

L. dz. DZP-291-5406-331/2022

Kraków, dnia 23.05.2022 r.

Do

Uczestników postępowania

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn. **„Dostawa aplikacji i licencji programów edukacyjno-dydaktycznych do wirtualnych laboratoriów i wirtualnej rzeczywistości w projekcie „Program zwiększenia dostępności Uniwersytetu Rolniczego im. Hugona Kołłątaja w Krakowie”, nr zamówienia DZP-291-5406/2021.**

Zamawiający – Uniwersytet Rolniczy im. Hugona Kołłątaja w Krakowie, działając na podstawie art. 135 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jedn. Dz. U. z 2021 r., poz. 1129 ze zm.), przekazuje poniżej treść pytań wraz z wyjaśnieniami.

Załącznik 4 do SWZ: Pakiet IV Zadanie nr 1

Pytanie nr 1

Wykonawca wnosi o zmianę postanowienia § 1 ust. 5 pkt 4) umowy w związku z tym, że nie uwzględnia ono sytuacji, w której Wykonawca (jako dystrybutor oprogramowania), na mocy umowy zawieranej z Zamawiającym, dostarcza licencje zgodne z przedmiotem umowy, poprzez zobowiązanie się, że podmiot uprawniony z tytułu majątkowych praw autorskich do oprogramowania udzieli Zamawiającemu licencji, co wynika z przyjętego przez ten podmiot uprawniony modelu licencjonowania oprogramowania. W konsekwencji Wykonawca wnosi o zmianę ww. postanowień w następujący sposób:

5. Wykonawca oświadcza, że:

4) przysługują mu w zakresie wykonywania niniejszej umowy, jako dystrybutorowi oprogramowania stanowiącego przedmiot umowy, wszelkie niezbędne prawa do zapewnienia udzielenia Zamawiającemu licencji przez podmiot uprawniony z tytułu majątkowych praw autorskich do oprogramowania, na warunkach określonych w niniejszej umowie.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu w brzmieniu, które zostało zaproponowane. Zamawiający – Uniwersytet Rolniczy im. Hugona Kołłątaja w Krakowie na podstawie art. 137 ust. 1 ustawy Pzp dokonuje zmiany treści Załącznika nr 4 do SWZ dla Pakiet IV Zadanie nr 1, w ten sposób, że § 1 ust. 5 pkt 4) otrzymuje brzmienie:

„4) przysługują mu w zakresie wykonywania niniejszej umowy wszelkie niezbędne prawa do udzielenia licencji lub gwarantuje, że podmiot posiadający prawo do udzielenia licencji do oprogramowania objętego niniejszą umową udzieli Zamawiającemu licencję do oprogramowania na warunkach określonych w niniejszej umowie.”

Pytanie nr 2

Wykonawca wnosi o zmianę postanowienia § 4 ust. 1 umowy w związku z tym, że nie uwzględnia ono sytuacji, w której Wykonawca (jako dystrybutor oprogramowania), na mocy umowy zawieranej z Zamawiającym, dostarcza licencje zgodne z przedmiotem umowy, poprzez zobowiązanie się, że podmiot uprawniony z tytułu majątkowych praw autorskich do oprogramowania udzieli Zamawiającemu licencji, co wynika z przyjętego przez ten podmiot uprawniony modelu licencjonowania oprogramowania. Ponadto, postanowienie to w zakresie w jakim wymaga udzielenia licencji „bezterminowej” nie uwzględnia sytuacji podmiotów, których model licencyjny oprogramowania oparty jest na licencjach udzielanych na czas oznaczony. W ocenie Wykonawcy w sposób nieuprawniony dyskryminuje to podmioty, których model licencyjny oparty jest na licencjach udzielanych na czas oznaczony, podczas gdy z perspektywy Zamawiającego takie rozwiązanie spełnia takie same cele i zaspokaja potrzeby Zamawiającego określone w umowie. W konsekwencji Wykonawca wnosi o zmianę ww. postanowień w następujący sposób:

1. W ramach wynagrodzenia, o którym jest mowa w §2 ust. 1 umowy, Wykonawca zobowiązuje się do zapewnienia udzielenia Zamawiającemu od dnia podpisania protokołu odbioru niewyłącznej licencji serwerowej pływającej do oprogramowania dostarczonego w ramach umowy przez podmiot uprawniony z tytułu majątkowych praw autorskich do tego oprogramowania, obejmującej pola eksploatacji niezbędne dla korzystania z oprogramowania, zgodnie z jego przeznaczeniem. Licencja zostanie udzielona na okres (zgodnie z ofertą Wykonawcy).

