

Warszawa, dnia 15 października 2018 r.

Do Wykonawców

dotyczy: postępowanie o udzielenie zamówienia na dostawę fabrycznie nowego sprzętu serwerowego z wdrożeniem oprogramowania, sprzętu komputerowego i licencji.
Znak sprawy: BA.260.9.2018

Szanowni Państwo!

Krajowa Szkoła Administracji Publicznej, jako Zamawiający w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, zgodnie z art. 38 ust. 2 i 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2017 r. poz. 1579), zwanej dalej „ustawą”, przekazuje treść zapytań złożonych do treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, zwanej dalej "SIWZ", wraz z udzielonymi odpowiedziami:

I. Pytania odnośnie załącznika 3a „Umowa”

Pytanie 1:

§ 11 ust. 6 Czy Zamawiający, mając na uwadze § 11 ust. 4, który stanowi: „Odbiór dokonywany jest przez osoby odpowiedzialne za realizację umowy, o których mowa w § 9 ust.4” przewiduje możliwość wykreślenia sprzecznego zapisu § 11 ust. 6?

Odpowiedź na pytanie nr 1:

Brak sprzeczności. Odbiór jest czynnością jednostronną Zamawiającego w tym sensie, że to właśnie Zamawiający odbiera przedmiot umowy od Wykonawcy.

Pytanie 2:

§ 11 ust. 7 Jeżeli Zamawiający zakłada, że zgodnie § 11 ust. 6 „ Odbiór jest czynnością jednostronną Zamawiającego” o którym samodzielnie decydować będzie wyłącznie Zamawiający, czy Zamawiający dopuszcza możliwość wykreślenia 11 ust. 7 i przyjęcie, że po dokonaniu odbioru, który jest faktycznym potwierdzeniem wykonania zobowiązania oraz wyznacza początek biegu terminu gwarancji, a z drugiej – otwiera wykonawcy termin do żądania zapłaty wynagrodzenia, tak więc przyznanie Zamawiającemu już po dokonaniu odbioru m.in. prawa do odstąpienia od umowy jest niczym nieuzasadnionym nadużyciem zasad partnerstwa stron.

Odpowiedź na pytanie nr 2:

Zamawiający nie przewiduje możliwości wykreślenia § 11 ust. 7. Umowa nie przewiduje sankcji za należyte wykonanie umowy, a jedynie konsekwencje ewentualnego nienależytego wykonywania, a więc zachowania jest zasada partnerstwa stron.

Pytanie 3:

§ 11 ust. 9 Czy Zamawiający dopuszcza możliwość, wykreślenia z § 11 ust. 9 słów „lub odstąpienia od Umowy”? Wykonawca ponownie wskazuje, że tak surowa sankcja jaką jest odstąpienie od umowy jest nieadekwatna w przypadku drobnych nieprawidłowości w sytuacji gdy przedmiot umowy jest faktycznie wykonywany w sposób prawidłowy.

Odpowiedź na pytanie nr 3:

Zamawiający nie dopuszcza wykreślenia słów „z § 11 ust. 9 słów „lub odstąpienia od Umowy” – intencją Zamawiającego jest otrzymanie przedmiotu umowy wolnego od wad. Nieusuwanie wad przez Wykonawcę nie jest prawidłowym sposobem wykonywania umowy. Wykonawca zapewnia, że jego zamiarem nie jest stosowanie nieadekwatnych sankcji, ani nadużywanie prawa umownych lub ustawowych.

Pytanie 4:

§ 12 ust. 10 Czy Zamawiający przewiduje możliwość wykreślenia zapisu § 12 ust. 10, który dopuszcza możliwość przedłużenia okresu gwarancji i rozpoczyna jej bieg od momentu złożenia oświadczenia o odstąpieniu i trwa ponownie przez czas określony? Wykonawca ponownie wskazuje, że tak surowa sankcja jaką jest odstąpienie od umowy jest nieadekwatna w przypadku drobnych nieprawidłowości w sytuacji gdy przedmiot umowy jest faktycznie wykonywany w sposób prawidłowy, a zapis § 12 ust. 10 skutkować może dodatkowym wydłużeniem okresu gwarancji.

Odpowiedź na pytanie nr 4:

Zamawiający nie dopuszcza wykreślenia zapisu § 12 ust. 10.

Pytanie 5:

§ 12 ust. 11: Czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany treści § 12 ust. 11 na następującą: „*Strony oświadczają, że wszelka odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu rękojmi ulega wyłączeniu.*”

Wykonawca argumentuje propozycję zmianę wskazanego zapisu tym, że skoro zostanie udzielona Zamawiającemu bardzo szeroka gwarancja to zbyt dużym obciążeniem jest dodatkowe dublowanie odpowiedzialności Wykonawcy.

