



Kanclerz

Gdańsk, 8.01.2016 r.

Nr postępowania w ewidencji centralnej: ZP/411/055/U/15

**Wykonawcy ubiegający się
o udzielenie zamówienia**

dotyczy postępowania pn. **Zakup subskrypcji na kompleksową usługę w celu utrzymania ciągłości urządzeń zainstalowanych w serwerowni Centrum Usług Informatycznych Politechniki Gdańskiej.**

Informuję, że do Zamawiającego wpłynęły wnioski o wyjaśnienie treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w przedmiotowym postępowaniu. Działając na podstawie art. 38 ust. 1 i 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2015r. poz. 2164) Zamawiający udzielił następujących odpowiedzi oraz wprowadził następujące zmiany:

Pytanie nr 1. Wykonawca wnosi o wskazanie w § 2 ust. 2 Umowy terminu na wystawienie faktury.

W obecnym brzmieniu § 2 Umowy nie wskazano, w którym momencie Wykonawca ma prawo/obowiązek wystawić fakturę.

Odpowiedź:

Zamawiający w § 2 ust. 2 umowy wskazał, że Wykonawca ma prawo/obowiązek wystawić fakturę po wykupieniu u producenta subskrypcji na przedmiot umowy.

Dla Zamawiającego istotne jest, aby zapłata wynagrodzenia nie stanowiła zaliczki na poczet przyszłego świadczenia i dlatego Wykonawca musi najpierw wykupić usługę u producenta i przedłożyć Zamawiającemu stosowny dokument potwierdzający jej wykupienie. Tylko bowiem w takim przypadku uprzednia zapłata wynagrodzenia przed spełnieniem świadczenia wzajemnego nie stanowi zaliczki w rozumieniu art. 151a ust. 1 ustawy Pzp, albowiem ma na celu wykonanie długu ciążącego na Zamawiającym.

Pytanie nr 2. Wykonawca wnosi o dookreślenie przedmiotu Umowy w § 3 poprzez dodanie nowego ust. 7 zawierającego warunki wykonania usług. Proponowane brzmienie nowego ustępu:

1) Zamawiający w ramach Umowy zobowiązany jest do:

- a) nieotwierania bez upoważnienia Wykonawcy urządzeń oraz niedokonywania zmian sprzętowych bez pisemnej zgody Wykonawcy,
- b) informowania pisemnie Wykonawcy o zainstalowaniu nowej wersji oprogramowania na Produktach, nie później niż następnego dnia po instalacji,

- c) zagwarantowania i umożliwienia dostępu do urządzeń.
- 2) Zobowiązania umowne wynikające z niniejszej umowy nie obejmują:
 - a) Uszkodzeń mechanicznych oraz uszkodzeń wynikających z niewłaściwej eksploatacji Produktów niezgodnej z jego przeznaczeniem, w tym niewłaściwego zasilania,
 - b) Dokonywania jakichkolwiek napraw, przeróbek instalacji i urządzeń wchodzących w skład systemu, jak również otwierania i demontażu tych urządzeń przez użytkowników lub nieupoważnione na piśmie przez Sprzedawcę osoby trzecie,
 - c) Odtwarzania danych, reinstalacji oprogramowania w razie wad nośnika (np. dysku), kontrolera SCSI itp. uniemożliwiających wykorzystanie danych z oryginalnego nośnika, Materiałów eksploatacyjnych i materiałów ulegających zużyciu w trakcie normalnej eksploatacji.

Odpowiedź:

ZMIANA nr 1:

Zamawiający do treści załączników 7A oraz 7B do SIWZ w § 3 dodaje ust. 7 i nadaje mu następujące brzmienie:

§ 3 ust. 7:

- 1) Zamawiający w ramach Umowy zobowiązany jest do:
 - a) nieotwierania bez upoważnienia Wykonawcy urządzeń oraz niedokonywania zmian sprzętowych bez pisemnej zgody Wykonawcy,
 - b) informowania pisemnie Wykonawcy o zainstalowaniu nowej wersji oprogramowania na Produktach, nie później niż następnego dnia po instalacji,
 - c) zagwarantowania i umożliwienia dostępu do urządzeń.
- 2) Zobowiązania umowne wynikające z niniejszej umowy nie obejmują:
 - a) Uszkodzeń mechanicznych oraz uszkodzeń wynikających z niewłaściwej eksploatacji Produktów niezgodnej z jego przeznaczeniem, w tym niewłaściwego zasilania,
 - b) Dokonywania jakichkolwiek napraw, przeróbek instalacji i urządzeń wchodzących w skład systemu, jak również otwierania i demontażu tych urządzeń przez użytkowników lub nieupoważnione na piśmie przez Sprzedawcę osoby trzecie,
 - c) Odtwarzania danych, reinstalacji oprogramowania w razie wad nośnika (np. dysku), kontrolera SCSI itp. uniemożliwiających wykorzystanie danych z oryginalnego nośnika, Materiałów eksploatacyjnych i materiałów ulegających zużyciu w trakcie normalnej eksploatacji.

Pytanie nr 3. Wykonawca wnosi o wpisanie stosownego zastrzeżenia do treści Umowy w § 3 poprzez dodanie nowego ust. 8 zawierającego warunki wykonania usług. Proponowane brzmienie nowego ustępu.

Z uwagi na fakt, iż Wykonawca nie jest uprawniony ani zobowiązany do dokonywania jakichkolwiek zmian w kodzie Oprogramowania, którego nie jest Producentem, w szczególności do samodzielnego usuwania błędów, usunięcie wady oprogramowania następować może wyłącznie w zakresie i terminie zapewnionych przez producenta oprogramowania, w szczególności poprzez dostarczenie w ramach wykupionego programu wsparcia poprawki (łaty), poprawionej lub uaktualnionej wersji oprogramowania. Tym samym Umowa nie może obejmować naprawy i usuwania awarii oprogramowania, do którego stosuje się warunki licencyjne producenta.

W związku z powyższym, wnosimy o Wprowadzenie w § 3 dodatkowego ust. 8 o treści: Wykonawca nie jest uprawniony ani zobowiązany do dokonywania jakichkolwiek zmian w kodzie oprogramowania, którego nie jest Producentem w szczególności do samodzielnego usuwania błędów i awarii w tym zakresie. Usunięcie wady oprogramowania następować może wyłącznie w zakresie i terminie zapewnionych przez producenta oprogramowania, w

szczegółności poprzez dostarczenie w ramach wykupionego programu wsparcia poprawki (łąty), poprawionej lub uaktualnionej wersji oprogramowania.

Odpowiedź:

ZMIANA nr 2:

Zamawiający do treści załączników 7A oraz 7B do SIWZ w § 3 dodaje ust. 8 i nadaje mu następujące brzmienie:

§ 3 ust. 8:

8. Wykonawca nie jest uprawniony ani zobowiązany do dokonywania jakichkolwiek zmian w kodzie oprogramowania, którego nie jest Producentem w szczególności do samodzielnego usuwania błędów i awarii w tym zakresie. Usunięcie wady oprogramowania następować może wyłącznie w zakresie i terminie zapewnionych przez producenta oprogramowania, w szczególności poprzez dostarczenie w ramach wykupionego programu wsparcia poprawki (łąty), poprawionej lub uaktualnionej wersji oprogramowania.

Pytanie nr 4. Wykonawca wnosi o zmianę podstawy odpowiedzialności Wykonawcy przewidzianej w § 5 ust. 2 z obecnie przewidzianej „zwłoki” na „opóźnienie”.

Wniosek Wykonawcy podyktowany jest faktem, że w myśl art. 476 kodeksu cywilnego opóźnienie oznacza poniesienie przez Wykonawcę odpowiedzialności zarówno za działanie przez niego zawinione, jak i niezawinione.

Z uwagi na brak zastrzeżonych kar umownych na korzyść Wykonawcy, powyższy wniosek jest również uzasadniony chęcią zachowania równowagi kontraktowej Stron Umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu. Zamawiający nie przewiduje rozwiązania umowy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego. Jednakże zgodnie z art. 145 w razie zaistnienia istotnej zmiany okoliczności powodującej, że wykonanie umowy nie leży w interesie publicznym, czego nie można było przewidzieć w chwili zawarcia umowy, Zamawiający może odstąpić od umowy w terminie 30 dni od powzięcia wiadomości o tych okolicznościach, płacąc Wykonawcy wynagrodzenie, o którym mowa w art. 145 ust. 2 ustawy Pzp.

