

Łódź, dnia 9 maja 2017 r.

Zamawiający:

Województwo Łódzkie
al. Piłsudskiego 8
90-051 Łódź

Prowadzący postępowanie:

Urząd Marszałkowski Województwa Łódzkiego
Biuro Zamówień Publicznych
90-051 Łódź, al. Piłsudskiego 8
faks: /+48/ 42 663 33 91
e-mail: zp.info@lodzkie.pl

ZP.272.12.2017

WYKONAWCY

Wyjaśnienia treści SIWZ oraz zmiana treści SIWZ z dnia 09.05.2017 r.

Działając na podstawie art. 38 ust. 1 ust. 2 i 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2015 r. poz. 2164 z późn.zm) – zwanej dalej „ustawą Pzp” - Zamawiający informuje, iż w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na:

Zapewnienie gwarancji, asysty technicznej, wsparcia technicznego oraz wykonanie nowych narzędzi i funkcjonalności w ramach systemu Baza Adresowa Województwa Łódzkiego

wpłynął wniosek Wykonawcy dotyczący treści SIWZ, na który Zamawiający udziela następujących odpowiedzi i dokonuje zmian treści SIWZ:

Treść wniosku Wykonawcy:

Pytanie 1

Dotyczy: par. 6 ust. 2 wzoru umowy.

Pytanie:

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie, czy Zamawiający dostosuje treść SIWZ do postanowień powszechnie obowiązującego prawa, w tym treści art. 14 p.z.p. i art. 139 p.z.p. w zw. z art. 476 i 471 Kodeksu cywilnego – poprzez modyfikację aktualnie opisanych w § 6 ust. 2 wzoru umowy zasad obciążania Wykonawcy karami umownymi, poprzez ustalenie możliwości ich naliczania w przypadku zwłoki wykonawcy, nie zaś opóźnienia jak to jest obecnie.

Postanowienia przewidujące naliczenie kar umownych w przypadku opóźnienia pozostają w sprzeczności z zasadami odpowiedzialności kontraktowej przewidzianej w art. 471 k.c. Ponieważ opóźnienie jest następstwem okoliczności niezależnych od Wykonawcy, może nastąpić z przyczyny, za które Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności, co mogłoby doprowadzić do sytuacji, w której wykonawca byłby obciążony karą za nieterminowe wykonanie zobowiązania z przyczyn od Wykonawcy niezależnych.

Wykonawca sygnalizuje, że art. 476 k.c. rozróżnia dwa rodzaje opóźnień w wykonaniu zobowiązań przez dłużnika: opóźnienie zwykłe oraz opóźnienie kwalifikowane czyli zwłokę. Z opóźnieniem zwykłym mamy do czynienia wówczas, gdy brak spełnienia świadczenia w określonym terminie przez dłużnika nastąpił z przyczyn od niego niezależnych, za zaistnienie których nie ponosi on odpowiedzialności. Z opóźnieniem kwalifikowanym, czyli ze zwłoką, mamy do czynienia wówczas, gdy dłużnik nie wykonał swoich zobowiązań na skutek okoliczności, za które ponosi odpowiedzialność, czyli z reguły przez niego zawinionych.

Wskazać w tym miejscu należy na stanowisko Krajowej Izby Odwoławczej, wyrażone w wyroku KIO z dnia 21 maja 2014 r., sygn. KIO 924/14, zgodnie z którym Izba wskazała, że instytucja kar umownych zgodnie ze stanowiskiem wyrażanym w bogatym orzecznictwie SN wiąże się z niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem zobowiązań w zwykłym wymiarze. Jak stwierdzono ponadto w wyroku Sądu Najwyższego z dnia 21 września 2007 r. (sygn. akt: V CSK 139/07): „Zgodnie z art. 383 § 1 i art. 384 § 1 k.c., zastrzeżona przez strony stosunku obligacyjnego kara umowna należy się wierzycielowi tylko wtedy, gdy niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania jest następstwem okoliczności, za które dłużnik ponosi odpowiedzialność (art. 471 k.c.)”, co oznacza, że kara umowna zastrzeżona na wypadek nieterminowego spełnienia świadczenia należy się jedynie w razie zwłoki dłużnika (476 k.c.), nie przysługuje natomiast, jeżeli dłużnik obali wynikające z art. 471 in fine k.c. domniemanie, iż opóźnienie w spełnieniu świadczenia jest następstwem okoliczności, za które ponosi odpowiedzialność. W przywoływanym wyroku KIO uznało, że zamawiający winien ustalić obowiązek zapłaty kar umownych w przypadku zwłoki wykonawcy.

