

Warszawa, dnia 29 października 2021 r.

**CG-P-III.ZP.D.272.61.2021.AS**

## WYJAŚNIENIA I ZMIANA TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Zgodnie z art. 135 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 roku – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r., poz. 1129 z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą”, do Zamawiającego wpłynęły wnioski o wyjaśnienie treści specyfikacji warunków zamówienia (SWZ) w postępowaniu, **którego przedmiotem jest projekt, dostawa i budowa infrastruktury teleinformatycznej Data Center oraz sieci WAN w ramach Projektów: „Informatyzacja bibliotek pedagogicznych na Mazowszu” oraz „Regionalna Platforma Informacyjna – Kultura na Mazowszu”.**

Działając na podstawie art. 135 ust. 2 oraz art. 137 ust. 1 ustawy Zamawiający udziela następujących wyjaśnień oraz dokonuje zmiany treści specyfikacji warunków zamówienia (zmiany dokumentów zamówienia wynikające z udzielanych wyjaśnień zostały zaznaczone w dalszym tekście **kolorem czerwonym**):

### Pytanie 1:

*Dot. par. 1 ust. 1 projektu umowy*

*Umowa nie definiuje Projektu. Zwracamy się z prośbą o podanie jego definicji*

### Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, że przedmiotem umowy jest m.in. wykonanie projektu technicznego infrastruktury Data Center, o którym mowa w Rozdziale 3. Opisu Przedmiotu Zamówienia (OPZ), który stanowi załącznik nr 2 do specyfikacji warunków zamówienia (SWZ).

Jednocześnie Zamawiający dokonuje zmiany treści § 1 ust 1 Umowy, który otrzymuje następujące brzmienie:

**„Przedmiotem Umowy jest projekt, dostawa i budowa infrastruktury teleinformatycznej Data Center oraz sieci WAN w ramach projektów „Informatyzacja bibliotek pedagogicznych na Mazowszu” oraz „Regionalna Platforma Informacyjna – Kultura na Mazowszu”, w tym:...”**

### Pytanie 2:

*Dot. par. 1 ust. 1 pkt 6 projektu umowy*

*Umowa nie definiuje Dokumentacji powykonawczej. Zwracamy się z prośbą o podanie jej definicji.*

### Odpowiedź:

Wymagania do Dokumentacji powykonawczej zostały opisane w rozdziale 7 Opisu przedmiotu zamówienia, który stanowi Załącznik nr 1 do Umowy

Zamawiający dodaje poniższą definicję do Umowy:

Dokumentacja powykonawcza	dokumentacja techniczna opisująca szczegóły techniczne realizacji poszczególnych elementów systemu teleinformatycznego, zawierająca niezbędne informacje i procedury umożliwiające utrzymanie i poprawną eksploatację systemu, a także instalację i konfigurację poszczególnych elementów systemu, w tym między innymi listę haseł, opis procedur instalacyjnych i konfiguracyjnych, opis procedur eksploatacyjnych, opis procedur udostępniania usług, polityka bezpieczeństwa.
---------------------------	--

### Pytanie 3:

*Dot. Par. 1 ust. 9 projektu umowy*

*Prosimy o dookreślenie miejsc spotkań roboczych z zespołem Wykonawcy- czy będą się one odbywać na terenie Warszawy? Prosimy również o dopuszczenie możliwości przeprowadzania spotkań zdalnych. Zwracamy się również z prośbą o wprowadzenie do par. zapisu: „Termin spotkań będzie wyznaczony z wyprzedzeniem co najmniej 3 dniowym.”*

**Odpowiedź:**

Zamawiający dokonuje zmiany treści § 1 ust 9 Umowy, który otrzymuje następujące brzmienie:

„Wykonawca zobowiązany jest do realizacji Przedmiotu Umowy w ścisłej współpracy z Zamawiającym oraz Dostawcą Przestrzeni Kolokacyjnej. W szczególności Zamawiający uprawniony jest do: zgłaszania uwag, proponowania zmian, na każdym etapie prac, organizowania spotkań roboczych z zespołem Wykonawcy w miejscu i terminie ustalonym przez Zamawiającego, żądania od Wykonawcy przedstawiania wyników prac częściowych, w formacie i zakresie każdorazowo wskazanym przez Zamawiającego, na każdym etapie prac. Forma spotkań roboczych będzie każdorazowo wyznaczana przez Zamawiającego w postaci zdalnej lub w siedzibie Zamawiającego przy ulicy Kijowskiej 10/12a w Warszawie, a termin spotkań będzie wyznaczany mailowo z wyprzedzeniem minimum 3 dni..”

**Pytanie 4:**

*Dot. Par. 2 ust. 3 projektu umowy*

*Z uwagi, że w obecnym brzemieniu zapisu Zamawiający może bez żadnego powodu odmówić zmiany składu osobowego Zespołu Wykonawcy, co może w sposób negatywny wpłynąć na realizację umowy, proponujemy zmianę zapisu na:*

*„Każda zmiana ustalonego w Przedmiocie Umowy składu osobowego Zespołu Wykonawcy, na wniosek Wykonawcy, wymaga akceptacji Zamawiającego. Odmowa akceptacji wymaga od Zamawiającego przedstawienia stosownego uzasadnienia.”*

**Odpowiedź:**

Zamawiający dokonuje zmiany treści § 2 ust 3 Umowy, który otrzymuje następujące brzmienie:

„Każda zmiana ustalonego w Przedmiocie Umowy składu osobowego Zespołu Wykonawcy, na wniosek Wykonawcy, wymaga akceptacji Zamawiającego. Zamawiający może odmówić akceptacji, w przypadku nie spełnienia przez nową osobę warunków opisanych § 2 ust 4 Umowy”

**Pytanie 5:**

*Dot. Par. 2 ust. 4 projektu umowy*

*Proponujemy, aby w celu lepszej i szybszej komunikacji pomiędzy stronami umowy oraz przy powszechnej praktyce wykorzystywania komunikacji elektronicznej, obok formy pisemnej jako alternatywną dopuścić formę informowania za pośrednictwem poczty elektronicznej.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający dokonuje zmiany treści § 2 ust 4 Umowy, który otrzymuje następujące brzmienie:

