

Konin, 19.11.2024 r.

**WSZ-EP-53/1242/2024**

Wykonawcy zainteresowani postępowaniem/  
strona internetowa prowadzonego postępowania

**Dotyczy: postępowania o udzielenie Zamówienia prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji, o wartości mniejszej niż progi unijne, na zadanie pod nazwą „Dostawa licencji, subskrypcji i wsparcia technicznego do posiadanych systemów operacyjnych i urządzeń.”, nr sprawy WSZ-EP-53/2024.**

Zamawiający informuje, iż do ww. postępowania zostały złożone pytania. W związku z powyższym działając na podstawie art. 284 ust. 2 i ust.6 ustawy z dnia 11 września 2019 roku – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2024 r.. poz. 1320), zwanej dalej ustawą Pzp, Zamawiający przekazuje treść zapytań wraz z wyjaśnieniami.

**Pytanie nr 1** SWZ, Rozdział XXIII

Prosimy o potwierdzenie, że opis kryterium oceny ofert odnosi się zarówno do pakietu nr 1 i 2.

**Odpowiedź: Zamawiający potwierdza, że opis kryterium oceny ofert odnosi się zarówno do pakietu nr 1 i 2.**

**Pytanie nr 2** SWZ, Rozdział XXIV, załącznik nr 2 do SWZ, pkt 2, Załącznik nr 4, §7 ust. 2

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający dopuści umowę do podpisania w formie elektronicznej, tj. kwalifikowanym podpisem elektronicznym, które to jest równoważne w skutkach z podpisaniem umowy w formie pisemnej (podpisanie własnoręcznym podpisem).

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyklucza podpisania umowy w przedmiotowym postępowaniu kwalifikowanym podpisem elektronicznym. Jeżeli Wykonawca wyrazi chęć podpisania umowy kwalifikowanym podpisem elektronicznym Zamawiający wyrazi na to zgodę.**

**Pytanie nr 3** Załącznik nr 1 do SWZ, Pakiet 1

Prosimy o potwierdzenie, że poprzez wymóg: *Dostarczenie w formie pdf lub papierowej dokumentu producenta oprogramowania potwierdzającego zakup licencji i wsparcia technicznego dla Zamawiającego*, Zamawiający rozumie przedłożenie dokumentu potwierdzającego nabycie licencji na rzecz Zamawiającego a nie przedstawienie dowodu potwierdzającego, że Wykonawca dokonał zakupu licencji.

**Odpowiedź: Zamawiający potwierdza, że poprzez wymóg: "Dostarczenie w formie pdf lub papierowej dokumentu producenta oprogramowania potwierdzającego zakup licencji i wsparcia technicznego dla Zamawiającego", rozumie przedłożenie dokumentu potwierdzającego nabycie licencji na rzecz Zamawiającego, a nie dowodu zakupu licencji przez Wykonawcę.**

**Pytanie nr 4** Załącznik nr 2 do SWZ

Prosimy o poprawę oczywistej omyłki pisarskiej. Postępowanie prowadzone jest w trybie podstawowym bez negocjacji, przeprowadzonego zgodnie z ustawą z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (t.j. Dz. U. z 2024 r. poz. 1320).

**Odpowiedź:** Zamawiający poprawia omyłkę pisarską w załączniku nr 2 do SWZ – Formularz oferty o której mowa w treści pytania.

W związku z powyższym Zamawiający zmodyfikuje Załącznik nr 2 do SWZ – Formularz oferty, który zamieści na stronie prowadzonego postępowania.

**Pytanie nr 5** Załącznik nr 4 do SWZ, preambuła

Zamawiający specyfikuje: (...) i złożone przez niego przedmiotowe środki dowodowe. Prosimy o wykreślenie zapisu. W prowadzonym postępowaniu, zgodnie z zapisem SWZ, Rozdział XIX Zamawiający nie wymaga przedmiotowych środków dowodowych.

**Odpowiedź:** Zamawiający wykreśla zapis dotyczący przedmiotowych środków dowodowych z załącznika nr 4 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy.

W związku z powyższym Zamawiający zmodyfikuje Załącznik nr 4 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy, który zamieści na stronie prowadzonego postępowania.

**Pytanie nr 6** Załącznik nr 4, §2 ust. 2

Zamawiający specyfikuje: Wynagrodzenie określone w ust. 1 zawiera wszystkie koszty wykonania Umowy, w tym w szczególności koszty wynagrodzenia za udzielenie licencji.

