



*Do wszystkich Wykonawców
uczestniczących w postępowaniu*

Dotyczy: Zam. 64/2023/TP/DZP „Dostawa oprogramowania na potrzeby jednostek organizacyjnych Uniwersytetu Warmińsko-Mazurskiego w Olsztynie”

ODPOWIEDZI NA PYTANIA NR 2

Działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy prawo zamówień publicznych, Zamawiający przedstawia uprzejmie odpowiedzi na otrzymane zapytania (dot. części nr 3):

Pytanie nr 1

dot. Projektowanych postanowień umowne (dalej: „PPU”) §1 ust. 1. Czy pod pojęciem: „zakup oraz dostarczenie w części nr oprogramowania o parametrach szczegółowo określonych w ofercie Wykonawcy (...)” Zamawiający rozumie zapewnienie udzielenia licencji na oprogramowanie. Przedmiotowe pytanie dotyczy części 3 przedmiotowego postępowania i wynika z faktu, że zgodnie z polityką producenta oprogramowania, firmy ***, oprogramowanie *** dystrybuowane jest w modelu licencjonowania oprogramowania przez producenta tego oprogramowania ***, a nie jego sprzedaży. Żaden podmiot na rynku nie będzie w stanie dokonać sprzedaży oprogramowania ArcGIS. Możliwe jest jedynie zapewnienie Zamawiającemu licencji edukacyjnej producenta.

Odpowiedź.

Tak.

Pytanie nr 2.

dot. PPU, §1 ust. 1.

Czy w przypadku odpowiedzi pozytywnej na pytanie nr 1, Zamawiający wyrazi zgodę na następującą modyfikację postanowienia §1 ust. 1 projektowanych postanowień umowy: Przedmiotem niniejszej umowy jest realizacja przez Wykonawcę części nr 3, (tj. zapewnienie udzielenia Licencji edukacyjnej ArcGIS Poziom 2 (dla max. 50 użytkowników) do celów naukowych, dydaktycznych i badawczych) zgodnie ze standardowymi warunkami licencji oferowanymi przez producenta oprogramowania – *** z siedzibą w ***), znajdującym się w załączniku nr 1 do SWZ.

Odpowiedź.

Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację postanowienia §1 ust. 1 projektowanych postanowień umowy.

Pytanie nr 3.

dot. PPU, §1 ust. 3.

Czy z uwagi na specyfikę realizacji umowy na udzielenie licencji i świadczenie usług, która polega głównie na podpisaniu stosownych umów licencyjnych oraz na zdalnym udostępnianiu oprogramowania, Zamawiający wyrazi zgodę na następującą modyfikację postanowienia §1 ust. 3 projektowanych postanowień umowy:

W ramach niniejszej umowy Wykonawca zobowiązuje się przekazać umowy licencyjne producenta oprogramowania i udostępnić przedmiot umowy o parametrach szczegółowo określonych w ofercie Wykonawcy, stanowiącej załącznik do niniejszej umowy.

Odpowiedź.

Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację postanowienia §1 ust. 3 projektowanych postanowień umowy.

Pytanie nr 4.

dot. PPU, §1 ust. 5

Czy z uwagi na specyfikę realizacji umowy na udzielenie licencji, która polega głównie na zapewnieniu licencji i dostarczeniu dostępu do oprogramowania, które producent oferuje według swoich standardów, Zamawiający wyrazi zgodę zmianę w par. 1 ust. 5 PPU.

5. Miejsce dostawy: lub zapewnienie Zamawiającemu kluczy dostępowych (lub innego rodzaju dostępu do portali producentów) do oprogramowania, o którym mowa w ust. 1 zapewniających dostęp Zamawiającego do tego oprogramowania na standardowych warunkach producenta.

Odpowiedź.

Zamawiający wyraża zgodę zmianę w par. 1 ust. 5 PPU.

Pytanie nr 5.

dot. PPU, §2 ust. 1.

Czy z uwagi na fakt, że zgodnie z polityką producenta oprogramowania, firmy ***, oprogramowanie ***, którego dostawa jest przedmiotem zamówienia w ramach części 3 postępowania, dystrybuowane jest w modelu licencjonowania oprogramowania, a nie jego sprzedaży (w związku z czym nie może Wykonawca nie jest w stanie przenieść własności przedmiotu umowy) Zamawiający wyrazi zgodę na następującą modyfikację postanowienia §2 ust. 1 projektowanych postanowień umowy:

Wykonawca zobowiązuje się zapewnić Zamawiającemu dostęp do oprogramowania, o którym mowa w par. 1 ust. 1 Umowy, a Zamawiający zobowiązuje się przedmiot umowy odebrać i zapłacić Wykonawcy wynagrodzenie.