Podobnie Krajowa Izba Odwoławcza w Wyroku z dnia 14 marca 2012 r., sygn. KIO 399/12.

Mając na uwadze powyższe Wykonawca wnosi o zastąpienie wszystkich kar umownych za opóźnienie karami umownymi za zwłokę.

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie2

Dotyczy: SIWZ/Opis przedmiotu zamówienia/Opis warunków gwarancji:

W ramach gwarancji Wykonawca usunie bezpłatnie problemy wyżej wskazanych kategorii, jeśli wystąpiła w posiadanym przez Zamawiającego produkcie/produktach firmy GISPartner Sp. z o.o., a gdyby z bliżej nie określonych powodów zaszła potrzeba reinstalacji systemu wraz z zainstalowaniem oprogramowania do stanu odtworzeniowego Wykonawca zaplanuje te prace i wykona w ustalonym przez obie strony terminie.

Pytanie:

W związku z niejednoznacznym określeniem „a gdyby z bliżej nie określonych powodów”

Prosimy o potwierdzenie, że usługa gwarancyjna nie obejmuje usuwania problemów wynikających z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego. Naprawy tego typu incydentów mogą być realizowane w ramach usługi wsparcia technicznego?

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający dokonuje zmiany treści SIWZ w Załączniku nr 1 do umowy Opis przedmiotu zamówienia pkt 4 Gwarancja dla systemu BAWL (STRONA 4 OPZ).

Zapis przed zmianą:

Jeżeli w okresie gwarancji, w trakcie korzystania z systemu BAWL okaże się, że występują problemy wszystkich kategorii Wykonawca zobowiązany jest do nieodpłatnego ich usunięcia, po uprzednim ustaleniu i zaakceptowaniu planu działań przez Zamawiającego.

W ramach gwarancji Wykonawca usunie bezpłatnie problemy wyżej wskazanych kategorii, jeśli wystąpiła w posiadanym przez Zamawiającego produkcie/produktach firmy GISPartner Sp. z o.o., a gdyby z bliżej nie określonych powodów zaszła potrzeba reinstalacji systemu wraz z zainstalowaniem oprogramowania do stanu odtworzeniowego Wykonawca zaplanuje te prace i wykona w ustalonym przez obie strony terminie.

Zapis po zmianie:

Jeżeli w okresie gwarancji, w trakcie korzystania z systemu BAWL okaże się, że występują problemy wszystkich kategorii Wykonawca zobowiązany jest, nie częściej niż raz w roku, do nieodpłatnego ich usunięcia, po uprzednim ustaleniu i zaakceptowaniu planu działań przez Zamawiającego.

W ramach gwarancji Wykonawca usunie bezpłatnie problemy wyżej wskazanych kategorii, jeśli wystąpiła w posiadanym przez Zamawiającego produkcie/produktach firmy GISPartner Sp. z o.o., a gdyby z bliżej nie określonych powodów zaszła potrzeba reinstalacji systemu wraz z zainstalowaniem oprogramowania do stanu odtworzeniowego Wykonawca zaplanuje te prace i wykona w ustalonym przez obie strony terminie.

Pytanie 3

Dotyczy: § 8 ust. 5 Wzoru umowy.