Powyższe zapisy o udzieleniu licencji ograniczają możliwość udziału w postępowaniu tylko do tych wykonawców, którzy są Producentami oprogramowywania i wyłącza możliwość oferowania dystrybutorów oprogramowania wraz z licencją bezpośrednio udzielaną przez Producenta. Prosimy o zmianę zapisu: „udzielenia licencji” na „zapewnienia licencji” w powyższym zapisie oraz tożsamą modyfikację w postanowieniach §4a ust. 4.

**Odpowiedź:** Zamawiający modyfikuje zapisy w Załączniku nr 4, w §2 ust. 2 oraz §4a ust. 2.

§2 ust. 2. otrzymuje następujące brzmienie:

„2. Wynagrodzenie określone w ust. 1 zawiera wszystkie koszty wykonania Umowy, w tym w szczególności koszty wynagrodzenia za zapewnienie licencji. W przypadku zaoferowania przez Wykonawcę rozwiązania równoważnego, wynagrodzenie określone w ust. 1, obejmuje również koszty usług związanych z takim równoważnym rozwiązaniem, o których mowa w Załączniku nr 1 do SWZ - OPZ (w szczególności koszty deinstalacji, instalacji, konfiguracji, dodatkowego wsparcia technicznego, przeszkolenia, wdrożenia, asysty technicznej, uruchomienia).”

Natomiast par. 4a ust. 2 otrzymuje brzmienie:

„2. Wykonawca oświadcza, że licencje, sublicencje i subskrypcje zapewnione w ramach Umowy, umożliwiają pełną realizację funkcjonalności zgodnie z wymaganiami Zamawiającego, w tym w szczególności wskazanymi w załączniku nr 1 do Umowy, w szczególności funkcjonalności urządzeń, sprzętów, sprzętów informatycznych, oprogramowania, systemów, systemów operacyjnych, narzędzi IT posiadanych przez Zamawiającego. W przypadku, gdy okaże się, że licencje lub sublicencje lub subskrypcje nie zapewniają pełnej funkcjonalności zgodnie

z wymaganiami określonymi w umowie lub Załączniku nr 1 do SWZ, Wykonawca jest zobowiązany uzupełnić brakujące licencje, sublicencje lub subskrypcje bez dodatkowego wynagrodzenia. Zamawiający wykreśla §4a ust. 4 w Załączniku nr 4 do SWZ w związku z pytaniem 9.

W związku z powyższym Zamawiający zmodyfikuje Załącznik nr 4 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy, który zamieści na stronie prowadzonego postępowania.

**Pytanie nr 7** Załącznik nr 4, §2 ust. 3

Wykonawca zwraca uwagę na fakt, że przepisy prawa nie przewidują instytucji „prawidłowej” faktury VAT, a zatem to Zamawiający może określić jakie elementy faktury VAT będą dla niego istotne, poza tymi które wynikają z przepisów prawa. Prosimy zatem o wprowadzenie do umowy zapisów definiujących prawidłową dla tej umowy fakturę VAT, która zostanie przez Zamawiającego przyjęta do rozliczeń Stron.

**Odpowiedź:** Zamawiający modyfikuje zapisy w Załączniku nr 4, w §2 ust. 3, które otrzymują następujące brzmienie:

**„3. Zamawiający zapłaci Wykonawcy wynagrodzenie przelewem na konto Wykonawcy podane na fakturze w terminie do 30 dni od dnia otrzymania przez Zamawiającego faktury sporządzonej zgodnie z przepisami i niniejszą umową. Datą zapłaty jest data obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego. Wykonawca zobowiązany jest do wpisania na wystawionej fakturze numeru obowiązującej Umowy.”**

W związku z powyższym Zamawiający zmodyfikuje Załącznik nr 4 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy, który zamieści na stronie prowadzonego postępowania.

**Pytanie nr 8** Załącznik nr 4, §4 ust. 6

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający dokona odbioru przedmiotu zamówienia w ciągu 2 dni roboczych od dnia powiadomienia przez Wykonawcę o gotowości do odbioru.

Prosimy o potwierdzenie, że w przypadku stwierdzenia w trakcie odbioru jakichkolwiek Wad Zamawiający sporządzi Protokół Usterek zawierający listę nieprawidłowości, a Wykonawca zobowiązany będzie do usunięcia na własny koszt stwierdzonych w trakcie odbioru niezgodności w terminie uzgodnionym przez Strony (nie krótszym jednak niż 5 dni roboczych).

