

Warszawa, dnia 01 października 2021 r.

Zamawiający:
Politechnika Warszawska
Wydział Geodezji i Kartografii
Plac Politechniki 1
00-661 Warszawa

WYJAŚNIENIE TREŚCI SWZ

Dotyczy: ZP/GiK/29/2021/CENAGIS

W postępowania o udzielenie zamówienia, prowadzonego w trybie podstawowym o którym mowa w art. 275 pkt 1 z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (Dz.U 2019 poz. 2019 z późn. zm.), którego przedmiotem jest „Dostawa serwerowego oprogramowania klasy GIS do zarządzania danymi przestrzennymi, serwowania usług sieciowych oraz analiz przestrzennych, wraz z gwarancją obejmującą pełną opiekę serwisową, na potrzeby projektu Centrum Analiz Geoprzestrzennych i Obliczeń Satelitarnych (CENAGIS).” wpłynęły w dniach 27 i 28 września pytania od Wykonawców.

Działając w oparciu o art. 284 ust 2, w związku z art. 284 ust 1 ww. ustawy, Zamawiający poniżej przekazuje treść zapytań wraz z wyjaśnieniami:

Pytanie 1.

Dotyczy Projektu Postanowień Umowy §3 pkt. 3.

„Wraz z przekazaniem przedmiotu umowy Wykonawca przekaże Zamawiającemu wszystkie dokumenty przedmiotu Umowy niezbędne do jego eksploatacji, w tym wszystkie niezbędne sterowniki na nośnikach, gwarancję oraz instrukcję (jeśli oprogramowanie taką posiada) w języku polskim a jeżeli takiej nie ma dostępnej, to w języku angielskim.”

Producent oprogramowania przekazuje pliki instalacyjne i numery autoryzacyjne za pośrednictwem serwisu online przeznaczonego dla administratorów i użytkowników oprogramowania GIS, natomiast Zamawiający wskazuje sposób dostawy przedmiotu zamówienia ze sterownikami na nośnikach.

Czy Zamawiający zgadza się na wykreślenie z projektu umowy zapisu o nośnikach? Zamówienie nośników wiąże się z długim czasem oczekiwania na realizację oraz wyższym kosztem.

Komentarz Wykonawcy

Zamawiający zgadza się na wykreślenie z projektu umowy zapisu o nośnikach.

Pytanie 2.

Dotyczy Projektu Postanowień Umowy §3 pkt. 3.

„1. Warunki serwisu oraz gwarancji określa umowa licencyjna dostarczona Zamawiającemu.

2. Okres gwarancji rozpocznie się od dnia podpisania protokołu odbioru bez zastrzeżeń dostarczonego przedmiotu umowy i będzie trwał od tego dnia przez czas ... miesięcy.

3. Wszelkie usterki nie powstałe w wyniku niewłaściwego użytkowania, powinny zostać naprawione w ciągu 7 dni od momentu zgłoszenia. „

Zamawiający w pkt. 1 odnosi się do warunków umowy licencyjnej, natomiast w pkt. 3 wyznacza termin naprawy usterek w ciągu 7 dni co jest sprzecznym zapisem. Czy Zamawiający zgadza się na wykreślenie pkt. 3?

Komentarz Wykonawcy

Zamawiający zgadza się na wykreślenie pkt. 3.

Pytanie 3.

Dotyczy SWZ – opisu przedmiotu zamówienia

5. W okresie gwarancji Wykonawca zobowiązany jest:

1) usuwać błędy oprogramowania w terminie 5 dni od momentu zgłoszenia błędu przez Zamawiającego, jeśli błędem jest nieprawidłowe działanie oprogramowania powodujące albo całkowity brak możliwości korzystania z oprogramowania, albo takie ograniczenie możliwości korzystania z niego, że przestaje ono spełniać swoje podstawowe funkcje;

2) błędy oprogramowania, które nie powodują skutków określonych w ust. 1) zdiagnozować i przywrócić poprawność działania oprogramowania poprzez instalację poprawek usuwających błędy lub inną naprawę w terminie 14 dni od momentu zgłoszenia przez Zamawiającego; błędem oprogramowania jest funkcjonowanie oprogramowania w sposób niezgodny z dokumentacją producenta lub wymaganiami wskazanymi w pkt. 4 przedmiotu zamówienia.

W ust. 1 i 2 Zamawiający wskazuje czas na usunięcie błędu w zależności od rodzaju błędu – 5 lub 14 dni. Wykonawca nie może zobowiązać się do usunięcia błędów w ściśle określonym terminie, gdyż istnieje ryzyko zaistnienia sytuacji, w której pojawiający się błąd będzie wymagał dokonania ingerencji w kodzie oprogramowania i w związku z tym problem będzie mógł zostać rozwiązany jedynie przez producenta oprogramowania, co następuje co do zasady w formie udostępnienia odpowiedniej poprawki korygującej („patcha”) lub aktualizacji.

