



**KASA ROLNICZEGO UBEZPIECZENIA SPOŁECZNEGO
CENTRALA**

Al. Niepodległości 190, 00-608 Warszawa
Centrala tel. (0-22) 592-65-90; fax 592-66-50

Biuro Zamówień Publicznych tel.: (0-22) 592-64-20; fax 592-66-63

0000-ZP.261.26.2020

Warszawa, dnia 26.08.2020r.

**Do wszystkich Wykonawców,
którzy pobrali SIWZ**

Dot. postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na zakup oprogramowania Quest wraz ze wsparciem producenta.

Kasa Rolniczego Ubezpieczenia Społecznego – Centrala informuje, że Wykonawca zwrócił się do Zamawiającego z prośbą o udzielenie odpowiedzi na następujące pytania:

Pytanie 1

Zamieszczone w Rozdziale I pkt. 2.3 oraz Rozdziale II SIWZ wzór umowy, zapis § 1 ust. 3 - przewidują niezgodne z warunkami licencyjnymi producenta oprogramowania wymóg by udzielone przez producenta oprogramowania licencje nie miały możliwości ich wypowiedzenia. Co do zasady warunki licencyjne producentów oprogramowania nie zezwalają na wykluczenie możliwości wypowiedzenia licencji w sposób sugerowany przez Zamawiającego w Rozdziale I pkt. 2.3 oraz Rozdziale II SIWZ wzór umowy - zapis § 1 ust. 3. Wykonawca przedstawia w załączeniu obowiązujące warunki licencyjne oprogramowania Quest Software Inc. Umowa transakcyjna na oprogramowanie. Warunki licencyjne producenta oprogramowania są niezmiennie i nie podlegają negocjacom. Z tych też względów Wykonawca wnosi o zmianę treści zapisów Rozdziału I pkt. 2.3, oraz § 1 ust. 3 jako nieodpowiadających treściom umowy licencyjnej producenta oferującego oprogramowanie zgodne z przedmiotem zamówienia. W ich miejsce wnosimy o wprowadzenie zapisów o treści:

„Rozdział I pkt 2.3 – „2.3. Udzielone licencje, o których mowa w pkt 2.1 są licencjami niewyłącznymi i bezterminowymi, udzielonymi/wystawionymi Zamawiającemu na warunkach opublikowanych przez producenta oprogramowania.”

§ 1 ust.3- „3. Udzielone licencje, o których mowa w ust. 1, są licencjami niewyłącznymi i bezterminowymi, udzielonymi/wystawionymi Zamawiającemu, na warunkach określonych przez producenta oprogramowania.”

Odpowiedź: Zamawiający na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2019r. poz. 1843), zwanej dalej ustawą Pzp:

- zmienia brzmienie pkt 2.3. SIWZ na następujące:

2.3. Udzielone licencje, o których mowa w pkt 2.1. są licencjami niewyłącznymi i bezterminowymi, udzielonymi/wystawionymi Zamawiającemu na warunkach opublikowanych przez producenta oprogramowania.

- zmienia brzmienie §1 ust. 3 wzoru umowy na następujące:

3. Udzielone licencje, o których mowa w ust. 1, są licencjami niewyłącznymi i bezterminowymi, udzielonymi/wystawionymi Zamawiającemu na warunkach opublikowanych przez producenta oprogramowania.

