



Urząd Miasta i Gminy
w Pasymiu
ul. Rynek 8
12-130 Pasym

Pasym, dn. 13.08.2018r.

WYKONAWCY

Wyjaśnienie treści SIWZ:

„Dostawa licencji i wdrożenie oprogramowania, przeprowadzenie modernizacji systemów dziedzinowych, uruchomienie e-usług publicznych, digitalizacja i udostępnienie zasobów informacji przestrzennej z dostawą oprogramowania i sprzętu informatycznego w ramach projektu pn. „Informatyzacja gminy Pasym w obszarze wdrożenia e-usług publicznych” realizowanego w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Warmińsko-Mazurskiego na lata 2014-2020, III Osi Priorytetowej Cyfrowy Region, Działanie 3.1 Cyfrowa dostępność informacji sektora publicznego oraz wysoka jakość e-usług publicznych”.

(Nr ogłoszenia: 599900-N-2018)

*Postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego.
Znak sprawy: RRG.271.16.2018*

Na podstawie art. 38 ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia 29.01.2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2017 r., poz. 1579) Zamawiający wyjaśnia treść SIWZ, w związku z otrzymanymi zapytaniem:

Zapytanie 1: Zamawiający we wzorze umowy, §10, ust. 4, pkt. 4 pisze o dostępności konsultantów (wsparcia techniczne) w godzinach pracy zamawiającego. Wykonawca wnosi o sprecyzowanie tych godzin.

ODPOWIEDŹ: Informacja o godzinach pracy Zamawiającego jest publicznie dostępna m. in. na stronie www.pasym.pl. Aktualnie obowiązujące godziny pracy to:

Poniedziałek 7:30-15:30

Wtorek 7:30 – 15:30

Środa 7:30 – 15:30

Czwartek 7:30- 17:00

Piątek 7:30 - 14:00.

Zapytanie 2: Zamawiający w załączniku nr 8.1 do SIWZ, wzór umowy, § 10, ust. 14 opisuje wymaganie „Jeżeli Wykonawca stwierdzi, iż przyczyna Awarii, Błędu lub Wady leży poza Przedmiotem Umowy, w szczególności w Infrastrukturze Zamawiającego, Wykonawca nie jest zobowiązany do usunięcia Awarii, Błędu lub Wady, lecz jest zobowiązany:

- 1) wskazać przyczynę nieprawidłowego działania Przedmiotu Umowy poprzez wskazanie elementu, który ją powoduje, a jeżeli to możliwe także podmiotu odpowiedzialnego za usunięcie takiej nieprawidłowości działania Przedmiotu Umowy,
- 2) w razie zgłoszenia takiej potrzeby przez Zamawiającego - do wsparcia osoby trzeciej usuwającej przyczynę zgłoszenia, w tym udzielenia takiej osobie wszelkich informacji o Przedmiocie Umowy, potrzebnych do przywrócenia pełnej jego funkcjonalności”.



Wykonawca wskazuje, że w ramach umowy jest odpowiedzialny jedynie za dostarczone rozwiązania i diagnoza wykraczająca poza ramy tego rozwiązania nie powinna leżeć w zakresie Wykonawcy.