„Wykonawca niezwłocznie poinformuje Zamawiającego w formie pisemnej lub elektronicznej (informacja musi zostać podpisana podpisem kwalifikowanym) o każdej proponowanej zmianie składu osobowego Zespołu Wykonawcy, z zastrzeżeniem że wskazana nowa osoba posiada co najmniej takie same kompetencje, kwalifikacje i doświadczenie oraz posiada nie mniejszą wiedzę na temat realizacji Przedmiotu Umowy, jak osoba zmieniana. Zamawiający w terminie 3 Dni Roboczych przekaże Wykonawcy swoje stanowisko. Nieprzekazanie Wykonawcy stanowiska przez Zamawiającego we wskazanym terminie będzie rozumiane, jako wyrażenie zgody Zamawiającego na zmianę, o której mowa w niniejszym ustępie.”

**Pytanie 6:**

*Dot. Par. 3 projektu umowy*

*Wykonawca proponuje, aby w treści par. 3 umowy dodać nowy ustęp o treści: „Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za ewentualne wady Przedmiotu Umowy stanowiące następstwo uwzględnienia uwag lub wniosków zgłoszonych przez Zamawiającego w stosunku do Produktów, o których mowa w par. 1 ust. 3 pkt 1), 2), 6) oraz 7)*

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje brzmienie § 3 Umowy.

Jednocześnie Zamawiający wyjaśnia, że zgodnie z § 1 ust 6, Wykonawca gwarantuje Zamawiającemu, że odebrany Przedmiot Umowy będzie należytej jakości, wolny od wad oraz będzie spełniać wszelkie wymogi określone w Umowie, będzie zgodny z warunkami OPZ oraz ustaleniami szczegółowymi poczynionymi w trakcie realizacji Przedmiotu Umowy. Wprowadzane zmiany do Produktów, o których mowa w par. 1 ust. 3 pkt 1), 2), 6) oraz 7) nie mogą stać w sprzeczności z przytoczonym wymaganiami.

**Pytanie 7:**

*Dot. Par. 3 projektu umowy*

*Wykonawca proponuje, aby w treści par. 3 umowy dodać nowy ustęp o treści: Uwagi i wnioski, o których mowa w niniejszym paragrafie, zgłaszane przez Zamawiającego mogą dotyczyć wyłącznie niezgodności wytworzonych Produktów, o których mowa w par. 1 ust. 3 pkt 1), 2), 6) oraz 7) z Umową, OPZ oraz ustaleniami szczegółowymi Stron poczynionymi w trakcie realizacji Przedmiotu Umowy.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje brzmienie § 3 Umowy.

**Pytanie 8:**

*Dot. Par. 4 projektu umowy*

*Wykonawca proponuje, aby w treści par. 4 umowy dodać nowy ustęp o treści: „Uwagi i zastrzeżenia zgłaszane w toku procedury odbiorowej dotyczyć mogą wyłącznie niezgodności Przedmiotu umowy i Etapów przedstawionych do odbioru z Umową, OPZ oraz ustaleniami szczegółowymi Stron poczynionymi w trakcie realizacji Przedmiotu Umowy.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje brzmienie § 4 Umowy.

**Pytanie 9:**

*Dot. Par. 4 ust. 6 projektu umowy*

*Zgodnie z par. 4 ust. 6 Umowy za datę odbioru uważa się datę podpisania protokołu odbioru przez komisję. Jednocześnie w par. 3 ust. 2 umowy wskazano, że terminy, o których mowa w ust. 1 uważa się za dotrzymane, jeżeli przed ich upływem Wykonawca należycie wykonał wszystkie czynności i Produkty w ramach danego Etapu lub Zlecenia, zgodnie z Umową i warunkami OPZ oraz ustaleniami szczegółowymi poczynionymi w trakcie realizacji Przedmiotu Umowy i przekazał je Zamawiającemu do odbioru. W związku z powyższym powstaje wątpliwość, zaistnienie którego zdarzenia będzie wystarczające do uznania, że dane świadczenie zostało zrealizowane w terminie? Data podpisania protokołu czy data przedstawienia Etapu do odbioru? Wykonawca proponuje, aby za wiążącą uznać datę przedstawienia Etapu lub Produktu do odbioru.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający dokonuje zmiany treści § 4 ust 6 Umowy, który otrzymuje następujące brzmienie:

**„Za datę Odbioru danego Etapu uważa się datę przedstawienia Etapu do odbioru pod warunkiem podpisania Protokołu Odbioru bez zastrzeżeń przez Komisję Odbioru.”**

**Pytanie 10:**

*Dot. par. 5 ust. 10 projektu umowy*

*Wnioskujemy, żeby za datę dokonania płatności uważać datę uznania rachunku bankowego Wykonawcy.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje brzmienie § 5 ust 10 Umowy.

**Pytanie 11:**

*Dot. par. 7 ust. 7 projektu umowy*

*Wykonawca proponuje doprecyzować brzmienie par. 7 ust. 7 Umowy w ten sposób, aby otrzymał on następujące brzmienie: „Odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu gwarancji i rękojmi obejmuje wszystkie wady, w tym w szczególności wady powstałe z przyczyn tkwiących w pracach lub Produktach składających się na przedmiot Umowy, z wyłączeniem wad stanowiących następstwo działania lub zaniechania Zamawiającego lub osób trzecich, za które Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności.”*

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje brzmienie § 7 ust 7 Umowy.

**Pytanie 12:**

*Dot. Par. 7 ust. 9 i 15 projektu umowy*

*Umowa nie definiuje Godzin Roboczych. Zwracamy się z prośbą o podanie ich definicji*

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyjaśnia, że definicja została określona w Umowie pod pozycją Godziny pracy Zamawiającego – Godziny Robocze.