Czy Zamawiający zgadza się na zastąpienie zapisu w pkt. 5 na zapis o brzmieniu:

W okresie gwarancji Wykonawca zobowiązany jest usuwać błędy oprogramowania w terminie 5 dni od momentu zgłoszenia błędu przez Zamawiającego w przypadku błędu, który może być samodzielnie poprawiony przez Wykonawcę oraz pod warunkiem obecności specjalisty odpowiedzialnego za naprawę błędu określonego rodzaju.

W przypadku zgłoszenia błędu, który może zostać poprawiony jedynie w aktualizacji oprogramowania termin naprawy to termin ukazania się nowej aktualizacji oprogramowania usuwającej błąd zgłoszony przez Zamawiającego.

Komentarz Wykonawcy

Zamawiający zgadza się na zastąpienie zapisu w pkt. 5 na zapis o brzmieniu:

W okresie gwarancji Wykonawca zobowiązany jest usuwać błędy oprogramowania w terminie 5 dni od momentu zgłoszenia błędu przez Zamawiającego w przypadku błędu, który może być samodzielnie poprawiony przez Wykonawcę oraz pod warunkiem obecności specjalisty odpowiedzialnego za naprawę błędu określonego rodzaju.

W przypadku zgłoszenia błędu, który może zostać poprawiony jedynie w aktualizacji oprogramowania termin naprawy to termin ukazania się nowej aktualizacji oprogramowania usuwającej błąd zgłoszony przez Zamawiającego.

Pytanie 4.

Dotyczy Rozdziału IV Projektowane Postanowienia Umowy § 1 ust. 2 – czy Zamawiający wyrazi zgodę na następujące brzmienie tego postanowienia: „Zamawiający zamawia, a Wykonawca zobowiązuje się udzielić licencji i dostarczyć oprogramowanie, o którym mowa w ustępie 1 powyżej wolne od wad prawnych zgodne z załączoną ofertą Wykonawcy stanowiącą załącznik nr 1 do umowy”? Przedmiotowa umowa będzie sprowadza się bowiem do zapewnienia przez wykonawców udzielenia licencji na dostarczane oprogramowanie, a nie jego sprzedaży. Oprogramowanie nie jest bowiem rzeczą, z tego względu nie można o nim twierdzić, że jest „nowe i nieuszkodzone” lub „wolne od wad fizycznych

Komentarz Wykonawcy

Zamawiający wyraża zgodę na następujące brzmienie postanowienia: „Zamawiający zamawia, a Wykonawca zobowiązuje się udzielić licencji i dostarczyć oprogramowanie, o którym mowa w ustępie 1 powyżej wolne od wad prawnych zgodne z załączoną ofertą Wykonawcy stanowiącą załącznik nr 1 do umowy”.

Pytanie 5.

Dotyczy Rozdziału IV Projektowane Postanowienia Umowy § 1 ust. 3 – czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie tego postanowienia? Wykonawca nie jest bowiem producentem oprogramowania i nie jest w stanie zapewnić współpracy elementów oprogramowania. Oprogramowanie, którego dotyczy przedmiot zamówienia jest oprogramowaniem typu COTS, a więc oprogramowaniem gotowym.

Komentarz Wykonawcy

Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie tego postanowienia Umowy § 1 ust. 3.

Pytanie 6.

Dotyczy Rozdziału IV Projektowane Postanowienia Umowy § 1 ust. 8 – czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie tego postanowienia? Wykonawca nie jest bowiem producentem oprogramowania i nie jest w stanie zapewnić jego bezawaryjnego działania. Oprogramowanie, którego dotyczy przedmiot zamówienia jest oprogramowaniem typu COTS, a więc oprogramowaniem gotowym. Wykonawca nie ma wpływu na jego działania i jedyne co może zaoferować to serwis producenta oprogramowania.

Komentarz Wykonawcy

Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie tego postanowienia Umowy § 1 ust. 8.

Pytanie 7.

Dotyczy Rozdziału IV Projektowane Postanowienia Umowy § 1 ust. 12 – czy Zamawiający wyrazi zgodę na następujące brzmienie tego postanowienia: „Wykonawca oświadcza niniejszym, iż korzystanie przez Zamawiającego z przedmiotu umowy na warunkach w niej przewidzianych nie będzie naruszać praw autorskich, praw własności przemysłowej lub innych prawem chronionych dóbr osobistych lub majątkowych osób trzecich. W razie zgłoszenia przez osoby trzecie w związku z wykonywaniem przez Zamawiającego umowy jakichkolwiek roszczeń, Zamawiający niezwłocznie powiadomi Wykonawcę o tych roszczeniach i pozwoli mu na wzięcie udziału we wszelkich negocjacjach prowadzonych z taką osobą oraz umożliwi Wykonawcy wzięcie udziału w ewentualnym postępowaniu sądowym.” Kwestia odpowiedzialności za naruszenie praw autorskich jest zawsze powiązana z przyczyną naruszenia. Może bowiem okazać się, że przyczyna tkwi w niezgodnym z umową licencyjną sposobie korzystania z oprogramowania. Dlatego przyjęcie odpowiedzialności odszkodowawczej przez Wykonawcę powinno wynikać z ogólnych zasad odpowiedzialności wynikających z obowiązujących przepisów a nie z automatu wpisanego do postanowień umowy.