Tymczasem Zamawiający wymaga, aby Wykonawca dokonywał diagnozy np. infrastruktury Zamawiającego i wskazywał, który z elementów powoduje usterkę. Wykonawca wnosi o usunięcie tego zapisu ze względu na fakt, iż wykracza on poza ramy umowy i zobowiązuje Wykonawcę do wykonywania czynności, które leżą po stronie Zamawiającego. Zamawiający nie może uznać, że wykonawca wskazując, że przyczyna problemu tkwi poza jego produktem jest też świadom, gdzie jest dokładnie zlokalizowana.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający wymaga od Wykonawcy by wskazał przyczynę nieprawidłowego działania przedmiotu umowy, jeżeli sam stwierdzi, że przyczyna leży poza przedmiotem umowy. Jest zatem wielce prawdopodobne, że już będzie ją znał. Od Wykonawców oczekuje się także, by udzielili informacji jak przywrócić działanie przedmiotu umowy osobie dokonującej naprawy. Przypomnieć należy, że funkcjonowanie systemu zawsze należy rozpatrywać w kontekście wszystkich elementów jego działania i Wykonawca, jako specjalista w tej dziedzinie zawsze działa w kontekście całego środowiska informatycznego jednostki. Dlatego Zamawiający musi zapewnić sobie mechanizmy korzystania z wiedzy Wykonawcy w zakresie przedmiotu umowy, ale także w zakresie elementów (np. infrastruktury Zamawiającego), które przedmiot umowy bezpośrednio wykorzystuje do prawidłowego działania. SIWZ, właśnie poprzez wzór umowy będący jej integralną częścią, nakłada na Wykonawcę również kwestionowane w pytaniu obowiązki, dlatego też Wykonawca nie może twierdzić, że zapis „wykracza poza ramy umowy”. Zamawiający nie modyfikuje treści Załącznika nr 8.1 do SIWZ – Wzór umowy.

Zapytanie 3: Zamawiający w Załączniku nr 1 do SIWZ - Szczegółowy Opis Przedmiotu Zamówienia, rozdział „OGÓLNE WYMOGI ZWIĄZANE Z DOSTĘPNOŚCIĄ TREŚCI”, punkt 1, podpunkt b) - e) zawarł wymagania, których spełnienie nie leży po stronie Wykonawcy dostarczającego dane rozwiązanie, lecz po stronie administratora rozwiązania. Przykładem jest tu wymaganie „dla wszystkich nagranych (nieprzekazywanych na żywo) materiałów dźwiękowych i wideo, publikowanych na stronie, takich jak np. podcasty dźwiękowe, pliki mp3, itd. zapewniona zostanie transkrypcja opisowa nagranych dźwięków”. Wykonawca wskazuje, że publikacja jakichkolwiek materiałów leży po stronie administratora i to on powinien zadbać o transkrypcję opisową itd. Wykonawca wnosi o usunięcie tych zapisów lub sprecyzowanie w opisie wymagań, że ich realizacja nie leży po stronie Wykonawcy, chodzi o podpunkty b) - e).

ODPOWIEDŹ: Przytaczany zakres wymagań wynikający z części Szczegółowego Opisu Przedmiotu Zamówienia, rozdziału Ogólnych wymogów związanych z dostępnością treści wynika bezpośrednio z załącznika nr 4 do Rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 12 kwietnia 2012 r. w sprawie Krajowych Ram Interoperacyjności, minimalnych wymagań dla rejestrów publicznych i wymiany informacji w postaci elektronicznej oraz minimalnych wymagań dla systemów teleinformatycznych i powinien być stosowany w zakresie jakim dotyczy przedmiotu zamówienia. Jeżeli dostarczane przez Wykonawców systemy informatyczne w części publicznej będą zawierały rodzaje treści, o których mowa w Załączniku nr 1 do SIWZ - Szczegółowy Opis Przedmiotu Zamówienia, rozdział „OGÓLNE WYMOGI ZWIĄZANE Z DOSTĘPNOŚCIĄ TREŚCI” wówczas Wykonawca musi stosować do zawartych treści konkretne wymogi określone w niniejszym punkcie. Zamawiający nie modyfikuje treści Załącznika nr 1 do SIWZ - Szczegółowy Opis Przedmiotu Zamówienia w tym zakresie.



Pytania do umowy

Zapytanie 1: § 3 ust. 3

Kto ponosi koszty kontroli jakości i sposobu prowadzenia całości lub poszczególnych prac objętych umową, o których mowa w § 3 ust. 3 umowy?