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu w brzmieniu, które zostało zaproponowane.

Projekt „Program zwiększenia dostępności Uniwersytetu Rolniczego im. Hugona Kołłątaja w Krakowie”

jest współfinansowany w ramach Unii Europejskiej z Europejskiego Funduszu Społecznego

Zamawiający – Uniwersytet Rolniczy im. Hugona Kołłątaja w Krakowie na podstawie art. 137 ust. 1 ustawy Pzp dokonuje zmiany treści Załącznika nr 4 do SWZ dla Pakiet IV Zadanie nr 1, w ten sposób, że § 2 ust. 1 otrzymuje brzmienie:

„W ramach wynagrodzenia, o którym jest mowa w §2 ust. 1 umowy, Wykonawca udziela lub zapewnia i gwarantuje udzielenie Zamawiającemu (przez producenta lub inny podmiot posiadający takie uprawnienie) z dniem podpisania protokołu odbioru niewyłącznej licencji serwerowej pływającej do oprogramowania dostarczonego w ramach umowy, obejmującej pola eksploatacji niezbędne dla korzystania z oprogramowania, zgodnie z jego przeznaczeniem. Licencja zostanie udzielona na okres 24 miesięcy.”

Pytanie nr 3

Wykonawca wnosi o zmianę postanowienia §4 ust. 3 umowy w związku z tym, że nie uwzględnia ono sytuacji, w której Wykonawca (jako dystrybutor oprogramowania), na mocy umowy zawieranej z Zamawiającym, dostarcza licencje zgodne z przedmiotem umowy, poprzez zobowiązanie się, że podmiot uprawniony z tytułu majątkowych praw autorskich do oprogramowania udzieli Zamawiającemu licencji, co wynika z przyjętego przez ten podmiot uprawniony modelu licencjonowania oprogramowania. W związku z przyjętym modelem licencyjnym, opisanym powyżej, Wykonawca nie może zobowiązać się do tego, iż licencja udzielona na oprogramowanie objęte przedmiotem umowy nie będzie wypowiedziana, ponieważ nie jest licencjodawcą tego oprogramowania. W konsekwencji Wykonawca wnosi o usunięcie ww. postanowienia. Ewentualnie, gdyby Zamawiający nie wyraził zgody na usunięcie ww. postanowienia, Wykonawca wnosi o zmianę tego postanowienia w następujący sposób:

3. Wykonawca zobowiązuje się, iż licencja udzielona na oprogramowanie objęte przedmiotem umowy nie zostanie wypowiedziana przez podmiot uprawniony z tytułu majątkowych praw autorskich do oprogramowania z przyczyn niezawinionych przez Zamawiającego. W przypadku wypowiedzenia licencji przez taki podmiot, wbrew zobowiązaniu Wykonawcy, o którym mowa powyżej, bez winy Zamawiającego, niezależnie od przyczyn takiego zdarzenia, włączając w to przyczyny, za które Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności, Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty na rzecz Zamawiającego 100% kwoty brutto określonej w § 2 ust. 1 niniejszej umowy.

Odpowiedź:

Projekt „Program zwiększenia dostępności Uniwersytetu Rolniczego im. Hugona Kołłątaja w Krakowie”

jest współfinansowany w ramach Unii Europejskiej z Europejskiego Funduszu Społecznego

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu w brzmieniu, które zostało zaproponowane.