Komentarz Wykonawcy

Zamawiający wyraża zgodę na następujące brzmienie tego postanowienia Umowy § 1 ust. 12: „Wykonawca oświadcza niniejszym, iż korzystanie przez Zamawiającego z przedmiotu umowy na warunkach w niej przewidzianych nie będzie naruszać praw autorskich, praw własności przemysłowej lub innych prawem chronionych dóbr osobistych lub majątkowych osób trzecich. W razie zgłoszenia przez osoby trzecie w związku z wykonywaniem przez Zamawiającego umowy jakichkolwiek roszczeń, Zamawiający niezwłocznie powiadomi Wykonawcę o tych roszczeniach i pozwoli mu na wzięcie udziału we wszelkich negocjacjach prowadzonych z taką osobą oraz umożliwi Wykonawcy wzięcie udziału w ewentualnym postępowaniu sądowym.”

Pytanie 8.

Dotyczy Rozdziału IV Projektowane Postanowienia Umowy § 5 ust. 2 – czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę podstawy odpowiedzialności z opóźnienia na zwłokę? Odpowiedzialność z tytułu opóźnienia jest bowiem oparta o zasadę ryzyka, co nakłada na wykonawcę obowiązek zapłaty kar nawet w sytuacji, gdy nie ponosi żadnej winy za zaistnienie okoliczności uzasadniających zapłatę kary. Konstrukcja taka znacząco zwiększa ryzyko kontraktowe wykonawcy, co może przenosić się na wzrost ceny ofertowej.

Komentarz Wykonawcy

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę podstawy odpowiedzialności z opóźnienia na zwłokę.

Pytanie 9.

Dotyczy Rozdziału IV Projektowane Postanowienia Umowy § 5 ust. 2.4 – czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie postanowienia pkt 2.4.? Przedmiotowe postanowienie stanowi bowiem odpowiednik regulacji art. 437 pzp, z tym że zgodnie z tym przepisem obowiązek określenia wysokości kar umownych, z tytułu braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom, dotyczy – zgodnie z ust. 1 tego przepisu – tylko umów o roboty budowlane.

Komentarz Wykonawcy

Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie postanowienia Umowy § 5 ust. 2.4.

Pytanie 10.

Dotyczy Rozdziału IV Projektowane Postanowienia Umowy § 5 ust. 3 – czy Zamawiający wyrazi zgodę na wprowadzenie limitu odpowiedzialności odszkodowawczej do kwoty stanowiącej równowartość 100% wynagrodzenia wykonawcy? Brak limitów odpowiedzialności odszkodowawczej znacząco zwiększa ryzyko kontraktowe wykonawcy, co może przenosić się na wzrost ceny ofertowej.

Komentarz Wykonawcy

Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie limitu odpowiedzialności odszkodowawczej do kwoty stanowiącej równowartość 100% wynagrodzenia Wykonawcy.

Pytanie 11.

Dotyczy Rozdziału IV Projektowane Postanowienia Umowy § 7 – czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę przedmiotowego paragrafu w ten sposób, by przedmiotowe uprawnienie do odstąpienia od umowy przysługiwało Zamawiającemu do chwili dostarczenia oprogramowania przez wykonawcę? W momencie dostarczenia i zainstalowania oprogramowania u Zamawiającego, Zamawiający rozpoczyna korzystanie z oprogramowania na podstawie umowy licencyjnej łączącej go z producentem oprogramowania oraz z serwisu na podstawie analogicznej umowy serwisowej producenta oprogramowania i zgodnie z warunkami ww. umów wynagrodzenie z tytułu udzielenia licencji i świadczenia serwisu nie podlega zwrotowi. Ponadto mając zawarte umowy z producentem oprogramowania, Zamawiający uzyskuje stosowne świadczenia bezpośrednio od producenta, więc ewentualne problemy po stronie wykonawcy nie wpływają na sytuację prawną Zamawiającego.

Komentarz Wykonawcy

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę Postanowienia Umowy § 7 w ten sposób, by przedmiotowe uprawnienie do odstąpienia od umowy przysługiwało Zamawiającemu do chwili dostarczenia oprogramowania przez wykonawcę.

Niniejsze pismo - opublikowane odpowiedzi na zapytania Wykonawców, stanowią integralną część Specyfikacji Warunków Zamówienia w postępowaniu nr ZP/GiK/29/2021/CENAGIS.

Wykonawcy są zobligowani do zastosowania się do wszelkich informacji zawartych w publikowanych przez Zamawiającego dokumentach.

Zatwierdził:

Dziekan

Wydziału Geodezji i Kartografii
Politechniki Warszawskiej

Dr hab. inż. Janusz Walo, prof. uczelni