Proponujemy sprecyzować wskazany przepis poprzez wprowadzenie jego następującego brzmienia:

„ Zamawiający zastrzega sobie prawo korzystania w trakcie wykonywania Umowy z usług osób trzecich celem kontroli jakości i sposobu prowadzenia całości lub poszczególnych prac objętych Umową, jak również do przeprowadzenia takiej kontroli samodzielnie. Osobom posiadającym pisemne upoważnienie ze strony Zamawiającego, Wykonawca zobowiązany będzie udzielić niezwłocznie wszelkich informacji, danych i wyjaśnień w żądanym zakresie oraz udostępnić i zaprezentować rezultaty prowadzonych prac, jak również zapewnić możliwość ich kontroli. Zamawiający we własnym zakresie pokryje wszelkie koszty związane z przeprowadzeniem kontroli, o której mowa w niniejszym ustępie.”

ODPOWIEDŹ: Co do zasady, koszty kontroli ponoszą instytucje kontrolujące, także w tym przypadku, jeżeli Zamawiający skorzysta ze swojego uprawnienia wynikającego z § 3 ust. 3 to Zamawiający poniesie koszty „usług osób trzecich celem kontroli jakości i sposobu prowadzenia całości lub poszczególnych prac objętych Umową”, również w przypadku prowadzenia kontroli samodzielnie. Z zastrzeżeniem jednak, że udział Wykonawcy w kontroli, w szczególności w zakresie udzielania niezwłocznie wszelkich informacji, danych i wyjaśnień w żądanym zakresie oraz udostępniania i zaprezentowania rezultatów prowadzonych prac, jak również zapewnienia możliwość ich kontroli odbywać się będzie w sposób bezpłatny dla Zamawiającego. Mając na uwadze powyższe wyjaśnienia oraz praktykę prowadzonych kontroli w Polsce, w ocenie Zamawiającego nie istnieje potrzeba dookreślenia w treści umowy, że to podmiot kontrolujący ponosi koszty kontrolowania, a kontrolowany koszty związane z poddaniem się kontroli. Zamawiający nie modyfikuje treści Załącznika nr 8.1 do SIWZ – Wzór umowy.

Zapytanie 2: § 3 ust. 3

Proponujemy dodanie nowego punktu (3a) po § 3 pkt. 3 umowy w następującym brzmieniu:

„Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za niedotrzymanie terminów realizacji niniejszej Umowy stosownie do § 4 umowy, w przypadku gdy ich niedotrzymanie nastąpiło wskutek skorzystania przez Zamawiającego z uprawnienia do przeprowadzenia kontroli, o których mowa w § 3 ust. 3 powyżej.”

ODPOWIEDŹ: Termin realizacji zamówienia nie może być uzależniony od prowadzonych przez Zamawiającego bądź instytucje kontrolne czynności mających na celu kontrolę wykonania przedmiotu zamówienia. Zamawiający nie modyfikuje treści Załącznika nr 8.1 do SIWZ – Wzór umowy.

Zapytanie 3: § 3 ust. 8

Proponujemy nowe brzmienie § 3 ust. 8 umowy, o następującej treści:

„Wykonawca zobowiązuje się do wykonania Umowy w sposób niepowodujący zaprzestania lub zakłócenia pracy Infrastruktury Zamawiającego. Powyższe nie dotyczy elementów Infrastruktury Zamawiającego, których wyłączenie z eksploatacji lub ograniczenie eksploatacji Strony uzgodniły, z zastrzeżeniem, że Zamawiający zobowiązuje się



współdziałać z Wykonawcą przy realizacji umowy w sposób zapewniający Wykonawcy możliwość jej terminowego wykonania.”

ODPOWIEDŹ: W ocenie Zamawiającego deklaracja współpracy stron umowy wynikająca z § 3 ust. 1 umowy oraz zobowiązanie Zamawiającego do współpracy wynikające z § 5 ust. 1 umowy są wystarczające w tym zakresie. Zamawiający nie modyfikuje treści Załącznika nr 8.1 do SIWZ – Wzór umowy.