**Pytanie 13:**

*Dot. par.8 ust. 4 projektu umowy*

*Prosimy o potwierdzenie, że nastąpiła omyłka pisarska i odwołanie odnosi się do par. 7 ust. 9.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający potwierdza, że odwołanie odnosi się do § 7 ust. 9, w związku z czym dokonuje zmiany treści § 8 ust. 4 Umowy, który otrzymuje następujące brzmienie:

**”Przekazywanie Zleceń, ich obsługa przez Wykonawcę oraz korespondencja w ich sprawie będzie prowadzona poprzez informatyczny system zgłoszeniowy, o którym mowa w § 7 ust. 9.,”**

**Pytanie 14:**

*Dot. Par. 11 ust. 1 ppkt. 2 oraz ppkt.4 projektu umowy*

*Wykonawca proponuje zmianę par. 11 ust. 1 pkt 2 w ten sposób, aby limit kar umownych uprawniających do odstąpienia od umowy zwiększony został do 20 %, jak również, aby w przypadku zwłoki w realizacji Przedmiotu Umowy powyżej 14 dni, Zamawiający zobowiązany był przed odstąpieniem od Umowy wezwać Wykonawcę do przywrócenia stanu zgodnego z Umową w terminie nie krótszym niż 7 dni.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający w ramach wyjaśnień i zmiany treści specyfikacji warunków zamówienia z dnia 18 października 2021 r. nadał § 11 ust 1 pkt 2 Umowy następujące brzmienie:

**„łączna wartość należnych kar umownych przekroczy 15% wartości wynagrodzenia netto, o którym mowa w § 5 ust. 1 Umowy”**

**Pytanie 15:**

*Dot. par. 12. Ust. 1 projektu umowy*

*Ustawodawca w art. 433 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. poz. 2019 z późn. zm.) postanowił, iż projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać odpowiedzialności wykonawcy za opóźnienie, chyba że jest to uzasadnione okolicznościami lub zakresem zamówienia. Tym samym Wykonawca może ponosić odpowiedzialność wyłącznie za przyczyny, które są od niego zależne, zawnione, czy też wynikające z jego niedbalstwa.*

*W związku z powyższym prosimy Zamawiającego o zmianę postanowień umowy dotyczących odpowiedzialności za opóźnienie każdorazowo na postanowienia dotyczące zwłoki.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający dokonał zmian treści § 12 ust 1 Umowy w ramach wyjaśnień i zmiany treści specyfikacji warunków zamówienia z dnia **18 października 2021 r.**

**Pytanie 16:**

*Dot. par. 12. Ust. 4 projektu umowy*

*Zwracamy uwagę na niezgodność przedmiotowego postanowienia w zakresie dotyczącym potrącenia naliczonych kar umownych z przepisami ustawy 15r(1) ustawy Covidowej. Prosimy o dostosowanie przedmiotowego postanowienia do treści art. 15r(1) ustawy Covidowej*

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje brzmienie § 12 ust. 4 Umowy. Przewidziana jest w nim jedynie możliwość potrącenia kar umownych. Do czasu obowiązywania przepisów zakazujących potrącenia kar umownych, Zamawiający nie będzie korzystał z tej możliwości.

**Pytanie 17:**

*Czy Zamawiający dopuści macierz, która nie obsługuje protokołu telnet jako interfejs administracyjny. Protokół ten nie zapewnia poufności przesyłanych danych. Zamawiający nie wymaga, aby ten protokół był obsługiwany przez serwery kasetowe i bibliotekę taśmową. Wymaganie to nie jest więc spójne z innymi elementami. Rezygnacja z tego nadmiarowego wymagania umożliwi zaoferowanie najnowszych rozwiązań, gdyż one często nie mają już zaimplementowanego takiego interfejsu administracyjnego*

**Odpowiedź:**

Zamawiający dopuszcza zaoferowanie macierzy, która nie obsługuje protokołu telnet jako interfejs administracyjny. W Rozdziale 4 pkt 12 OPZ w wymaganiu interfejsy administracyjne, Zamawiający usuwa wymaganie protokołu telnet.

**Pytanie 18:**

*Czy Zamawiający dopuści macierz, która nie obsługuje Single Sign-on dla LDAP, AD. Zamawiający nie wymaga, aby ta funkcjonalność była obsługiwana przez np. serwery kasetowe, bibliotekę taśmową. Wymaganie to nie jest więc spójne z innymi elementami. Rezygnacja z tego wymagania umożliwi zaoferowanie rozwiązania konkurencyjnego cenowo.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający dopuszcza zaoferowanie macierzy, która nie obsługuje nie obsługuje Single Sign-on dla LDAP, AD. W Rozdziale 4 pkt 12 OPZ w wymaganiu Funkcjonalności, Zamawiający usuwa wymaganie Single Sign-on dla LDAP, AD

**Pytanie 19:**

*§ 3 ust. 1 Umowy – Zamawiający wskazał, że Przedmiot Umowy zostanie zrealizowany w terminie 6 miesięcy od daty podpisania Umowy jednak nie później niż do dnia 30 czerwca 2022 r., z zastrzeżeniem terminów trwania poszczególnych etapów. Suma okresu trwania poszczególnych etapów wskazanych w § 3 ust. 1 przekracza jednak wskazany przez Zamawiającego maksymalny okres realizacji zamówienia - 6 miesięcy. Zakres poszczególnych etapów*

