 zł brutto za każdy dzień opóźnienia.
- 3) W razie opóźnienia w usunięciu wad stwierdzonych przy odbiorze Przedmiotu Umowy lub w okresie gwarancji, za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca, w wysokości:
  - a) 0,2 % wynagrodzenia brutto określonego w § 5 ust. 2, za każdy dzień opóźnienia liczony od terminu wyznaczonego na usunięcie wad stwierdzonych przy odbiorze Przedmiotu Umowy,
  - b) 0,1 % wynagrodzenia brutto określonego w § 5 ust. 2, za każdy dzień opóźnienia liczony od terminu na usunięcie wad stwierdzonych w okresie gwarancji.
- 4) W razie opóźnienia w wykonaniu aktualizacji systemu do aktualnego stanu prawnego, za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca, w wysokości 500,00 zł brutto za każdy dzień opóźnienia.”

**Pytanie 8.:**

Zamawiający w Rozdziale X pkt 8) oczekuje dołączenia do oferty próbki potwierdzającej wymaganą funkcjonalności systemów - na płycie CD/DVD lub pendrive.

W dalszej części Zamawiający wskazuje, iż oferta w tym wszystkie jej załączniki powinny być podpisane. Prosimy o potwierdzenie, że opisywany wymóg SIWZ nie ma zastosowania do dostarczonej próbki, która z oczywistych względów nie może zostać podpisana analogicznie jak to ma miejsce w przypadku dokumentów.

**Wyjaśnienie.:**

Zamawiający wyjaśnia, iż wymóg podpisu na ofercie i załącznikach do niej nie dotyczy próbki, o której mowa w rozdziale X, pkt 8) specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

**Pytanie 9.:**

Zamawiający w Rozdziale X wymaga aby pełnomocnictwo do podpisania oferty upoważniało pełnomocnika do reprezentowania w postępowaniu i do zawarcia Umowy.

W praktyce Wykonawcy umowy na realizację zamówień publicznych podpisuje zarząd, a pełnomocnik jest uprawniony tylko do reprezentowania Wykonawcy w ramach postępowania, w tym złożenia oferty, z wyłączeniem zawarcia Umowy.

Czy Zamawiający dopuści pełnomocnictwo od Wykonawcy, który nie będzie uprawniano do zawarcia umowy

**Wyjaśnienie:**

Zamawiający zwraca uwagę, że w rozdziale X specyfikacji istotnych warunków zamówienia konsekwentnie używany jest zwrot: „pełnomocnictwo do reprezentowania Wykonawcy w postępowaniu albo reprezentowaniu Wykonawcy w postępowaniu i zawarciu umowy”. Pytanie jest więc bezprzedmiotowe.

**Pytanie 10:**

Czy licencja bazy danych Oracle ma być przeznaczona tylko i wyłącznie dla pracującego w Urzędzie Gminy Bojszowy systemu dziedzicznego KSAT2000i?

**Wyjaśnienie:**

Licencja bazy danych Oracle będzie przeznaczona tylko i wyłącznie dla pracującego w Urzędzie Gminy Bojszowy systemu dziedzicznego KSAT2000i.