Odpowiedź na pytanie nr 5:

Zamawiający nie dopuszcza wyłączenia rękojmi.

Pytanie 6:

§ 18 ust. 1 Wyjaśnienia czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany § 18 ust. 1 na następująca treść:

„Całkowita odpowiedzialność odszkodowawcza Wykonawcy ograniczona jest do wysokości 100% wartości z umowy netto, bez utraconych korzyści.”

Wykonawca wskazuje, że przy uwzględnieniu warunków rynkowych, tak określony limit skutkuje możliwością skalkulowania oferty, korzystniejszej cenowo dla Zamawiającego. Zgodnie z zasadami funkcjonującymi u Wykonawcy, kwestie związane z nieograniczoną lub ograniczoną odpowiedzialnością, wpływają na ceny oferowanych usług. Jeżeli w umowie znajduje się ograniczenie do wysokości kontraktu, Wykonawca ma możliwość zaoferowania produktów po atrakcyjniejszej dla Zamawiającego czyli niższej cenie..

Odpowiedź na pytanie nr 6:

Zamawiający nie dopuszcza ograniczenia odpowiedzialności odszkodowawczej Wykonawcy.

Pytanie 7:

§ 18 ust. 3 Mając na uwadze wcześniej zgłaszane zastrzeżenia Wykonawcy do wprowadzania do umowy prawa odstąpienia dla Zamawiającego, Wykonawca zwraca się z pytaniem, czy Zamawiający dopuszcza możliwość wykreślenia zapisu § 18 ust.3, który to odwołuje się do odstąpienia przez Zamawiającego od umowy.

Odpowiedź na pytanie nr 7:

Zamawiający nie dopuszcza wykreślenia § 18 ust.3.

Pytanie 8:

§ 18 Wykonawca zwraca się z pytaniem, czy Zamawiający dopuszcza możliwość dodania do § 18 kolejnego ustępu 10 o następującym brzmieniu: *„Łączna wartość kar umownych nie może przekroczyć 20% wynagrodzenia netto określonego w § 16 ust. 1 .”*

Wykonawca argumentuje wprowadzenie zmianę wskazanego ustępu faktem, że brak ograniczenia we wskazanej wysokości będzie wymagać przeszacowania umowy, która zasadniczo odbiegać będzie od obowiązujących realiów rynkowych. Zasady dobro-

rynkowego partnerstwa, wskazują aby umowa czyniła zadość funkcjonującym zasadom rynku.

Odpowiedź na pytanie nr 8:

Zamawiający nie dopuszcza ograniczenia wysokości kar umownych. Kary umowne mogą ewentualnie podlegać miarkowaniu na zasadach ustawowych określonych w kodeksie cywilnym.

Pytanie 9:

1) § 20 ust. 6,7,9 Wyjaśnienia czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany:

a) zapisu § 20 ust. 6 na następujący: *Zamawiający naliczy kary umowne w przypadku zwłoki w wykonaniu przedmiotu zamówienia w wysokości 200 (dwieście) PLN za każdy rozpoczęty dzień zwłoki po dniu w skazanym w § 3 ust. 1 Umowy.*

b) zapisu § 20 ust. 7 na następujący: *Wykonawca ponosi odpowiedzialność za zwłokę w wykonywaniu zobowiązań do usuwania Błędów (Czas Naprawy). Zamawiający naliczy kary umowne za niedochowanie Czasu Naprawy w wysokości 200 (dwieście) PLN za każdy rozpoczęty Dzień Roboczy zwłoki.*

c) zapisu § 20 ust. 9 na następujący: *Niezależnie od kar umownych opisanych powyżej, Zamawiający naliczy kary umowne: 1) w przypadku naruszenia zasad ochrony Informacji Poufnych – w wysokości 2000 (dwa tysiące) PLN za każdy przypadek naruszenia;*

2) w przypadku naruszenia zasad ochrony lub w przypadku naruszenia zasad przetwarzania danych osobowych – w wysokości 2000 (dwa tysiące) PLN za każdy przypadek naruszenia (kary niezależne od kar przewidzianych w umowie o powierzeniu przetwarzaniu danych osobowych).

Wykonawca wskazuje, że wysokość kar umownych została określona na wysokim, nierynkowym poziomie, dlatego uzasadnionym jest urealnienie ich wartości.

Odpowiedź na pytanie nr 9:

Zamawiający nie dopuszcza ograniczenia wysokości kar umownych – w pytaniu Wykonawca zadając to pytanie błędnie przytoczył numerację §. (kary umowne zostały określone w § 18).