nie pozwala bowiem na ich jednoczesną realizację, wobec tego, aby rozpocząć kolejny etap, wykonawca musi najpierw zakończyć etap poprzedni. Maksymalny termin realizacji umowy wskazany przez Zamawiającego jest więc fikcyjny, w tym terminie nie da się zrealizować wszystkich etapów, jeżeli wykonawca chciałby skorzystać z ich maksymalnej przewidzianej umową długości. Podkreślenie wymaga, że zgodnie z § 3 ust. 2 Umowy terminy realizacji poszczególnych etapów uważa się za dotrzymane, jeżeli przed ich upływem wykonawca przekaże je Zamawiającemu do odbioru. W kolejnych ustępach Zamawiający przewidział procedurę odbioru, która np. w przypadku Projektu technicznego Infrastruktury Data Center może trwać nawet 14 dni roboczych. Wobec tego etap pierwszy może w rzeczywistości trwać nie 20 dni roboczych, a 34 dni robocze, czyli ponad 1,5 miesiąca. Skoro Zamawiający przewidział maksymalne terminy na realizację poszczególnych etapów, to powinien umożliwić wykonawcy skorzystanie z tego czasu. Przy aktualnym brzmieniu umowy, Zamawiający z jednej strony przewidział określony czas trwania poszczególnych etapów, z drugiej strony już na starcie wiadomo, że aby dotrzymać wskazanego w § 3 ust. 1 Umowy terminu realizacji przedmiotu umowy, trzeba zakończyć poszczególne etapy szybciej, co ze względu na ich przedmiot jest niewykonalne. Wobec tego wnosimy o uwzględnienie w maksymalnym terminie realizacji przedmiotu umowy wskazanych w pkt 1-5 terminów realizacji poszczególnych etapów i terminu odbioru poszczególnych etapów

**Odpowiedź:**

Zamawiający określił czas na realizację Etapów jako liczbę dni/ Dni Roboczych od daty podpisania Umowy, więc końcowa data jest wykonalna w terminie realizacji Umowy tj do 30 czerwca 2022 r. Data ta jest nieprzekraczalna z uwagi na finansowanie zamówienia z funduszy unijnych. Zamawiający nie widzi przeciwskażeń aby poszczególne czynności w ramach Etapów realizować równolegle.

**Pytanie 20:**

§ 4 ust. 4 Umowy – Wnosimy o wyjaśnienia jak ma się termin wskazany w ust. 4 – odbiór w terminie 7 dni od dnia przekazania Etapu do Obioru, do terminów wskazanych w § 3 np. ust. 3-5?.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyjaśnia, że terminy wskazane § 3 ust. 3-5 dotyczą poszczególnych Produktów, termin wskazany w § 4 ust. 4 dotyczy odbioru całego Etapu.

**Pytanie 21:**

§ 5 ust. 9 Umowy – zgodnie z art. 8 ust. 2 ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych (dalej jako: „ustawa”) „Termin zapłaty określony w umowie nie może przekraczać 30 dni, liczonych od dnia

doręczenia dłużnikowi faktury lub rachunku, potwierdzających dostawę towaru lub wykonanie usługi, a w transakcjach handlowych, w których dłużnikiem jest podmiot publiczny będący podmiotem leczniczym, termin ten nie może przekraczać 60 dni. W przypadku gdy strony ustalą harmonogram spełnienia świadczenia pieniężnego w częściach, termin ten stosuje się do zapłaty każdej części świadczenia pieniężnego.” Wobec tego, że Zamawiający nie jest podmiotem publicznym będącym podmiotem leczniczym, przewidziany w § 5 ust. 9 Umowy termin zapłaty wynagrodzenia należnego wykonawcy jest niezgodny z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa. Zgodnie z art. 13 ust. 1 ustawy „Postanowienia umowy wyłączające lub ograniczające uprawnienia wierzyciela lub obowiązki dłużnika, o których mowa w art. 5, art. 6 ust. 1, art. 7 ust. 1 i 3, art. 8 ust. 1, 4 i 4a, art. 10, art. 11 i art. 12, lub mające na celu obejście tych przepisów, są nieważne, a zamiast nich stosuje się przepisy ustawy.” Ust. 2 pkt 3 stanowi, że „zamiast postanowień umowy ustalających termin zapłaty z naruszeniem: art. 8 ust. 2 – gdy dłużnikiem jest podmiot publiczny niebędący podmiotem leczniczym, stosuje się termin zapłaty 30 dni.”

Wobec tego, aby uniknąć wątpliwości wnosimy o modyfikację przedmiotowego postanowienia i dostosowania go do obowiązujących przepisów prawa.

**Odpowiedź:**

Zamawiający dokonuje zmiany treści § 5 ust. 9 Umowy, który otrzymuje następujące brzmienie:

„Wynagrodzenie za należyte wykonanie Umowy płatne będzie przelewem w ciągu 30 dni od dnia dostarczenia przez Wykonawcę do Urzędu Marszałkowskiego Województwa Mazowieckiego w Warszawie, ul. Jagiellońska 26, 03-719 Warszawa, prawidłowo wypełnionej faktury VAT, wystawionej zgodnie z ust. 11 i 12.”

**Pytanie 22:**

§ 5 ust. 9 Umowy – Wnosimy o wyjaśnienie, co Zamawiający rozumie przez „prawidłowo” wystawioną fakturę VAT, tzn. czy aby faktura VAT została uznana za prawidłowo wystawioną wystarczające jest, aby zawierała wszystkie elementy wymagane przez obowiązujące przepisy w tym zakresie, czy Zamawiający wymaga wskazana w niej również dodatkowych elementów? Jeżeli Zamawiający wymaga wskazania w niej również dodatkowych elementów, to wnosimy o ich precyzyjne oznaczenie. Ewentualnie wnosimy o wykreślenie słowa „prawidłowo wystawionej”.

**Odpowiedź:**

Faktura VAT powinna zawierać elementy zgodne z art. 106e ustawy o podatku VAT (Dz.U.2021.685 t.j.). Dodatkowe elementy istotne dla Zamawiającego zostały określone w § 5 ust. 11 i 12 Umowy.



**Pytanie 23:**

§ 7 ust. 15 Umowy - zasadne jest zmodyfikowanie przedmiotowych postanowień w ten sposób, że czas na usunięcie awarii i usterek jest liczony od momentu potwierdzenia przyjęcia zgłoszenia. Dopiero od chwili potwierdzenia przyjęcia zgłoszenia, wykonawca ma faktycznie możliwość przystąpienia do usunięcia awarii, a zamawiający ma pewność, że wykonawca faktycznie otrzymał zgłoszenie zamawiającego.

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje brzmienie § 7 ust 15 Umowy.