**Odpowiedź:** Zamawiający potwierdza powyższe i modyfikuje zapisy w Załączniku nr 4, w §4 ust. 6, który otrzymuje brzmienie: „Odbiór przedmiotu umowy zostanie stwierdzony w formie protokołu podpisanego przez obie strony w formie pisemnej pod rygorem nieważności. Zamawiający przystąpi do odbioru w terminie 2 dni roboczych od dnia powiadomienia przez Wykonawcę o gotowości do odbioru. W przypadku stwierdzenia w trakcie odbioru jakichkolwiek wad w przedmiocie umowy, Zamawiający sporządzi protokół wad zawierający listę wad (usterek, nieprawidłowości), i może wstrzymać się dokonaniem odbioru i podpisaniem protokołu do czasu usunięcia przez Wykonawcę na jego koszt stwierdzonych wad (usterek, nieprawidłowości) w terminie uzgodnionym przez strony, nie krótszym niż 5 dni roboczych.”

W związku z powyższym Zamawiający zmodyfikuje Załącznik nr 4 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy, który zamieści na stronie prowadzonego postępowania.

**Pytanie nr 9** Załącznik nr 4, §4a ust. 4

Prosimy o wykreślenie zapisu bądź jego modyfikacje w taki sposób aby zapewnione w ramach realizacji przedmiotu zamówienia licencje i sublicencje na oprogramowanie, w tym aktualizacje, subskrypcje, a także wsparcie producenta i wszelkie pozostałe utwory w rozumieniu przepisów prawa autorskiego, zapewnianych Zamawiającemu przez Wykonawcę mogły zostać wypowiedziane przy naruszeniu warunków licencyjnych na podstawie, których zostały one udzielone Zamawiającemu. Wykonawca zwraca uwagę, że jako podmiot nie będący Producentem Oprogramowania nie może przyjąć zobowiązania, którego nie jest stroną ponieważ licencje/sublicencje posiadane przez Zamawiającego zostały/zostaną mu udzielone przez Producenta Oprogramowania i to on w warunkach licencyjnych wskazał wszelkie podstawy uprawniające do ich wypowiedzenia. Zapis taki skutkuje również ograniczeniem możliwości udziału w Postępowaniu wyłącznie do podmiotów, które mają realny wpływ na treść licencji, sublicencji lub zasad subskrypcji.

**Odpowiedź: Zamawiający wykreśla §4a ust. 4 w Załączniku nr 4 do SWZ.**

**W związku z powyższym Zamawiający zmodyfikuje Załącznik nr 4 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy, który zamieści na stronie prowadzonego postępowania.**

**Pytanie nr 10** Załącznik nr 4, §5

1. Prosimy Zamawiającego o zmianę podstawy naliczania kar umownych i naliczania ich od wysokości netto wynagrodzenia należnego wykonawcy. Pragniemy zwrócić uwagę na nierówność wykonawców, która może powstać w sytuacji obliczania kary dla wykonawcy zagranicznego lub zwolnionego z podatku VAT, w stosunku do wykonawców rozliczających się według pozostałych stawek VAT, co już w przypadku kalkulowania kosztów kontraktu i ceny oferty może postawić niektórych wykonawców w korzystniejszej sytuacji.

**Odpowiedź : Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe i pozostawia zapisy zgodnie z SWZ.**

2. Z uwagi na fakt, że kary umowne naliczane są z tytułu zwłoki wykonawcy, a zgodnie z art. 471 kodeksu cywilnego niezbędną przesłanką dochodzenia kary umownej jest tylko takie niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania, za które dłużnik ponosi odpowiedzialność (art. 471 KC), Wykonawca może więc dowodzić, że niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania jest następstwem okoliczności, za które nie ponosi odpowiedzialności. Prosimy zatem o wprowadzenie do Umowy zapisów dotyczących obowiązku wezwania Wykonawcy do wyjaśnień przed naliczeniem kary umownej co do okoliczności mających być podstawą naliczenia kary umownej. Proponujemy zapis: Zamawiający przed naliczeniem kary umownej i wystawieniem z tego tytułu dokumentu księgowego, zobowiązany jest do wezwania Wykonawcy do złożenia wyjaśnień w zakresie okoliczności będących podstawą naliczenia kary, w tym w szczególności w zakresie zwłoki Wykonawcy, cele ustalenia zakresu odpowiedzialności Wykonawcy.