Odpowiedź.

Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację postanowienia §2 ust. 1 projektowanych postanowień umowy.

Pytanie nr 6.

dot. PPU, §2 ust. 2.

Czy z uwagi na fakt, że zgodnie z polityką producenta oprogramowania, firmy ***, zapewnienie dostępu do oprogramowania *** odbywa się poprzez zapewnienie kluczy dostępowych do produktu Zamawiający wyrazi zgodę na następującą modyfikację postanowienia §2 ust. 2 projektowanych postanowień umowy:

Wydanie przedmiotu umowy (lub wydanie kluczy dostępowych do oprogramowania i umożliwiających subskrypcję dla Zamawiającego), o którym mowa w par. 1 ust. 1 nastąpi w terminie od dnia zawarcia umowy. W tym terminie Wykonawca zobowiązuje się powiadomić Zamawiającego o możliwości subskrypcji i przekazać stosowne klucze dostępowe do oprogramowania.

Odpowiedź.

Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację postanowienia §2 ust. 2 projektowanych postanowień umowy.

Pytanie nr 7.

dot. PPU, §3.

Czy w związku z pytaniami nr 1 do 6, Zamawiający wyrazi zgodę na zmiany w §3 projektowanych postanowień umowy (w tytule, w ust. 1, 2 9), polegające na zastąpieniu określenia „cena” w różnych przypadkach słowem „wynagrodzenie” w odpowiednim przypadku, a sformułowania „cenę sprzedaży” w ust. 3 sformułowaniem „wynagrodzenie z tytułu udzielonej licencji”?

Odpowiedź.

Zamawiający wyraża zgodę na zmiany w §3 projektowanych postanowień umowy (w tytule, w ust. 1, 2, 9) polegające na zastąpieniu określenia „cena” w różnych przypadkach słowem „wynagrodzenie” w odpowiednim przypadku, a sformułowania „cenę sprzedaży” w ust. 3 sformulowaniem „wynagrodzenie z tytułu udzielonej licencji”.

Pytanie nr 8.

dot. PPU, §3 ust. 10.

Czy w §3 ust. 10 projektowanych postanowień umowy Zamawiający wyrazi zgodę na zastąpienie sformułowania „Zapłata za dostarczony sprzęt nastąpi przelewem ...” sformulowaniem „Zapłata wynagrodzenia nastąpi przelewem ...”?

Odpowiedź.

Zamawiający wyraża zgodę na zastąpienie sformułowania „Zapłata za dostarczony sprzęt nastąpi przelewem ...” sformulowaniem „Zapłata wynagrodzenia nastąpi przelewem ...”.

Pytanie nr 9.

dot. PPU §3 ust. 11.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie zapisu § 3 ust. 11 projektowanych postanowień umowy, ewentualnie zmodyfikuje jego treść, stosownie do poniższych wyjaśnień? Z uwagi na przyjęty model dystrybucji oprogramowania, polegający na pośredniczeniu przy zawarciu umowy licencyjnej, Wykonawca przekazuje bowiem istotną część otrzymanego od Zamawiającego wynagrodzenia producentowi oprogramowania, co sprawia, że dystrybutorzy oprogramowania nie będą w stanie złożyć sformułowanego oświadczenia albowiem beneficjentem świadczeń będą w dużej mierze producenci oprogramowania.

Odpowiedź.

Zamawiający odmawia zmiany powyższego zapisu.

Pytanie nr 10.

dot. PPU, §4.

Czy w związku z pytaniami nr 1 do 9, Zamawiający wyrazi zgodę na zmiany w §4 projektowanych postanowień umowy (w tytule, w ust. 1, 3, 4), polegające na zastąpieniu określenia „dostawa” lub „dostarczenie” w różnych przypadkach słowem „udostępnienie” w odpowiednim przypadku?

Odpowiedź.

Zamawiający wyraża zgodę na zmiany w §4 projektowanych postanowień umowy (w tytule, w ust. 1, 3, 4), polegające na zastąpieniu określenia „dostawa” lub „dostarczenie” w różnych przypadkach słowem „udostępnienie” w odpowiednim przypadku.