**Pytanie 24:**

§ 7 ust. 16 Umowy – wnosimy o potwierdzenie, że w przypadku dostarczenia urządzenia zastępczego o parametrach nie gorszych niż urządzenie zastępowane, wykonawcy nie będą naliczane kary umowne za przekroczenia czasu usunięcia awarii i usterek. Zamawiający będzie miał możliwość korzystania z usług, więc wykonawca nie powinien ponosić za ten okres odpowiedzialności w postaci kar umownych.

**Odpowiedź:**

W przypadku dostarczenia urządzenia zastępczego przez Wykonawcę i przywrócenia z jego wykorzystaniem stanu sprzed wystąpienia awarii lub usterek, kary nie będą naliczane od momentu przywrócenia stanu sprzed wystąpienia awarii lub usterek. Przywrócenie stanu sprzed wystąpienia awarii lub usterek z wykorzystaniem urządzenia zastępczego nie zwalnia Wykonawcy z konieczności naprawy urządzania, które uległo awarii lub usterce, lub dostarczenia urządzenia zgodnie z zapisami § 7 ust. 17.

**Pytanie 25:**

§ 7 ust. 18 Umowy - wnosimy o modyfikację przedmiotowego postanowienia poprzez wskazanie (ewentualnie potwierdzenie), że dotyczy to wyłącznie sytuacji, gdy każda z 3 napraw będzie dotyczyła tego samego elementu oraz, że nie dotyczy to sytuacji, gdy awaria wynika z działania lub zaniechania użytkownika.

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje brzmienie § 7 ust 18 Umowy. Zgodnie z § 7 ust 4, w ramach rękojmi i gwarancji Wykonawca będzie dokonywał naprawy Produktów Przedmiotu Umowy wynikających ze zgłoszonych przez Zamawiającego **wad dotyczących Przedmiotu Umowy**. Zamawiający określił w § 7 ust 18 Umowy przypadek trzykrotnej awarii tego samego urządzenia, niezależnie od tego jaki element urządzenia uległo awarii.

**Pytanie 26:**

§ 7 ust 22 Umowy – wnosimy o potwierdzenie, że postanowienie to nie będzie miało zastosowania, gdy brak będzie usunięcia awarii/usterek w terminie wskazanym w ust. 15, ale wykonawca dostarczy urządzenie zastępcze (gdy zastosowanie znajdzie § 7 ust. 16).

**Odpowiedź:**

§ 7 ust 22 Umowy nie ma zastosowania w przypadku zastosowania § 7 ust. 16 jednak termin naprawy urządzenia które uległo awarii musi być zgodny z postanowieniami oświadczenia gwarancyjnego danego urządzenia lub jeśli producent nie określił terminu naprawy, zgodnie z art.580 k.c.

**Pytanie 27:**

§ 8 ust. 9 i 10 Umowy – Zamawiający przewidział, że liczba roboczogodzin Usług Rozwoju nie stanowi zobowiązania Zamawiającego i nie stanowi podstaw do roszczeń. Postanowienia te są niezgodne z art. 433 pkt 4 Pzp, który stanowi, że postanowienia umowie nie mogą przewidywać możliwości ograniczenia zakresu zamówienia przez zamawiającego bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron. Wobec tego wnosimy o wskazania minimalnego zakresie Usług Rozwoju, za jakie wykonawca otrzyma wynagrodzenie.

**Odpowiedź:**

Zamawiający dokonuje zmiany treści § 8 ust 10 Umowy, który otrzymuje następujące brzmienie:

„Udzielenie Zleceń na mniejszą liczbę Roboczogodzin niż wskazana w § 5 ust. 2 pkt 5 bądź jej niewykorzystanie nie stanowi podstawy do jakichkolwiek roszczeń wobec Zamawiającego, w tym z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy lub jakichkolwiek roszczeń odszkodowawczych z tego tytułu. Zamawiający gwarantuje wykorzystanie 200 Roboczogodzin na wykonania zadań w ramach Usług Rozwoju, pod warunkiem nie odstąpienia od Umowy.”

**Pytanie 28:**

§ 8 ust. 17 Umowy – wnosimy o modyfikację, ewentualnie potwierdzenie, że do czasu wykonania Zlecenia nie wlicza się czasu pomiędzy poinformowaniem Zamawiającego o zrealizowaniu Zlecenia, a podpisaniem Protokołu Odbioru Zlecenia. Wykonawczy nie powinien bowiem obciążać czas weryfikacji przez Zamawiającego realizacji Zamówienia, który może potrwać nawet 7 dni roboczych.

**Odpowiedź:**

Za datę Odbioru danego Zlecenia uważa się datę *przedstawienia kompletnego Zlecenia do odbioru* pod warunkiem podpisania Protokołu Odbioru bez zastrzeżeń ze strony Zamawiającego przez Komisję Odbioru. W przypadku uwag Komisji Odbioru lub negatywnej oceny odbioru Zlecenia czas realizacji Zlecenia biegnie dalej.

Zamawiający dokonuje zmiany treści § 8 ust 17 Umowy, który otrzymuje następujące brzmienie:

*„Za datę Odbioru danego Zlecenia uważa się datę przedstawienia kompletnego Zlecenia do odbioru pod warunkiem podpisania Protokołu Odbioru bez zastrzeżeń ze strony Zamawiającego przez Komisję Odbioru. W przypadku uwag Komisji Odbioru lub negatywnej oceny odbioru Zlecenia czas realizacji Zlecenia biegnie dalej.”*

**Pytanie 29:**

*§ 10 ust. 2 Umowy – wnosimy o modyfikację poprzez wskazanie, że zwiększenie wynagrodzenia jest możliwe również w innych niż wskazane w pkt 8 sytuacjach..29?*

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje treść § 10 ust. 2 Umowy.