Pytanie 10:

§ 18 ust. 8 oraz § 19 Wyjaśnienia czy Zamawiający dopuszcza możliwość wykreślenia zapisów § 18 ust. 8 oraz § 19? Wykonawca wskazuje, że tak surowa sankcja jaką jest odstąpienie od umowy jest nieadekwatna w przypadku nieznacznego uchybieniu terminu

dostawy przez Wykonawcę. W takim przypadku uzasadnionym jest wezwanie Wykonawcę przez Zamawiającego.

Odpowiedź na pytanie nr 10:

Zamawiający nie dopuszcza wykreślenia § 18 ust. 8 oraz § 19. Termin realizacji umowy jest dla Zamawiającego szczególnie istotnym elementem umowy, a jego uchybienie jest uważane za szczególnie rażące oraz nienależyte wykonanie umowy.

II. Pytania odnośnie załącznika 3b „Umowa”

Pytanie 11:

§ 2 ust. 4 Wyjaśnienia czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany § 2 ust.4 poprzez wprowadzenia zapisu dotyczącego jednostronnego odbioru w sytuacji, gdyby Zamawiający bezpodstawnie odmawiał dokonania odbioru o następującym brzmieniu:

„Jeżeli bez uzasadnionej przyczyny, Zamawiający nie przystąpi do procedury odbioru lub bez uzasadnionej przyczyny, odmówi podpisania jakiegokolwiek protokołu, Wykonawca ma prawo dokonania odbioru jednostronnego oraz jednostronnego sporządzenia i podpisania protokołu, który stanowić będzie podstawę płatności i stwierdzenia wykonania prac nim objętych”

Proponowany zapis ma za zadanie zabezpieczyć interesy Wykonawcy w przypadku bezpodstawnego odmawiania przez Zamawiającego podpisania protokołu odbioru, tym bardziej, że od podpisania protokołu uzależniona jest wypłata należnego wynagrodzenia.

Odpowiedź na pytanie nr 11:

Zamawiający nie dopuszcza wprowadzenia zapisu o dokonaniu odbioru przez Wykonawcę – taki zapis byłby zaprzeczeniem istoty odbioru świadczenia.

Pytanie 12:

§ 6 ust. 2, 3 i 4 wyjaśnienia czy Zamawiający przewiduje możliwość zmiany zapisu § 6 ust. 2 na następujący: *Zamawiający zgłasza wykryte wady nie później niż do ostatniego dnia upływu gwarancji. Upływ terminu gwarancji po dokonaniu zgłoszenia nie powoduje utraty roszczeń, o których mowa w ust 4 oraz wykreślenia ust. 3 i 4 ?*

Wykonawca argumentuje propozycję zmianę § 6 ust. 2 oraz wykreślenie ustępów 3 i 4 tym, że skoro zostanie udzielona Zamawiającemu bardzo szeroka gwarancja to zbyt dużym obciążeniem jest dodatkowe dublowanie odpowiedzialności Wykonawcy.

Odpowiedź na pytanie nr 12:

Zamawiający nie dopuszcza ograniczenia praw z rękojmi i gwarancji.

Pytanie 13:

§ 7 ust. 5 Wykonawca zwraca się z zapytaniem czy Zamawiający w § 7 ust. 5 widzi możliwość obniżenia wskazanych kar umownych oraz dokonania następujących zmian:

Strony ustalają kary umowne przysługujące od Wykonawcy Zamawiającemu z następujących tytułów i w podanych wysokościach:

- 1) 0,2 % wartości netto wynagrodzenia określonego w § 3 ust. 1 umowy, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki w dostarczeniu Sprzętu,*
- 2) 0,05 % wartości netto wynagrodzenia określonego w § 3 ust. 1 za każdy rozpoczęty dzień zwłoki w dostarczeniu faktury VAT.*
- 3) 0,2 % wartości netto wynagrodzenia określonego w § 3 ust. 1 umowy, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki przyjęcia Zgłoszenia serwisowego zgodnie z podanym w § 6 ust. 7 czasem reakcji.*
- 4) 1 % wartości netto wynagrodzenia określonego w § 3 ust. 1 umowy, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki naprawy zgodnie z podanym w § 6 ust. 8 czasem naprawy.*

Tytułem uzasadnienia Wykonawca wskazuje, że wysokość kar umownych została określona na wysokim, nierynkowym poziomie. Dodatkowo uzależnienie naliczania kar umownych od zwłoki, która jest opóźnieniem wywołanym przyczynami leżącymi po stronie Wykonawcy, jest jak najbardziej uzasadnione.