Pytanie nr 11.

dot. PPU §4 ust. 5.

Czy z uwagi na specyfikę modelu licencjonowania i brak materialnego elementu przedmiotu zamówienia, przez co zweryfikowanie istnienia wad przedmiotu umowy w ramach procedur odbiorowych nie jest możliwe, Zamawiający wyrazi zgodę na zmodyfikowanie zapisu §4 ust.

5 projektowanych postanowień umowy i nadanie mu następującej treści: Zamawiający dokona odbioru przedmiotu umowy pod warunkiem, że będzie on kompletny, a Wykonawca dostarczy Zamawiającemu klucze dostępowe umożliwiające mu samodzielną subskrypcję oprogramowania będącego przedmiotem umowy.

Odpowiedź.

Zamawiający wyraża zgodę na zmodyfikowanie zapisu §4 ust. 5 projektowanych postanowień umowy i nadanie mu brzmienia: „Zamawiający dokona odbioru przedmiotu umowy pod warunkiem, że będzie on kompletny, a Wykonawca dostarczy Zamawiającemu klucze dostępowe umożliwiające mu samodzielną subskrypcję oprogramowania będącego przedmiotem umowy”.

Pytanie nr 12.

dot. PPU, §3 ust. 12.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie postanowienia §4 ust. 8 projektowanych postanowień umowy, albowiem postanowienie to jest nieadekwatne do specyfiki zapewnienia korzystania z licencjonowanego oprogramowania (określenie „nowy” w stosunku do oprogramowania udostępnianego do pobrania jest nieadekwatne, podobnie jak „gotowy do funkcjonowania bez dodatkowych zakupów” nie jest twierdzeniem prawdziwym, albowiem oprogramowanie wymaga odpowiedniej infrastruktury sprzętowo informatycznej, którą Zamawiający posiada, ale której Wykonawca nie dostarcza w ramach przedmiotowego zamówienia. Także sformułowania dot. gwarantowanego bezpieczeństwa i wymaganego poziomu świadczonych dostaw nie są adekwatne do umowy, której przedmiotem jest zapewnienie korzystania z oprogramowania na standardowych warunkach licencyjnych oferowanych przez producentów.

Odpowiedź.

Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie postanowienia §4 ust. 8 projektowanych postanowień umowy.

Pytanie nr 13

dot. PPU, §5 ust. 2

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu §5 ust. 2 i 5 projektowanych postanowień umowy z określenia „Przedstawiciel Sprzedawcy” na „Przedstawiciel Wykonawcy”?

Odpowiedź.

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu §5 ust. 2 i 5 projektowanych postanowień umowy z określenia „Przedstawiciel Sprzedawcy” na „Przedstawiciel Wykonawcy”.

Pytanie nr 14

dot. PPU, §6 ust. 1, 2 i 5.

Z uwagi na fakt, że oprogramowanie będące przedmiotem dostawy serwisowane jest na standardowych warunkach producenckich (tak przynajmniej w części 3 postępowania), a dystrybutor oprogramowania może zobowiązać się do świadczeń gwarancyjnych, serwisowych wyłącznie w ograniczonym zakresie (co nie oznacza, że bieżące wsparcie serwisowe producenta, bądź dystrybutora nie będzie świadczone), Wykonawca wnosi o następującą modyfikację par. 6 PPU. W standardowym modelu producent świadczy jedynie obsługę serwisową oprogramowania. Wykonawca zwraca też uwagę, że nie jest możliwe rozszerzenie uprawnień i przeniesienie ich na Wykonawcę (chodzi głównie o objęcie oprogramowania rękojmią za wady lub rozszerzoną gwarancją).

1. Wykonawca zobowiązuje się do zapewnienia obsługi serwisowej, w tym usuwania usterek i wad oprogramowania przez cały okres trwania umowy, bez dodatkowych opłat (w tym opłat za transport i dojazd), na standardowych warunkach serwisu oferowanych przez producenta oprogramowania.

2. Wyłącza się jakąkolwiek odpowiedzialność za wady oprogramowania. Oprogramowanie objęte będzie gwarancją producenta zgodnie ze standardowymi warunkami licencji udzielonej przez niego.
3. Wykonawca przekaże Zamawiającemu adres e-mail, na który zostaną zgłoszone błędy i usterki.
4. Wykonawca zapewnia, że oprogramowanie jest wolne od wad fizycznych i prawnych.
5. W przypadku wystąpienia braku w przedmiocie udostępnienia lub udostępnienia przedmiotu zamówienia niezgodnie z ofertą, Wykonawca zobowiązuje się do udostępnienia prawidłowego przedmiotu umowy, w ciągu 7 dni od dnia zawiadomienia.