**Pytanie 30:**

*§ 12 ust. 1 pkt 1, 4, 6, 7 Umowy – zamawiający przewidział kary umowne za opóźnienie, a zatem zarówno za okoliczności zawnione jak i niezawnione przez wykonawcę. Zgodnie z art. 433 pkt 1 Pzp projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać odpowiedzialności wykonawcy za opóźnienie. W przedmiotowym stanie faktycznym okoliczności, ani zakres zamówienia nie uzasadniają zastrzeżenia kar za opóźnienie. Kara umowna ma stanowić narzędzie dyscyplinowania wykonawcy, jednakże traci takie charakter, gdy jest nadużywana przez Zamawiającego. Wobec powyższego, uzasadniony jest wniosek o dokonanie modyfikacji wzoru umowy poprzez zastąpienie odpowiedzialności za „opóźnienie”, odpowiedzialnością za „zwłokę”, czyli jedynie za okoliczności zawnione przez wykonawcę, co będzie zgodne z art. 433 pkt 1 Pzp.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający dokonał zmian treści § 12 ust 1 Umowy w ramach wyjaśnień i zmiany treści specyfikacji warunków zamówienia z dnia **18 października 2021 r.**

**Pytanie 31:**

*§ 12 ust. 4 Umowy – wnosimy o dokonanie modyfikacji poprzez wskazanie, że potrącenie kar umownych będzie możliwe dopiero po przeprowadzeniu procedury reklamacyjnej (wyjaśniającej). W tym miejscu należy wskazać, że kara umowna powinna przysługiwać Zamawiającemu tylko i wyłącznie w przypadku, gdy niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania nastąpiło z winy Wykonawcy, co w praktyce oznacza konieczność istnienia procedury, w toku której strony mają możliwość zaprezentowania swoich stanowisk. Zgodnie z wyrokiem Sądu Najwyższego (sygn. akt II CR 419/67): „(...) jeżeli wykonanie lub nienależyte wykonanie danego zobowiązania jest następstwem okoliczności, za które strona zobowiązana nie ponosi odpowiedzialności (art. 471 k.c.), kary umownej nie nalicza się.” Stąd naliczenie kar umownych przewidzianych w umowie powinno być poprzedzone przeprowadzeniem stosownego postępowania reklamacyjnego mającego na celu umożliwienie wykonawcy niezwłoczne usunięcie uchybień w wykonaniu umowy oraz ustalenie istnienia przesłanek naliczenia kar umownych. Postępowanie reklamacyjne jest również wymagane przepisami ustawy Prawo telekomunikacyjne.*

*Ponadto, prosimy o takie doprecyzowanie postanowień, z których jednoznacznie wynikać będzie, że zapłata kar umownych nastąpi w ciągu 30 dni od dnia wystawienia przez Zamawiającego noty obciążeniowej.*

*Utrzymanie postanowień umownych umożliwiających potrącenie kar z wynagrodzenia Wykonawcy nie daje bowiem możliwości weryfikacji zasadności i poprawności naliczenia tych kar.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje brzmienie § 12 ust 4 Umowy.

**Pytanie 32:**

*§ 12 ust. 5 Umowy – zasadne jest wprowadzenie postanowienia dotyczącego zakazu możliwości kumulacji kar umownych, bowiem wystąpienie jednego zdarzenia nie powinno skutkować naliczeniem kar umownych z różnych podstaw, prowadząc tym samym do podwójnego karania wykonawcy za to samo zdarzenie. Kary umowne powinny dyscyplinować wykonawcę w celu należytej realizacji umowy w sprawie zamówienia publicznego, ale nie powinny stanowić źródła dochodu dla Zamawiającego. Zasadne jest zatem doprecyzowanie w treści §12 umowy, że „w przypadku, gdy wystąpienie jednego zdarzenia jest podstawą do żądania od wykonawcy kilku kar umownych jednocześnie, Zamawiający uprawniony jest w takim przypadku do naliczenia i żądania zapłaty kary umownej z tylko jednej podstawy umownej przewidującej najwyższą w danym przypadku karę umowną (Zamawiający tym samym wyłącza możliwość kumulacji kar umownych).”*

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje brzmienie § 12 ust 5 Umowy.

**Pytanie 33:**

*§ 12 ust. 7 Umowy – Wykonawca zwraca się o ograniczenie odpowiedzialności określonej w ust. 7 do wysokości szkody rzeczywistej. Szkody z tytułu utraconych korzyści (lucrum cessans) są i tak rzadko dochodzone w praktyce sądowej jako niezwykle trudne do określenia i udowodnienia. Jednocześnie fakt, że Wykonawcy muszą wziąć ich ryzyko pod uwagę, naraża Zamawiającego na podwyższenie kosztów oferty.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający dokonał zmian treści § 12 ust 7 Umowy w ramach wyjaśnień i zmiany treści specyfikacji warunków zamówienia z dnia **18 października 2021 r.**

**Pytanie 34:**

*§ 12 Umowy – wskazane kary umowne są rażąco wygórowane. Kary umowne powinny służyć dyscyplinowaniu wykonawcy, ale nie powinny stanowić dodatkowego źródła dochodu dla Zamawiającego, jak również powinny być adekwatne dla zaistniałego uchybienia. Zastrzeżone przez Zamawiającego kary są wysoce nadmierne. W związku z czym wnosimy o obniżenie zastrzeżonych kar umownych o 15 %.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje brzmienie § 12 Umowy.

**Pytanie 35:**

*§ 14 Umowy – Wykonawca powinien mieć obowiązek zachować w poufności tylko tych informacji, które zostały wyraźnie zastrzeżone przez Zamawiającego jako informacje stanowiące tajemnicę przedsiębiorstwa. Takie rozwiązanie jest korzystne zarówno dla Zamawiającego jak i dla Wykonawcy, gdyż Zamawiający będzie miał pewność, że istotne dla niego informacje pozostaną tajemnicą, a wykonawca będzie miał pewność które z przekazanych mu informacji powinien objąć szczególną ochroną. Wnosimy również o wprowadzenie analogicznego zastrzeżenia dla informacji przekazywanych przez Wykonawcę oraz ograniczenie okresu, w ciągu którego wykonawca będzie zobowiązany do zachowania poufności informacji po zakończeniu obowiązywania umowy do 3 lat. Wprowadzenie tego obowiązku bez ograniczenia go odpowiednim terminem jest nieuzasadnione, gdyż wprowadza niepewność do relacji pomiędzy Zamawiającym, a Wykonawcą.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje brzmienie § 14 Umowy.