**Odpowiedź : Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe i pozostawia zapisy zgodnie z SWZ.**

3. Zamawiający przewiduje w umowie szereg przypadków w jakich naliczona może zostać kara umowna. Analiza tych postanowień wskazuje, że jedno zdarzenie może być jednocześnie podstawą do naliczenia kilku kar umownych, co z zasady jest sprzeczne z istotą kar umownych podkreślając nierówność stron umowy jak również dysproporcję między karą a ochroną interesu Zamawiającego, a także prowadziłoby do nieuzasadnionego wzbogacenia Zamawiającego. Dlatego prosimy o wprowadzenie do umowy zapisu, który eliminowałby możliwość naliczania kilku kar z różnych tytułów, gdy dotyczą one jednego zdarzenia. Dopuszczamy przy tym wybór Zamawiającego kary najwyższej z możliwych w takim przypadku. Wskazujemy również, że zgodnie z rekomendacjami Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych dotyczącymi zamówień na systemy informatyczne, Tom II, Rekomendacja szczegółowa nr 5.4. Zamawiający powinni unikać kumulowania równych kar naliczanych za to samo zdarzenie. Proponujemy zatem zapis: W przypadku, gdy Zamawiający zgodnie z umową, w odniesieniu do jednego zdarzenia miałby możliwość naliczenia kary umownej z więcej niż jednego tytułu, Zamawiający uprawniony jest do jednokrotnego naliczenia kary, z dowolnie wybranego tytułu.

**Odpowiedź : Zamawiający wprowadza w Załączniku nr 4, w § 5 następujące postanowienie:**

**„9. W przypadku gdy zgodnie z umową w odniesieniu do jednego zdarzenia zaistniałyby przesłanki do naliczenia kary umownej z więcej niż jednego tytułu, Zamawiający uprawniony jest do naliczenia kary umownej z dowolnie wybranego jednego tytułu.”**

**W związku z powyższym Zamawiający zmodyfikuje Załącznik nr 4 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy, który zamieści na stronie prowadzonego postępowania.**

4. ust. 1 pkt 3. Kary umowne i odstąpienie od Umowy to zobowiązanie symetryczne, prosimy o dodanie do postanowień umowy zapisów uprawniających Wykonawcę do naliczenia tożsamyh kar umownych za odstąpienie przez Wykonawcę od Umowy z przyczyn leżących po Stronie Zamawiającego.

**Odpowiedź : Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe i pozostawia zapisy zgodnie z SWZ.**

5. ust. 5 lit. d) Prosimy o potwierdzenie, że wezwanie nie będzie miało terminu krótszego niż 5 dni roboczych.

**Odpowiedź : Zamawiający nie potwierdza powyższego i pozostawia zapisy zgodnie z SWZ.**

**Pytanie nr 11** Załącznik nr 4, §6

1. Zachowanie poufności to zobowiązanie symetryczne. Prosimy o dodanie zapisów obligujących również Zamawiającego do zachowania poufności.

**Odpowiedź : Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe i pozostawia zapisy zgodnie z SWZ.**

2. Prosimy również o wskazanie granicznego terminu zachowania poufności, pozostawienie zapisu obligującego Wykonawcę do zachowania w tajemnicy bez ograniczeń w czasie jest zapisem nadmiarowym. Wykonawca proponuje wprowadzenie do zapisów umowy, że zachowanie w tajemnicy wygasa po upływie 5 lat od dnia zakończenia realizacji zadania, okres ten jest powszechnie praktykowany. Pozostawianie zapisów w obecnym kształcie narusza równowagę Stron.

**Odpowiedź : Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe i pozostawia zapisy zgodnie z SWZ.**

**Pytanie nr 12** Załącznik nr 4, §7 ust. 6

Prosimy o modyfikację zapisu zgodnie z propozycją: Ewentualne spory w relacjach z Wykonawcą o roszczenia cywilnoprawne w sprawach, w których zawarcie ugody jest dopuszczalne zostaną poddane mediacjom lub innemu polubownemu rozwiązaniu sporu, przed Sądem Polubownym przy Prokuraturii Generalnej Rzeczypospolitej Polskiej, wybranym mediatorem albo osobą prowadzącą inne polubowne rozwiązanie sporu. W przypadku braku możliwości ich polubownego załatwienia oraz w przypadku gdy zawarcie ugody będzie niedopuszczalne, spory wynikłe z niniejszej umowy będzie rozstrzygał sąd powszechny, właściwy dla siedziby Zamawiającego.

**Odpowiedź : Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe i pozostawia zapisy zgodnie z SWZ.**