Zamawiający – Uniwersytet Rolniczy im. Hugona Kołłątaja w Krakowie na podstawie art. 137 ust. 1 ustawy Pzp dokonuje zmiany treści Załącznika nr 4 do SWZ dla Pakiet IV Zadanie nr 1, w ten sposób, że § 4 ust. 3 otrzymuje brzmienie:

„Wykonawca zobowiązuje się i gwarantuje, iż licencja udzielona na oprogramowanie objęte przedmiotem umowy nie zostanie wypowiedziana przez Wykonawcę lub przez podmiot uprawniony z tytułu majątkowych praw autorskich do oprogramowania z przyczyn niezawinionych przez Zamawiającego. W przypadku wypowiedzenia licencji, wbrew zobowiązaniu Wykonawcy, o którym mowa powyżej, bez winy Zamawiającego, niezależnie od przyczyn takiego zdarzenia, włączając w to przyczyny, za które Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności, Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty na rzecz Zamawiającego 100% kwoty brutto określonej w § 2 ust. 1 niniejszej umowy.”

Pytanie nr 4

Wykonawca wnosi o zmianę postanowienia § 5 ust. 1 pkt 4) umowy w związku z tym, że jako podstawę do naliczenia Wykonawcy kary umownej wskazuje ono „każdy inny przypadek nienależytego wykonania umowy, rozumianego jako naruszenie postanowień umowy, w szczególności zapisów §1, 2”, co w ocenie Wykonawcy stanowi przykład nieprawidłowego zastrzeżenia kary umownej, ponieważ ww. postanowienie nie zawiera przedmiotowo istotnego elementu zastrzeżenia kary umownej, tj. precyzyjnego określenie zobowiązania, którego niewykonanie lub nienależyte wykonanie rodzi obowiązek zapłaty kary. Wobec tego, w ocenie Wykonawcy nie sposób na podstawie tego postanowienia ustalić naruszenie jakiego postanowienia umowy będzie się wiązało z nałożeniem sankcji w postaci naliczenia kary umownej. W konsekwencji Wykonawca wnosi o usunięcie ww. postanowienia.

Odpowiedź:

Zamawiający – Uniwersytet Rolniczy im. Hugona Kołłątaja w Krakowie wyraża zgodę na usunięcie zapisu.

Zamawiający – Uniwersytet Rolniczy im. Hugona Kołłątaja w Krakowie na podstawie art. 137 ust. 1 ustawy Pzp dokonuje zmiany treści Załącznika nr 4 do SWZ dla Pakiet IV Zadanie nr 1, w ten sposób, że zostaje usunięty z §5 ust 1 pkt 4).

Pytanie nr 5:

Projekt „Program zwiększenia dostępności Uniwersytetu Rolniczego im. Hugona Kołłątaja w Krakowie”

jest współfinansowany w ramach Unii Europejskiej z Europejskiego Funduszu Społecznego

Wykonawca wnosi o zmianę § 5 umowy poprzez dodanie postanowienia, zgodnie z którym odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu szkód wyrządzonych w związku z realizacją umowy (z zastrzeżeniem szkody wyrządzonej Zamawiającemu umyślnie) jest ograniczona do wskazanego w umowie górnego limitu odpowiedzialności oraz obejmuje jedynie odpowiedzialność z tytułu strat rzeczywistych (z wyłączeniem utraconych korzyści).

Wykonawca wyjaśnia, że ustanowienie w umowie z zakresu IT ogólnego limitu odpowiedzialności, w tym wyłączenie odpowiedzialności wykonawcy z tytułu utraconych korzyści stanowi standard rynkowy, potwierdzony m.in. w dokumencie „Analiza dobrych praktyk w zakresie realizacji umów IT, ze szczególnym uwzględnieniem specyfiki projektów informatycznych 7 Osi priorytetowej POIG” udostępnionym na stronie internetowej Urzędu Zamówień Publicznych pod adresem: <https://www.uzp.gov.pl/baza-wiedzy/dobre-praktyki/dobre-praktyki-w-branzy-it> (s. 54-55). W konsekwencji Wykonawca wnosi o zmianę postanowień §5 poprzez dodanie kolejnego ustępu, zawierającego postanowienie o następującej treści:

Z zastrzeżeniem szkody wyrządzonej Zamawiającemu umyślnie, łączna i całkowita odpowiedzialność Wykonawcy względem Zamawiającego z tytułu szkód wyrządzonych w związku z realizacją Umowy (niezależnie od podstawy prawnej) ograniczona jest do strat rzeczywistych (z wyłączeniem utraconych korzyści) oraz do wysokości 80 % Wynagrodzenia brutto określonego w § 2 ust. 1 Umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający – Uniwersytet Rolniczy im. Hugona Kołłątaja w Krakowie nie wyraża zgody na dodanie postanowienia.