**Pytanie 36:**

*§ 14 ust. 8 Umowy – wnosimy o modyfikację poprzez wskazanie, że nie dotyczy to informacji i dokumentów niezbędnych wykonawcy do dochodzenia roszczeń i wynagrodzenia wynikającego z Umowy.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje brzmienie § 14 ust 8 Umowy.

**Pytanie 37:**

*§ 10 ust. 9 SWZ – Zamawiający wskazał, że bada czy nie zachodzą wobec podmiotu udostępniającego zasoby podstawy wykluczenia, które przewidział względem wykonawcy. Z drugiej strony w § 11 ust. 7 wskazano, że Zamawiający nie będzie żądał od wykonawcy polegającego na zasobach podmiotu trzeciego przedstawienia podmiotowych środków dowodowych dla tych pomiotów. Wobec tego wnosimy o wyjaśnienie w jaki sposób Zamawiający zamierza zweryfikować brak podstaw wykluczenia podmiotu udostępniającego zasoby. Należy wziąć pod uwagę, czy w świetle art. 119 Pzp takie działanie nie będzie wprowadziło do istotnej wady postępowania skutkującej koniecznością jego unieważnienia.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że w przedmiotowym zakresie zostanie dokonana zmiana treści specyfikacji warunków zamówienia, która zostanie udostępniona po opublikowaniu ogłoszenia o zmianie ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej.

**Pytanie 38:**

*§ 26 SWZ – Zamawiający wskazał, że nie przewiduje zastosowania procedury odwróconej. Z drugiej strony w § 11 Zamawiający wskazał, że przed wyborem najkorzystniejszej oferty wezwie wykonawcę, którego oferta została najwyżej oceniona do złożenia podmiotowych środków dowodowych. Wobec powyższych rozbieżności wnosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający zamierza stosować procedurę odwróconą?*

**Odpowiedź:**



Zamawiający wyjaśnia, że nie przewiduje zastosowania procedury odwróconej, która zgodnie z art. 139 ust. 1 ustawy polega na tym, że Zamawiający najpierw dokonuje badania i oceny ofert, a następnie weryfikuje Wykonawcę, którego oferta została najwyżej oceniona pod kątem braku podstaw wykluczenia oraz spełniania warunków udziału w postępowaniu. W prowadzonym postępowaniu Zamawiający dokona kwalifikacji podmiotowej wszystkich Wykonawców, którzy złożyli oferty, na podstawie dołączonych do oferty oświadczeń w postaci Jednolitego Europejskiego Dokumentu Zamówienia. Następnie przeprowadzone zostanie badanie i ocena ofert, a do Wykonawcy, którego oferta zostanie oceniona jako najkorzystniejsza, zgodnie z art. 126 ust. 1 ustawy zostanie wysłane wezwanie do złożenia podmiotowych środków dowodowych.

**Pytanie 39:**

*Wykonawca zwraca się z prośbą o informację, czy lokalizacje objęte przedmiotem postępowania są objęte konserwatozem zabytków, jeśli tak to prosimy o wskazanie tych lokalizacji wraz z dokładnym adresem lokalizacji ( ul., nr, miejscowość).*

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie posiada takich informacji, wskazuje jednak, że informacje te znajdują się w ogólnodostępnych rejestrach.

**Pytanie 40:**

*Dot. par. 1 ust. 9 projektu umowy*

*Wnosimy o zmianę zapisów na następujące: „W szczególności Zamawiający uprawniony jest do: zgłaszania uwag wyłącznie w zakresie umowy, (...)”*

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje brzmienie § 1 ust 9 Umowy

**Pytanie 41:**

*Dot. par. 1 ust. 9 projektu umowy*

*Wnosimy o doprecyzowanie i ujednoczenie formatu i zakresu przedstawiania prac cząstkowych przez Wykonawcę tak, aby była to jednolita forma, co usprawni organizację i prace nad projektem. Proponujemy, by wyniki prac cząstkowych były przedstawiane przez wykonawcę w formacie word, w odniesieniu do harmonogramu prac.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje brzmienie § 1 ust 9 Umowy.

**Pytanie 42:**

*Dot. par. 1 ust. 9 projektu umowy*

*Wnosimy, aby termin spotkań był wyznaczony z wyprzedzeniem, co najmniej 3 dniowym i na 2 dni przed potwierdzeniem przez strony.*

**Odpowiedź:**

Zgodnie z odpowiedzią na Pytanie 3, Zamawiający dokonał zmiany treści § 1 ust 9 Umowy.

**Pytanie 43:**

*Dot. par. 1 ust. 11 pkt. 3 projektu umowy*

*Z uwagi na to, że Wykonawca nie ma wpływu na procesy produkcyjne u producenta prosimy o zmianę zapisu na następujący: sprzęt i oprogramowania dostarczane w ramach Umowy nie są przeznaczone przez producenta do wycofania z produkcji, sprzedaży lub serwisowania przez okres roku od podpisania Umowy.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający dokonuje zmiany treści § 1 ust. 11 pkt. 3 Umowy, który otrzymuje następujące brzmienie:

**„sprzęt i oprogramowania dostarczane w ramach Umowy nie są przeznaczone przez producenta do wycofania z produkcji, sprzedaży lub serwisowania według informacji aktualnych na dzień złożenia oferty.**

**Pytanie 44:**

*Dot. par. 1 ust. 12 projektu umowy*

*W celu zapewnienia Wykonawcy możliwości należytej realizacji umowy prosimy o zmianę zapisu na następujący: „Umożliwienie Wykonawcy nieograniczonego w czasie dostępu do pomieszczeń DC- Warszawa i DRC- Kamienica nastąpi po podpisaniu Umowy.”*

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje brzmienie § 1 ust 12 Umowy.