Zapytanie 4: § 4 ust. 5

Postanowienie § 4 ust. 5 jest niekorzystne dla Wykonawcy. Postanowienie to daje możliwość Zamawiającemu do arbitralnego decydowania o zmianie harmonogramu bez względu na stronę, której działanie będzie miało wpływ na terminową realizację umowy. Takie rozwiązanie przeczy dwustronności stosunku prawnego.

Proponujemy zmianę brzmienia § 4 ust. 5 umowy:

„W razie potrzeby, z przyczyn niezależnych od Zamawiającego, harmonogram może ulec zmianie tylko za zgodą Zamawiającego. W przypadku, jeżeli zaistnieje ryzyko niewykonania umowy w terminie z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego, harmonogram zostanie zmieniony na wniosek Wykonawcy. Zmiana w harmonogramie nie wymaga aneksu do Umowy, jeżeli nie wpływa na termin zakończenia realizacji Przedmiotu Umowy. Zamawiający nie ma prawa bez uzasadnienia odmówić zgody na zmianę harmonogramu.”

ODPOWIEDŹ: Ustawodawca wyposażył Zamawiającego w instrumenty prawne, pozwalające na kształtowanie zapisów umowy. Zamawiający, działając w celu zaspokojenia potrzeb o charakterze publicznym i dysponując środkami publicznymi (w tym także pochodzącymi z budżetu Unii Europejskiej) na sfinansowanie zamówienia publicznego, uzyskuje w praktyce silniejszą pozycję w ramach prowadzonego postępowania. Kontestowane przez Wykonawcę zapisy nie prowadzą jednak, w ocenie Zamawiającego, do nadużywania pozycji Zamawiającego – jest on bowiem inwestorem, który ma za zadanie zrealizować przedmiot projektu w określonym przez siebie czasie zgodnie z ustalonym harmonogramem. Dodatkowo to Zamawiający musi dbać o specyficzny, wynikający z rozliczeń z Instytucją Zarządzającą reżim wydatkowania środków pochodzących z budżetu Unii Europejskiej, który jest bezpośrednio powiązany ze szczegółowym harmonogramem realizacji zamówienia określonym w § 4 ust. 3 umowy. Mając na uwadze powyższe, Zamawiający nie dokonuje zmiany treści przedmiotowego paragrafu. Zamawiający nie modyfikuje treści Załącznika nr 8.1 do SIWZ – Wzór umowy.

Zapytanie 5: § 5 ust. 2

Proponujemy nowe brzmienie § 5 ust. 2 o następującej treści:

„W celu uniknięcia wątpliwości przyjmuje się, że jeżeli Strony nie zdefiniowały danego działania niezbędnego do prawidłowej realizacji Umowy jako obowiązku Zamawiającego, Stroną zobowiązaną do wykonania takiego działania jest Wykonawca. Działanie to zostanie wykonane przez Wykonawcę odpłatnie. Wynagrodzenie z tego tytułu jest niezależne od wynagrodzenia określonego w § 13 ust. 1 Umowy, a jego wysokość winna zostać uzgodniona przez Strony. W braku uzgodnień Stron, należne jest wynagrodzenie obliczone według stawek rynkowych”.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający nie wyraża zgody co do modyfikacji treści umowy w sposób proponowany przez Wykonawcę. W ocenie Zamawiającego Wykonawca przedmiotu zamówienia powinien wykazać się profesjonalizmem w ocenie wszystkich niezbędnych elementów realizacji tegoż przedsięwzięcia. Wykonawcy dysponować powinni



możliwościami technicznymi oraz niezbędną wiedzą ekspercką w celu skosztorysowania wartości ich oferty uwzględniając treść przedmiotowego paragrafu. Zamawiający nie modyfikuje treści Załącznika nr 8.1 do SIWZ – Wzór umowy.