Odpowiedź na pytanie nr 13:

Zamawiający nie dopuszcza ograniczenia wysokości kar umownych. Kary umowne mogą ewentualnie podlegać miarkowaniu na zasadach ustawowych określonych w kodeksie cywilnym.

III. Pytania odnośnie załącznika 3c „Umowa”

Pytanie 14:

§ 3 ust.1 Wyjaśnienia czy Zamawiający przewiduje możliwość obniżenia wskazanych kar umownych oraz dokonania następujących zmian:

- 1. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne:*
 - a) za nieterminowe wykonanie przedmiotu umowy za każdy dzień zwłoki w wysokości 0,5 % łącznego wynagrodzenia netto, o którym mowa w § 2 ust. 1.*
 - b) z tytułu odstąpienia przez Zamawiającego od wykonania umowy z winy Wykonawcy w*

wysokości 2 % łącznego wynagrodzenia netto, o którym mowa w § 2 ust. 1.

Tytułem uzasadnienia Wykonawca wskazuje, że wysokość kar umownych została określona na wysokim, nierynkowym poziomie. Dodatkowo uzależnienie naliczania kar umownych od zwłoki, która jest opóźnieniem wywołanym przyczynami leżącymi po stronie Wykonawcy, jest jak najbardziej uzasadnione.

Odpowiedź na pytanie nr 14:

Zamawiający nie dopuszcza ograniczenia wysokości kar umownych. Kary umowne mogą ewentualnie podlegać miarkowaniu na zasadach ustawowych określonych w kodeksie cywilnym.

Pytanie 15:

§ 3 ust. 2 Wyjaśnienia czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany § 3 ust. 2 na następujący: *Łączna wartość kar umownych nie może przekroczyć 20% wynagrodzenia netto określonego w § 2 ust. 1. Całkowita odpowiedzialność odszkodowawcza Wykonawcy ograniczona jest do wysokości 100% wartości z umowy netto, bez utraconych korzyści.*

Wykonawca argumentuje wprowadzenie zmianę wskazanego ustępu faktem, że brak ograniczenia we wskazanej wysokości będzie wymagać przeszacowania umowy, która zasadniczo odbiegać będzie od obowiązujących realiów rynkowych. Zasady dobrorynkowego partnerstwa, wskazują aby umowa czyniła zadość funkcjonującym zasadom rynku.

Odpowiedź na pytanie nr 15:

Zamawiający nie dopuszcza ograniczenia wysokości kar umownych. Kary umowne mogą ewentualnie podlegać miarkowaniu na zasadach ustawowych określonych w kodeksie cywilnym.

Pytanie 16:

§ 5 Wyjaśnienia czy Zamawiający dopuszcza możliwość wykreślenia zapisów § 5 ? Wykonawca wskazuje, że tak surowa sankcja jaką jest odstąpienie od umowy jest nieadekwatna w przypadku nieznacznego uchybieniu terminu dostawy przez Wykonawcę. W takim przypadku uzasadnionym jest wezwanie Wykonawcę przez Zamawiającego.

Odpowiedź na pytanie nr 16:

Zamawiający nie dopuszcza wykreślenia § 5. Termin realizacji umowy jest dla Zamawiającego szczególnie istotnym elementem umowy, a jego uchybienie jest uważane za szczególnie rażące nienależyte wykonanie umowy.

IV. Pytania do postępowania

Pytanie 17:

Według oferenta w dokumentacji dot. postępowania nie została jednoznacznie określona kwestia związania z montażem oraz konfiguracją sprzętu (tj. szafy, serwery etc.). Proszę o wskazanie o czyjej stronie będzie wykonanie wszelkich czynności związanych ze sprzętem tj. montaż szaf oraz sprzętu w szafach, podłączenie sprzętu, uruchomienie oraz konfiguracja.

Odpowiedź na pytanie nr 17:

Czynności te należą do Wykonawcy w ramach umowy. Wynika to z § 2 ust. 1 oraz § 6 ust. 2 Umowy

V. Pytanie do dokumentu SIWZ_serwery

Pytanie 18:

Punkt 7. Termin realizacji zamówienia.

Wymagany termin realizacji zamówienia:

Część I – zamówienie podstawowe - do 14.12.2018 r.

Czy w przypadku np. przesunięć związanych z rozstrzygnięciem przetargu Zamawiający przewiduje możliwość przesunięcia terminu o czas odpowiedni do realizacji danego zadania?

Odpowiedź na pytanie nr 18:

Zamawiający nie przewiduje przesunięcia terminu realizacji zadania określonego w Części I. SOPZ.

Przewodniczący Komisji Przetargowej



Paweł Jedliński