**Pytanie 45:**

*Dot. par. 3 projektu umowy*

*Biorąc pod uwagę, że wykonanie etapu II, III, IV uzależnione jest od odbioru projektu- etap I wnosimy o zmianę i wydłużenie terminów realizacji poszczególnych etapów na następujące:*

- etap I w terminie do 30 dni roboczych od dnia podpisania umowy*
- etap II w terminie do 80 dni roboczych od dnia podpisania protokołu odbioru Etapu I*
- etap III w terminie od 80 dni roboczych od dnia podpisania protokołu odbioru Etapu I*
- etap IV w terminie do 60 dni roboczych od dnia podpisania protokołu odbioru Etapu III*

*Zwracamy również uwagę, że w obecnym brzmieniu zapisów umowy i przy wyznaczonych terminach umowa jest nierealizowana chociażby z uwagi na fakt, że czynności w zakresie procedur odbiorowych produktów i etapów wykraczają lub też zabierają większość dni na realizację danego etapu zostawiający wykonawcy 2- 3 dni na jego realizację. W obecnym brzmieniu żadne etap nie jest realizowalny.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje brzmienie § 3 Umowy.

**Pytanie 46:**

*Dot. par. 4 projektu umowy*

*Opisane procedury odbiorowe są nieostre i niedokończone, co nie pozwala określić warunków odbioru konkretnych etapów. Prosimy o doszczegółowienie zasad odbioru, w szczególności co jest terminem odbioru etapów.*

**Odpowiedź:**

Odpowiedź zawarta została w wyjaśnieniach dotyczących pytania 9.

**Pytanie 47:**

*Dot. par. 4 ust. 8 projektu umowy*

*Wnosimy o doprecyzowanie testów, jakie mogą być zastosowane do stwierdzenia poprawności wykonania produktów Przedmiotu Umowy.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje brzmienie § 4 ust 8 Umowy.

**Pytanie 48:**

*Dot. par. 4 ust. 5 projektu umowy*

*Wnosimy o dokończenie procedury odbiorowej poprzez zmianę zapisu: „Po uwzględnieniu uwag i zastrzeżeń, o których mowa w ust. 4, Wykonawca ponownie zobowiązany jest do przekazania do Odbioru danego Etapu w terminie wyznaczonym przez Zamawiającego, zgodnie z ust. 4. Komisja Odbioru dokona czynności sprawdzających usunięcie stwierdzonych nieprawidłowości i poprawności funkcjonowania Przedmiotu Umowy w zakresie tego Etapu w terminie 2 dni roboczych. Brak uwag Komisji zostanie potwierdzony podpisaniem Protokołu Odbioru Etapu bez uwag. Procedura odbioru będzie powtarzana do czasu dokonania odbioru lub odstąpienia od Umowy.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje brzmienie § 4 ust 5 Umowy.

**Pytanie 49:**

*Dot. par. 4 ust. 7 projektu umowy*

*Prosimy o doszczegółowienie procedury odbioru przedmiotu umowy. Wykonawca zmianę zapisów na następujący:*

*„Odbiór Przedmiotu Umowy nastąpi według następującej procedury:*

- 1) przed przystąpieniem do odbioru Przedmiotu Umowy, Wykonawca jest zobowiązany do przesłania Zamawiającemu, w terminie 5 dni roboczych przed wskazanym terminem odbioru, pisemnego zawiadomienia o zakończeniu właściwych prac, na podstawie podpisanych Protokołów Odbioru Etapów i gotowości do przystąpienia do odbioru, które powinno zawierać co najmniej wskazanie przedmiotu odbioru oraz terminu i miejsca rozpoczęcia odbioru,*
- 2) w terminie do 3 dni roboczych od dnia przekazania informacji, o której mowa w pkt 1), Zamawiający potwierdzi Wykonawcy gotowość do rozpoczęcia odbiorów lub poinformuje go o konieczności zmiany terminu rozpoczęcia odbioru, wskazując inny termin rozpoczęcia odbioru.*
- 3) Odbiór rozpocznie się w terminie określonym przez Wykonawcę oraz zaakceptowanym przez Zamawiającego lub wyznaczonym przez Zamawiającego zgodnie z ust. 2 pkt 2).*
- 4) Wykonawca przystępując do odbioru musi przedstawić wszystkie Protokoły Odbioru Etapów. Odbiór Przedmiotu Umowy potwierdzony jest Protokołem odbioru końcowego podpisanym przez Wykonawcę i Zamawiającego w terminie 2 dni roboczych od rozpoczęcia odbioru. Protokół zostanie sporządzony w dwóch jednobrzmiących*

egzemplarzach - 1 dla Zamawiającego, 1 dla Wykonawcy i stanowi podstawę do wystawienia faktury VAT na zasadach określonych w Umowie.

- 5) Odbiór Przedmiotu Umowy uważa się za dokonany w dniu podpisania Protokołu Odbioru Końcowego bez zastrzeżeń przez Zamawiającego.

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje brzmienie § 4 ust 7 Umowy.

Uwzględniając dokonane zmiany

- 1) załącznik nr 2 do SWZ - Opis przedmiotu zamówienia (OPZ),
  - 2) załącznik nr 3 do SWZ - Postanowienia umowy,
- otrzymują brzmienie określone w załącznikach do niniejszych wyjaśnień.

Zgodnie z art. 135 ust. 6 i art. 137 ust. 2 ustawy treść zapytań wraz z wyjaśnieniami i zmianą treści specyfikacji warunków zamówienia oraz załącznikami zostaną udostępnione na stronie Platformy Zakupowej prowadzonego postępowania <https://platformazakupowa.pl/transakcja/512700>.

Załączniki:

- 1) załącznik nr 2 do SWZ - Opis przedmiotu zamówienia (OPZ),
- 2) załącznik nr 3 do SWZ - Postanowienia umowy,

Sprawę prowadzi:  
Anna Siennicka  
tel. (22) 31 41 667