Pytanie nr 5. Wykonawca wnosi o obniżenie wysokości kar umownych przewidzianych w § 5 ust. 2 lit a - b, do poziomu 0,1% oraz lit. c - do poziomu 10%.

Wniosek podyktowany jest faktem, że w powiązaniu z konstrukcją postanowienia umownego dopuszczającego nałożenie kary umownej, w ocenie Wykonawcy można mówić o karze rażąco wygórowanej w rozumieniu art. 484 § 2 Kodeksu Cywilnego.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu. Urządzenia objęte subskrypcją w ramach przedmiotowego postępowania są dla Zamawiającego urządzeniami krytycznymi. Zamawiający przypomina, że w przypadku naliczenia rażąco wygórowanej kary, Wykonawcy przysługuje roszczenie do sądu o jej miarkowanie.

Pytanie nr 6. Wykonawca wnosi o doprecyzowanie przesłanek przewidzianych w § 5 ust. 3 Umowy, które warunkują możliwość rozwiązania Umowy.

W obecnym brzmieniu postanowienie umowne zawierające określenia: „naruszenia przez Wykonawcę postanowień umowy” oraz „niewykonywania umowy z należytą starannością” należy uznać za otwarte i niedookreślone, co jest niekorzystne z uwagi na doniosłe konsekwencje implikowane powyższym postanowieniem.

Wykonawca w oparciu o powyższe, wnosi o usunięcie w pierwszej kolejności skrótu „m.in.”, który determinuje otwarty katalog przesłanek umożliwiających rozwiązanie Umowy, natomiast w

dalszej kolejności o enumeratywne wskazanie rodzaju konkretnych naruszeń Umowy przez Wykonawcę, które mogą doprowadzić do jej rozwiązania.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu. Zamawiający pozostawił katalog przesłanek umożliwiających rozwiązanie umowy otwarty z uwagi na konieczność zabezpieczenia interesu publicznego.

Pytanie nr 7. Wykonawca wnosi o usunięcie w całości § 7 ust. 2 lit. c.

Z uwagi na pozostałą treść § 7 ust. 2 Umowy, wskazaną wyżej jednostkę redakcyjną Umowy należy uznać za nieadekwatną, tj. nieprzystającą do przesłanek warunkujących możliwość zmiany Umowy.

Odpowiedź:

ZMIANA nr 3:

Zamawiający z treści załączników 7A oraz 7B do SIWZ w § 7ust. 2 wykreśla lit. c.

ZMIANA nr 4:

Termin składania ofert zostaje przesunięty na dzień 14.01.2016 r., godz. 10:00.

Wobec powyższego zmianie ulegają następujące zapisy SIWZ i otrzymują brzmienie:

1. Rozdział XI:

ust. 1: Nieprzejrzystą kopertę (opakowanie) zawierającą ofertę wraz z wymaganymi oświadczeniami i dokumentami należy złożyć lub przesłać pocztą (liczy się data wpływu do siedziby zamawiającego) w terminie **do dnia 14.01.2016 r. do godz. 10:00** na adres: **Politechnika Gdańska, Dział Zamówień Publicznych, ul. Narutowicza 11/12, 80-233 Gdańsk, Gmach Główny skrzydło B, pok. 212.**

ust. 3: Koperta (opakowanie) powinna być opisana:

Oferta w postępowaniu pn.: Zakup subskrypcji na kompleksową usługę w celu utrzymania ciągłości urządzeń zainstalowanych w serwerowni Centrum Usług Informatycznych

Politechniki Gdańskiej

ZP/411/055/U/15

NIE OTWIERAĆ PRZED 14.01.2016 godz. 10:30.

ust. 10: Otwarcie ofert jest jawne i nastąpi **dnia 14.01.2016 r. o godz. 10:30** w siedzibie Zamawiającego: Politechnika Gdańska, Dział Zamówień Publicznych, ul. Narutowicza 11/12, 80-233 Gdańsk, Gmach Główny skrzydło B, pok. 212.

Uprzejmie informuję, że udzielone odpowiedzi oraz wprowadzone zmiany będą wiążące dla wszystkich Wykonawców ubiegających się o udzielenie przedmiotowego zamówienia.

.....
(podpis kierownika zamawiającego
lub osoby upoważnionej)