Zapytanie 6: Wnosimy o dodanie do § 10 umowy ustępu 16 a o następującym brzmieniu:

„Za Awarie, Błędy i Wady nie są uznawane nieprawidłowości działania spowodowane:

- a) obsługą Przedmiotu Umowy niezgodną z opisem przedmiotu zamówienia,
- b) wadami, zmianami działania lub brakiem działania oprogramowania współpracującego Przedmiotem Umowy, w szczególności oprogramowania firm zewnętrznych lub Zamawiającego;
- c) działaniem osób trzecich, za których działania Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności;
- d) awariami lub nieprawidłowym działaniem sprzętu komputerowego, na którym było uruchomione Oprogramowanie,
- e) samodzielnym dokonywaniem zmian oprogramowania przez Wykonawcę”.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający pozostawia treść Załącznika nr 8.1 do SIWZ – Wzór umowy w ww. zakresie bez zmian.

Zapytanie 7: § 11 ust. 6

Wnosimy o zweryfikowanie poprawności powołanego w §11 ust. 6 - paragrafu 5 ust. 6 pkt 4 - -bowiem, w powołanym par. 5 w ust. 6 nie występują pkt, czy nie powinien on brzmieć „, z zastrzeżeniem, §5 ust. 8 pkt 4”.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający koryguje ww. pomyłkę pisarską. §11 ust. 6 otrzymuje brzmienie:

„Licencje mogą być wypowiedziane z zachowaniem dwuletniego okresu wypowiedzenia liczonego na koniec roku kalendarzowego, z zastrzeżeniem § 5 ust. 8 pkt 4) Umowy

Zapytanie 8: § 15 ust. 6

Proponujemy dodanie do § 15 ust. 6 umowy postanowienia o następującym brzmieniu:

„Każdorazowe potrącenie kary umownej wymaga uzasadnienia”.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający pozostawia treść Załącznika nr 8.1 do SIWZ – Wzór umowy w ww. zakresie bez zmian.

Zapytanie 9: §15 ust. 7 -

Zgodnie z §15 ust. 7 „O ile wyraźnie nie postanowiono inaczej, w zakresie kar umownych opisanych Umową, odpowiedzialność za zwłokę oznacza przyjęcie przez Wykonawcę odpowiedzialności za przekroczenie terminu wskazanego w Umowie lub wyznaczonego zgodnie z postanowieniami Umowy na zasadzie ryzyka, od której może się uwolnić wyłącznie wykazując, że zwłoka nastąpiła z przyczyn, za które odpowiedzialność ponosi Zamawiający lub było spowodowane przyczynami o charakterze siły wyższej.”

W tym miejscu wskazać należy, że zgodnie z wyrokiem Sądu Najwyższego Izby Cywilnej z dnia 27.09.2013 r., sygn. akt I CSK 748/12: „Rozszerzając na podstawie art. 473 § 1 Kodeksu Cywilnego (dalej: „KC”) odpowiedzialność dłużnika z tytułu kary umownej (art. 483 § 1 KC), strony muszą w umowie wyraźnie określić, za jakie inne - niż wynikające z ustawy - okoliczności dłużnik ma ponosić odpowiedzialność. Nie mogą to być okoliczności obciążające wierzyciela (art. 3531 KC). Choć odpowiedzialność dłużnika z tytułu kary umownej za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania nie jest uwarunkowana poniesieniem przez wierzyciela szkody, to jest uwarunkowana pozostałymi przesłankami



odpowiedzialności kontraktowej przewidzianej w art. 471 KC. Kara umowna stanowi odszkodowanie umowne i przysługuje wierzycielowi jedynie wtedy, gdy niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy jest następstwem okoliczności, za które dłużnik ponosi odpowiedzialność. Innymi słowy zakres odpowiedzialności z tytułu kary umownej pokrywa się z zakresem ogólnej odpowiedzialności kontraktowej dłużnika, który zwolniony jest od obowiązku zapłaty kary, gdy wykaże, że niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania było następstwem okoliczności, za które nie ponosi odpowiedzialności. Oznacza to, że przesłanką dochodzenia zapłaty kary umownej jest wina dłużnika w postaci co najmniej niedbalstwa.”