Pytanie 2

Zamieszczony w Rozdziale II SIWZ wzór umowy, zapis § 5 ust. 1 przewiduje znaczące i nieadekwatne do stopnia naruszenia kary z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy. Kary w postaci proponowanej przez Zamawiającego mogą w okolicznościach wykonania umowy zostać uznane za rażąco wygórowane. Niezależnie od powyższego Wykonawca wnosi o wprowadzenie zasady odpowiedzialności za „zwłokę” w miejsce sugerowanego przez Zamawiającego „opóźnienia”. Wprowadzenie odpowiedzialności z tego tytułu nieterminowego wykonania obowiązków umownych na zasadzie ryzyka stanowi nadużycie uprawnień Zamawiającego przy opracowaniu warunków umownych. Wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności za działania czy zaniechania producenta i kara umowna w tym zakresie winna być uzależniona od winy Wykonawcy. Wykonawca wnosi o wyjaśnienie celowości wprowadzenia tak rygorystycznych kar oraz zasad odpowiedzialności i wnosi o wprowadzenie zmian w projekcie umowy poprzez nadanie nowego brzmienia zapisom § 5 ust. 1 do postaci:

„1. Za każdy rozpoczęty dzień zwłoki w dostawie dokumentu/ów potwierdzającego/yh udzielenie licencji, o którym/yh mowa w § 2 ust. 2, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę w wysokości 0,2 % wynagrodzenia całkowitego brutto, o którym mowa w § 4 ust.1.”

Odpowiedź: Zamawiający na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy Pzp zmienia brzmienie § 5 ust. 1 wzoru umowy na następujące:

1. Za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia w dostawie dokumentu potwierdzającego udzielenie licencji, o którym mowa w § 2 ust. 2, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę w wysokości 0,2 % wynagrodzenia całkowitego brutto, o którym mowa w § 4 ust.1.

Pytanie 3

Zamieszczony w Rozdziale II SIWZ wzór umowy, zapis § 5 ust. 3 w sposób rygorystyczny i bardzo szeroki określa odpowiedzialność stron za szkody związane z realizacją umowy. Prosimy o wyjaśnienie czy istnieje granica odpowiedzialności odszkodowawczej w świetle takiego zapisu umownego ? W naszej ocenie taka granica nie została określona, a brak określenia granicznej wartości odpowiedzialności stron naraża Wykonawcę na potencjalne wzajemne nieuzasadnione roszczenia odszkodowawcze. Ze względu na wartość zamówienia oraz zasadność określenia górnej granicy odpowiedzialności należy ograniczyć odpowiedzialność stron umowy do wartości przedmiotu umowy. W tym zakresie wnosimy o dokonanie zmiany § 5 ust. 3 wzoru umowy, poprzez nadanie mu nowego brzmienia:

„3. Zamawiający może dochodzić odszkodowania przewyższającego wysokość kar umownych na zasadach ogólnych. Strony zgodnie postanawiają, że całkowita wysokość kar umownych i odszkodowania nie przekroczy wartości umowy brutto.”

Odpowiedź: Zamawiający na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy Pzp zmienia brzmienie § 5 ust. 3 wzoru umowy na następujące:

3. Zamawiający może dochodzić odszkodowania przewyższającego wysokość kar umownych na zasadach ogólnych. Całkowita wysokość kar umownych nie przekroczy wartości umowy brutto.

Pytanie 4

Zamieszczony w Rozdziale II SIWZ wzór umowy, zapis § 8 ust. 3 lit b) wprowadza bardzo krótki termin, który stanowi uprawnienie dla Zamawiającego do odstąpienia od umowy i nie przewiduje możliwości poprawy na skutek upomnienia udzielonego Wykonawcy przez Zamawiającego.

Wnosimy o zmianę zapisu w sposób umożliwiający Wykonawcy poprawę poprzez nadanie mu nowego brzmienia do postaci:

„ b) gdy zwłoka w wykonaniu przedmiotu umowy przekroczy 21 dni kalendarzowych, w odniesieniu do terminu określonego w § 2 ust. 2, a Wykonawca pomimo wyznaczenia mu dodatkowego 14 dniowego terminu nie wykonuje przedmiotu umowy”.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 5