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie, czy Zamawiający na podstawie § 8 ust. 5 Wzoru umowy oczekuje, że Wykonawca bezterminowo, na każde życzenie Zamawiającego, przekazywał będzie aktualną wersję aplikacji? O ile odpowiedź na postawione pytanie jest twierdząca, Wykonawca poddaje pod rozagę Zamawiającego rezygnację ze wskazanego zobowiązania, albowiem znacząco podwyższy to koszty realizacji zamówienia/ceny ofertowe - wykonawcy zobowiązani będą do skalkulowania w cenie oferty nieograniczonego w czasie obowiązku aktualizacji oprogramowania, co znacząco podwyższy koszty.

ODPOWIEDŹ:

Dla realizacji prawa wynikającego z ust. 4 paragrafu 8 Wykonawca prześle Zamawiającemu na każde żądanie, ale nie częściej niż dwa razy do roku, aktualną wersję aplikacji.

Zamawiający dokonuje zmiany treści SIWZ w Załączniku nr 5 do SIWZ PARAGRAF 8 LICENCJE USTĘP 5:

Zapis przed zmianą:

Dla realizacji prawa wynikającego z ust. 4 niniejszego paragrafu Wykonawca prześle Zamawiającemu na żądanie każdorazowo aktualną wersję aplikacji.

Zapis po zmianie:

Dla realizacji prawa wynikającego z ust. 4 niniejszego paragrafu Wykonawca prześle Zamawiającemu na żądanie każdorazowo, ale nie częściej niż dwa razy do roku, aktualną wersję aplikacji.

Pytanie 4

Dotyczy: § 9 ust. 5 Wzoru umowy.

Pytanie.

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie, czy Zamawiający zrówna 3-letni okres rękojmi za wady aktualnie przewidziany w § 9 ust. 5 Wzoru umowy na 3 lata, z okresem udzielanej gwarancji. Powyższy wniosek uzasadniają wątpliwości prawne, co do możliwości objęcia rękojmią za wady uregulowanej w Kodeksie cywilnym, oprogramowania (utworu w rozumieniu Ustawy o prawie autorskim i prawach pokrewnych) biorąc pod uwagę konkurencyjne uregulowanie art. 55 Ustawy o prawie autorskim i prawach pokrewnych. Powyższe jednocześnie obniży ceny ofert składanych w przedmiotowym postępowaniu.

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający dokonuje zmiany treści SIWZ w Załączniku nr 5 do SIWZ PARAGRAF 9 GWARANCJA I RĘKOJMIA USTĘP 5:

Zapis przed zmianą:

Uprawnienia z tytułu rękojmi za wady w przedmiocie umowy wygasają z upływem 3 lat, licząc od daty podpisania końcowego protokołu odbioru bez zastrzeżeń.

Zapis po zmianie:

Uprawnienia z tytułu rękojmi za wady w przedmiocie umowy wygasają z upływem 12 miesięcy, licząc od daty podpisania końcowego protokołu odbioru bez zastrzeżeń.

Zamawiający informuje, że udzielone odpowiedzi oraz zmiany są wiążące dla wszystkich Wykonawców biorących udział w przedmiotowym postępowaniu, a w przypadku rozbieżności pomiędzy treścią SIWZ, a treścią udzielonych odpowiedzi i zmian, jako obowiązującą należy przyjąć treść pisma zawierającego późniejsze oświadczenie Zamawiającego.

z up. Zarządu
Województwa Łódzkiego
Zatwierdzam
10.05.2017
Przewodniczący
Zarządu Województwa Łódzkiego

Główny Specjalista - p.o. Naczelnika Wydziału
Analiz i Rozwoju Systemów
Jerzy Józefski
Jacek Bartczak
Geodeta Województwa Łódzkiego
- Naczelnik Wydziału
- Kierownik Biura Dokumentacji
- Kierownik Biura Informatyki
Główny Specjalista - Joanna Zalewska
Arkadiusz Dziubiński