Odpowiedź.

Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację §6 PPU ust. 1 i 5 oraz odmawia zmiany zapisu §6 PPU ust. 2.

Pytanie nr 15.

dot. PPU §7 ust. 1 lit. c).

§7 ust. 1 pkt c) projektowanych postanowień umowy przewiduje możliwość naliczenia przez Zamawiającego Wykonawcy kar umownych za zwłokę w usunięciu wad stwierdzonych w okresie gwarancji lub rękojmi w wysokości 0,2% ceny określonej w §3 ust. 1 za każdy dzień zwłoki, liczony od dnia wyznaczonego na usunięcie wady. Czy w związku z uwagami zawartymi w pytaniu nr 14, Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie przedmiotowego zapisu, zważywszy że Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności z tytułu rękojmi i gwarancji w związku z oprogramowaniem?

Odpowiedź.

Zamawiający odmawia usunięcia powyższego zapisu.

Pytanie nr 16.

dot. PPU, §7 ust. 4.

Mając na względzie istotne ryzyko po stronie Wykonawcy wynikające z Nielimitowanej odpowiedzialności odszkodowawczej, jak również wymogi korporacyjne Wykonawca wnosi o wprowadzenie limitu odpowiedzialności odszkodowawczej i nadanie postanowieniu §7 ust. 1 pkt c) projektowanych postanowień umowy następującego brzmienia:

Zapłata kar umownych nie stanowi przeszkody do dochodzenia odszkodowania za szkody przewyższające wysokość kar umownych na zasadach ogólnych, z tym że odpowiedzialność odszkodowawcza Wykonawcy bez względu na tytuł prawny jej dochodzenia (z wyjątkiem szkody wyrządzonej umyślnie) nie może być wyższa niż 50% wynagrodzenia, wskazanego w § 3 ust. 1. Wyłącza się także odpowiedzialność z tytułu utraconych korzyści.

Wykonawca wyjaśnia również, 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). Wskutek braku ustanowienia jakichkolwiek ograniczenia kwotowego odpowiedzialności umowna Wykonawcy rażąco odbiega od standardów rynkowych, a ocena ryzyka kontraktowego dla potencjalnych wykonawców, staje się wręcz niemożliwa.

Odpowiedź.

Zamawiający odmawia zmiany powyższego zapisu.

Pytanie nr 17.

dot. PPU, §8 ust. 1 lit. b).

Mając na względzie, że konstrukcyjnie odstępienie od umowy w okolicznościach wskazanych w §8 ust. 1 lit. b) projektowanych postanowień umowy, możliwe jest wyłącznie w razie

nieudostępnienia Zamawiającemu przez Wykonawcę oprogramowania, czy Zamawiający wyrazi zgodę na następującą modyfikację §8 ust. 1 lit. b) projektowanych postanowień umowy: b) w przypadku niedotrzymania przez Wykonawcę terminu udostępnienia przedmiotu umowy, określonego w §1 – w terminie 60 dni od dnia powzięcia wiadomości o okolicznościach uzasadniających wykonanie prawa odstąpienia (jeżeli do tego czasu przedmiot umowy nie zostanie udostępniony), poprzez złożenie oświadczenia w formie pisemnej pod rygorem nieważności, po uprzednim bezskutecznym pisemnym wezwaniu Wykonawcy do udostępnienia przedmiotu umowy.

Odpowiedź.

Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację §8 ust. 1 lit. b) projektowanych postanowień umowy.

Pytanie nr 18.

dot. PPU, §10 ust. 4.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie §10 ust. 4 projektowanych postanowień umowy? Przedmiotowy zapis nie spełnia wymagań umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych, która i tak nie znajduje zastosowania w niniejszym postępowaniu, albowiem udostępniane oprogramowanie, którego licencja ma zostać przedłużona, nie jest przeznaczone do przetwarzania danych osobowych.

Odpowiedź.

Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie §10 ust. 4 projektowanych postanowień umowy.

Z poważaniem,

KANCLERZ

mgr inż. Bogusław Stec

/podpisano elektronicznie/

*Odpowiedzi udzielili: mgr Adrian Horodecki, mgr Leszek Oldakowski
Sporządziła: Agnieszka Filipiuk*