W Rozdziale I pkt 2.2 oraz Rozdziale II SIWZ wzór umowy, zapis § 2 ust. 5 zamieszczono wymóg o wsparciu producenta (ATiK) w języku polskim. Producent oprogramowania firma Quest świadczy wsparcie w ramach sprzedawanych licencji w języku angielskim. W związku z tym wnosimy o dokonanie zmian w zapisach wg poniższych propozycji:

dla pkt. 2.2 w Rozdziale I: „Oprogramowanie zostanie zakupione/dostarczone wraz z usługą wsparcia producenta (ATiK) aktywną od dnia udzielenia licencji przez producenta oprogramowania przez okres 12 miesięcy. Obsługa asysty technicznej (ATiK) świadczona będzie w języku angielskim.”

oraz dla zapisu § 2 ust. 5: „Wsparcie producenta (ATiK) będzie świadczone co najmniej w dni robocze Zamawiającego w godz. 8.00-16.00, w języku angielskim.”

Odpowiedź: Zamawiający na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy Pzp:

- zmienia brzmienie pkt 2.2. SIWZ na następujące:

2.2. Oprogramowanie zostanie zakupione/dostarczone wraz z usługą wsparcia producenta (ATiK), aktywną od dnia udzielenia licencji przez producenta oprogramowania przez okres 12 miesięcy. Obsługa asysty technicznej (ATiK) świadczona będzie w języku polskim lub angielskim.

- zmienia brzmienie § 2 ust. 5 wzoru umowy na następujące:

5. Wsparcie producenta (ATiK) będzie świadczone co najmniej w dni robocze Zamawiającego, w godz. 8.00-16.00, w języku polskim lub angielskim.

Pytanie 6

W Rozdziale I pkt 11.6 oraz Rozdziale III SIWZ Formularz oferty w Oświadczeniu Wykonawcy p. 2.1 jest zapis:

„złożona przez nas oferta....(wpisać: powoduje lub nie powoduje)** powstanie u Zamawiającego obowiązku podatkowego zgodnie z przepisami o podatku od towarów i usług dla:
..... (wskazać nazwę (rodzaj) towaru lub usługi) o wartości
..... (wskazać wartość bez kwoty podatku).”

Prosimy o odpowiedź na pytanie jaka jest podstawa prawna powodująca u Zamawiającego powstanie lub nie obowiązku podatkowego zgodnie z przepisami o podatku od towaru i usług dla planowanej dostawy?

Czy w przypadku kiedy nie powstaje obowiązek podatkowy u Zamawiającego należy wpisać wartość wskazując kwotę bez podatku od towarów i usług – czy też nie wskazywać tej kwoty?

Odpowiedź: Zamawiający wyjaśnia, że ww. kwestię reguluje art. 93 ust. 1 c ustawy Pzp. Ponadto wyjaśniamy, że w przypadku kiedy nie powstaje obowiązek podatkowy u Zamawiającego, nie należy wskazywać wartości bez kwoty podatku. Wpisanie w pkt 2.2. formularza oferty nazwy (rodzaju) towaru lub usługi oraz jego/jej wartości bez kwoty podatku VAT dotyczy przypadku, gdy Wykonawca oświadczy, że złożona przez niego oferta powoduje powstanie u Zamawiającego obowiązku

podatkowego zgodnie z przepisami o podatku od towarów i usług.

Pytanie 7

Zgodnie z warunkami SIWZU Rozdział I p. 2.2 oraz Rozdział II zapis § 2 przedmiot umowy będzie obejmował wsparcie producenta firmy Quest Software, Inc. W związku z tym prosimy o odpowiedź czy w Załączniku Nr 1 do SIWZ w p.2 należy wymienić jako podwykonawcę producenta Oprogramowania - firmę Quest Software, Inc. w zakresie świadczenia wsparcia (ATiK) ?

Odpowiedź: Zamawiający wyjaśnia, że w takim przypadku należy w Załączniku nr 1 do SIWZ wymienić jako podwykonawcę producenta Oprogramowania - firmę Quest Software, Inc. w zakresie świadczenia wsparcia (ATiK).