W świetle przepisów prawa powszechnie obowiązującego oraz orzecznictwa tak sądów powszechnych jak i Sądu Najwyższego - kara umowna może zostać naliczona jedynie za zwłokę tj. kwalifikowaną i zawinioną postać opóźnienia. Warunkiem zatem powstania odpowiedzialności dłużnika, która warunkowałaby zasadność nałożenia na niego kar umownych, jest nie tylko wystąpienie po stronie dłużnika szkody oraz związku przyczynowo-skutkowego pomiędzy zaistnieniem szkody a działaniem dłużnika, ale również wina po stronie dłużnika.

W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę brzmienia poniżej postanowienia §15 ust. 7 -następującym brzmieniem:

„O ile wyraźnie nie postanowiono inaczej, w zakresie kar umownych opisanych Umową, odpowiedzialność za zwłokę oznacza przyjęcie przez Wykonawcę odpowiedzialności za przekroczenie terminu wskazanego w Umowie lub wyznaczonego zgodnie z postanowieniami Umowy na zasadzie winy”.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający pozostawia treść Załącznika nr 8.1 do SIWZ – Wzór umowy w ww. zakresie bez zmian.

Zapytanie 10: §15 ust. 12

Wnosimy o zweryfikowanie poprawności powołanego w §15 ust. 12 - paragrafu 7 ust. 8 pkt 2 - - czy nie powinien on brzmieć „, z zastrzeżeniem , o którym mowa w §7 ust. 8 pkt 1”.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający koryguje ww. pomyłkę pisarską. §15 ust. 12a otrzymuje brzmienie:

„Za każdy przypadek posłużenia się Podwykonawcą, co do którego zachodzą podstawy wykluczenia Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 1.000,00 zł z zastrzeżeniem, o którym mowa w §7 ust. 8 pkt. 1”.

Zapytanie 11: §15 ust. 13

Zgodnie z obecnym brzmieniem §15 ust. 13 „Zamawiający naliczy karę umowną w wysokości 50.000,00 zł w przypadku odstąpienia od Umowy z powodu okoliczności leżących po stronie Wykonawcy. Dla uniknięcia wątpliwości kara jest należna zarówno w przypadku odstąpienia umownego, jak i na podstawie przepisów ustawy, zarówno odstąpienia ze skutkiem do całej Umowy, jak i odstąpienia w części.”

W związku z okolicznością, że powyższe postanowienie pozostaje w sprzeczności z przepisami prawa powszechnie obowiązującego, Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę aktualnego brzmienia wskazanego postanowienia i zastąpienie go następującą treścią:

§15 ust. 13 -

„Zamawiający naliczy karę umowną w wysokości 50.000,00 zł w przypadku odstąpienia od Umowy z powodu okoliczności zawinionych przez Wykonawcę. Dla uniknięcia wątpliwości kara jest należna zarówno w przypadku odstąpienia umownego, jak i na podstawie przepisów ustawy, zarówno odstąpienia ze skutkiem do całej Umowy, jak i odstąpienia w części.”



ODPOWIEDŹ: Zamawiający pozostawia treść Załącznika nr 8.1 do SIWZ – Wzór umowy w ww. zakresie bez zmian.

Wyjaśnienie stanowi integralną część SIWZ.

Zamawiający działając w oparciu o art. 38 ust. 6 ustawy Pzp, w związku z koniecznością dokonania zmian w zapisach wzoru umowy, który stanowi załącznik nr 8.1 do SIWZ, przedłuża termin składania ofert do dnia **20.08.2018r. do godz. 12:00.**

BURMISTRZ MIASTA PASYM

/-/ Cezary Łachmański