Pytanie nr 6

W zakresie postanowień §8 umowy dotyczących gwarancji na oprogramowanie, Wykonawca wyjaśnia, że zgodnie ze swoim modelem biznesowym, jako dystrybutor oprogramowania stanowiącego przedmiot umowy, świadczy usług serwisu oprogramowania, które spełniają takie same cele i zaspokajają potrzeby Zamawiającego określone w umowie, jak gwarancja wskazana w umowie. W związku z tym, Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że Zamawiający dopuszcza świadczenie przez Wykonawcę ww. usług serwisu oprogramowania, w miejsce gwarancji na oprogramowanie, o której mowa w umowie, obejmujących dostarczanie aktualizacji oprogramowania, usuwanie usterek i wad oprogramowywania, wsparcie

Projekt „Program zwiększenia dostępności Uniwersytetu Rolniczego im. Hugona Kołłątaja w Krakowie”

jest współfinansowany w ramach Unii Europejskiej z Europejskiego Funduszu Społecznego

Zamawiającego w zakresie eksploatacji oprogramowania oraz pomoc online producenta oprogramowania, na warunkach określonych w umowie oraz zgodnie z warunkami oferowanymi przez Wykonawcę. W konsekwencji Wykonawca wnosi również o zmianę ww. postanowień w następujący sposób:

§8

1. W ramach wynagrodzenia określonego w umowie, Wykonawca będzie świadczył usługi serwisu oprogramowania, na warunkach oferowanych przez Wykonawcę, nie gorszych niż opisane w niniejszym paragrafie. Okres świadczenia usług serwisu wynosi miesięcy (zgodnie z ofertą Wykonawcy) od dnia podpisania protokołu odbioru.
2. Wykonawca w okresie świadczenia usług serwisu zobowiązuje się do bezpłatnej aktualizacji oprogramowania. Aktualizacja oprogramowania będzie się odbywać poprzez(zgodnie z ofertą Wykonawcy).
3. Wykonawca w okresie świadczenia usług serwisu zobowiązuje się do bezpłatnego niezwłocznego usunięcia usterek i wad oprogramowania.
4. Wykonawca w okresie świadczenia usług serwisu zobowiązuje się do bezpłatnej pomocy w zakresie eksploatacji oprogramowania.
5. Wykonawca w okresie świadczenia usług serwisu zobowiązuje się do pomocy on-line producenta oprogramowania za pośrednictwem strony internetowej (zgodnie z ofertą Wykonawcy).

W związku z powyższym Wykonawca wnosi również o zmianę kryterium oceny ofert „Okres gwarancji” dla pakietu IV zadanie nr 1, w taki sposób aby uwzględniało również świadczenie usług serwisu, tj. poprzez wskazanie „Okres gwarancji / Okres serwisu”.

Odpowiedź:

Zamawiający – Uniwersytet Rolniczy im. Hugona Kołłątaja w Krakowie nie wyraża zgody na zmianę kryterium, ponadto wyjaśnia, że Wykonawca zobowiązany jest udzielić bezpłatnej gwarancji, której zakres został wskazany w Specyfikacji Warunków Zamówienia w ramach której może świadczyć usługi serwisu oprogramowania.