Pytanie 8

W Rozdziale II §.2 ust.1 oraz ust.2 jest wyspecyfikowany warunek potwierdzenia udzielania licencji na oprogramowanie wraz ze wsparciem producenta (ATiK) pisemnym dokumentem producenta Oprogramowania.

Wyjaśniamy, że producent Oprogramowania firma QUEST nie wystawia pisemnych dokumentów potwierdzających udzielenia licencji i wsparcia na zakupione oprogramowanie. Producent standardowo wysyła potwierdzenie udzielenia licencji drogą elektroniczną za pośrednictwem Autoryzowanego Partnera realizującego zakup. Jednocześnie Producent rejestruje ww. licencje w aplikacji, do której klient ma dostęp i może sprawdzać jakie posiada licencje i asystę techniczną. Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający akceptują taką procedurę potwierdzenia udzielenia licencji oraz zmianę zapisów na następujące:

„§.2 ust.1 Udzielenie licencji na Oprogramowanie wraz ze wsparciem producenta (ATiK), zostanie potwierdzone w dokumencie Wykonawcy, wskazującym adres sieciowy (link) do miejsca, w którym Zamawiający może sprawdzić posiadane licencje i wsparcie producenta”

§.2 ust.2 Wykonawca zobowiązuje się dostarczyć Zamawiającemu dokumenty opisane ust.1 w nieprzekraczalnym terminie dni od dnia zawarcia umowy.”

Odpowiedź: Zamawiający na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy Pzp:

- zmienia brzmienie §2 ust. 1 wzoru umowy na następujące:

1.Udzielenie licencji na Oprogramowanie wraz ze wsparciem producenta (ATiK), zostanie potwierdzone w dokumencie Wykonawcy, wskazującym adres sieciowy (link) do miejsca, w którym Zamawiający może sprawdzić posiadane licencje i wsparcie producenta.

- zmienia brzmienie §2 ust. 2 wzoru umowy na następujące:

2.Wykonawca zobowiązuje się w nieprzekraczalnym terminie dni od dnia zawarcia umowy dostarczyć Zamawiającemu dokument, o którym mowa w ust. 1.

Pytanie 9:

W Rozdziale I p. 12.2.2. oraz w formularzu oferty (Rozdział III p. 1.2) jest wyspecyfikowany maksymalny termin dostawy 10 dni. Producent oprogramowania gwarantuje dostawę w terminie do 14 dni roboczych od daty złożenia u niego zamówienia. Biorąc pod uwagę powyższe oraz czas na przepracowanie dokumentów prosimy zmianę maksymalnego terminu dostawy na 15 dni roboczych.

Odpowiedź: Zamawiający na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy Pzp:

- zmienia brzmienie pkt 3 SIWZ na następujące:

3. Dostawa dokumentu/ów potwierdzających udzielenie Zamawiającemu licencji na oprogramowanie wraz ze wsparciem producenta (ATiK) nastąpi w terminie do 14 dni od daty zawarcia umowy.

- w pkt 12.2.2. SIWZ zmienia punktację na następującą:

- **od 1 do 7 dni – 10 pkt**
- **od 8 do 13 dni – 5 pkt**
- **14 dni – 0 pkt**

- zmienia brzmienie pkt 1.2. Formularza oferty na następujące:

1.2. Termin wykonania zamówienia wynosidni (należy wpisać konkretną liczbę dni od 1 do 14, zgodnie z Rozdziałem I, pkt 12.2.2. SIWZ).

Uwaga! W przypadku nie wpisania przez Wykonawcę oferowanego terminu wykonania zamówienia, Zamawiający przyjmie, że Wykonawca zaoferował maksymalny termin wykonania zamówienia, tj. 14 dni.

W przypadku zaoferowania terminu wykonania zamówienia dłuższego niż 14 dni oferta zostanie odrzucona.

Z poważaniem

*Aneta Gomoliszek
Główny specjalista
Biuro Zamówień Publicznych*