Zamawiający – Uniwersytet Rolniczy im. Hugona Kołłątaja w Krakowie na podstawie art. 137 ust. 1 ustawy Pzp dokonuje zmiany treści Załącznika nr 4 do SWZ dla Pakiet IV Zadanie nr 1, w ten sposób, że §8 otrzymuje brzmienie:

„1. W ramach wynagrodzenia określonego w umowie, Wykonawca udziela gwarancji w ramach, której będzie świadczył usługi serwisu oprogramowania, na warunkach oferowanych

Projekt „Program zwiększenia dostępności Uniwersytetu Rolniczego im. Hugona Kołłątaja w Krakowie”

jest współfinansowany w ramach Unii Europejskiej z Europejskiego Funduszu Społecznego

przez Wykonawcę, nie gorszych niż opisane w niniejszym paragrafie. Okres świadczenia usług serwisu wynosi miesięcy (zgodnie z ofertą Wykonawcy) od dnia podpisania protokołu odbioru.

2. Wykonawca w okresie świadczenia usług serwisu zobowiązuje się do bezpłatnej aktualizacji oprogramowania. Aktualizacja oprogramowania będzie się odbywać poprzez(zgodnie z ofertą Wykonawcy).

3. Wykonawca w okresie gwarancji zobowiązuje się do bezpłatnego niezwłocznego usunięcia usterek i wad oprogramowania.

4. Wykonawca w okresie świadczenia usług serwisu zobowiązuje się do bezpłatnej pomocy w zakresie eksploatacji oprogramowania.

5. Wykonawca w okresie świadczenia usług serwisu zobowiązuje się do pomocy on-line producenta oprogramowania za pośrednictwem strony internetowej (zgodnie z ofertą Wykonawcy).”

Pytanie nr 7:

Wykonawca wyjaśnia, że w zakresie usług serwisu oprogramowania objętego przedmiotem umowy, Wykonawca zobowiązuje się do udostępniania Zamawiającemu bezpłatnych aktualizacji oprogramowania wydawanych przez producenta oprogramowania, za pośrednictwem portalu producenta oprogramowania, do samodzielnego pobrania i zainstalowania. W konsekwencji Wykonawca wnosi o zmianę postanowienia § 8 ust. 2 (w wersji zaproponowanej w pkt 5 powyżej) w następujący sposób:

2. Wykonawca w okresie świadczenia usług serwisu zobowiązuje się do udostępniania Zamawiającemu bezpłatnych aktualizacji oprogramowania wydawanych przez producenta oprogramowania, za pośrednictwem, do samodzielnego pobrania i zainstalowania.

Odpowiedź:

Zamawiający – Uniwersytet Rolniczy im. Hugona Kołłątaja w Krakowie nie wyraża zgody na zmianę zapisu.

Zamawiający – Uniwersytet Rolniczy im. Hugona Kołłątaja w Krakowie na podstawie art. 137 ust. 1 ustawy Pzp dokonuje zmiany treści Załącznika nr 4 do SWZ dla Pakiet IV Zadanie nr 1, w ten sposób, że §3 ust. 4 i 5 otrzymują brzmienie:

„4. W dniu instalacji oprogramowania Wykonawca przekaze Zamawiający – dokument – licencję do oprogramowania spełniającą warunki określone w niniejszej umowie.

5. Po instalacji oprogramowania, przekazaniu dokumentu licencji i przesłaniu kodów aktywacyjnych zostanie sporządzony protokół odbioru.”

Zamawiający – Uniwersytet Rolniczy im. Hugona Kołłątaja w Krakowie na podstawie art. 137 ust. 1 ustawy Pzp dokonuje zmiany treści Załącznika nr 4 do SWZ dla Pakiet IV Zadanie nr 1, w ten sposób, że §6 ust. 1 otrzymuje brzmienie:

„1. Płatność za dostawę, w kwocie określonej w §2 ust. 1, odbędzie się przelewem na konto Wykonawcy wskazane na fakturze, po wykonaniu umowy w pełnym zakresie, w tym po przekazaniu kodów aktywacyjnych i dokumentu- licencji, o którym mowa w § 3 ust. 4, w terminie do 30 dni od daty otrzymania przez Zamawiającego prawidłowo wystawionej faktury VAT.”

Ujednolicona wersja Załącznika nr 1 i 4 do SWZ dla Pakiet IV Zadanie nr 1 stanowi załącznik do niniejszego pisma.

Dyrektor ds. technicznych

/-/ mgr inż. Artur Szymacha

.....
(podpis)