

Nr zamówienia: 217/BZP/2020

Kraków, dn. 22. 01.2021 r.

*Do wszystkich wykonawców*  
<https://www.ignatianum.edu.pl/przetargi>

**Informacja dla Wykonawców – wyjaśnienia do specyfikacji istotnych warunków zamówienia/ zmiana treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia i informacja o zmianie ogłoszenia o zamówieniu nr 2020/S 251 - 631367**

Dot. postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na „System wsparcia informatycznych narzędzi zarządzania uczelnią w celu doskonalenia jakości kształcenia w Akademii Ignatianum w Krakowie – opracowanie, dostarczenie, wdrożenie, utrzymanie i usługi serwisu gwarancyjnego” - nr zamówienia 217/BZP/2020 prowadzonego przez Akademię Ignatianum w Krakowie

Zamawiający – Akademia Ignatianum w Krakowie informuje, że do powołanego na wstępie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego wpłynęły pytania Wykonawców dotyczące wyjaśnienia treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia (siwz). Wobec powyższego Zamawiający działając na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (tekst jedn. Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 z późn. zm.) przekazuje niniejszym treść tych pytań (bez ujawniania ich źródła) wraz z odpowiedziami:

Pytanie nr 1:

Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację § 13 wzorca umowy po przez potraktowanie pandemii, epidemii spowodowanej wirusem SARS-CoV-2 lub innych pochodnym wirusem jako zdarzenia Siły Wyższej.

Odpowiedź na pytanie nr 1:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 2:

W §15 Zamawiający określił katalog kar umownych zastrzeżonych wyłącznie na rzecz Zamawiającego, nie wprowadzając dla równowagi kontraktowej żadnego ich ograniczenia. Czy w celu zrównoważenia sytuacji kontraktowej Zamawiający doda obok przedmiotowego katalogu postanowienie ograniczające łączną wysokość kar umownych np. poprzez zmianę w ust. 1 w brzmieniu: „1. Łączna odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu kar umownych określonych w Umowie jest ograniczona do kwoty wynoszącej 20% wartości umowy netto (wynagrodzenia netto określonego w §12 ust. 1 Umowy).”

Odpowiedź na pytanie nr 2:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 3:

Czy mając na uwadze treść dobrych praktyk opublikowanych przez Urząd Zamówień Publicznych w zakresie realizacji umów IT, Zamawiający obok ograniczenia odpowiedzialności z tytułu kar umownych, o którym mowa w pytaniu powyżej wprowadzi w § 14 IPU ograniczenie odpowiedzialności kontraktowej Wykonawcy, np. do kwoty 100% wynagrodzenia z umowy netto oraz wyłączy odpowiedzialność Wykonawcy w zakresie utraconych korzyści?

Brak określenia limitu odpowiedzialności Wykonawcy odbiega od standardów stosowanych na rynku usług IT. Zgodnie z dokumentem „ANALIZA DOBRYCH PRAKTYK W ZAKRESIE REALIZACJI UMÓW IT, ZE SZCZEGÓLNYM UWZGLĘDNIENIEM SPECYFIKI PROJEKTÓW INFORMATYCZNYCH 7 OSI PRIORYTETOWEJ PO IG” (dalej Analiza), udostępnionej przez Urząd Zamówień Publicznych (dokument przygotowany na zlecenie Władzy Wdrażającej Programy Europejskie w ramach projektu POIG.070100-00-001/08 pn. "Projekt Systemowy dla wspierania działań w zakresie budowy elektronicznej administracji", współfinansowany ze środków Unii Europejskiej w ramach Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego oraz budżetu państwa), „Standardem w umowach dotyczących systemów informatycznych jest ograniczenie

*odpowiedzialności kontraktowej stron do określonej wysokości określonej kwotowo lub do wartości umowy” (str. 54 ww. Analizy) oraz „(...) standardowo w umowach IT, odpowiedzialność stron jest ograniczana do szkody rzeczywistej. Jest to podyktowane potrzebą wyeliminowania sytuacji, w której strona będzie odpowiadała za trudne do skwantyfikowania utracone korzyści drugiej strony” (str. 55 Analizy). Zapis uwzględniający powyższe standardy rynkowe mógłby mieć następujące brzmienie i stanowić ust. 1 w § 14 IPU: „Z zastrzeżeniem postanowień umowy przewidujących dalej idące ograniczenia lub wyłączenia odpowiedzialności odszkodowawczej Wykonawcy i w zakresie, w jakim jest to dopuszczalne w świetle bezwzględnie obowiązujących przepisów prawnych wszelka i całkowita odpowiedzialność odszkodowawcza Wykonawcy względem Zamawiającego za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy obejmuje wyłącznie rzeczywistą stratę Zamawiającego, z wyłączeniem w całości utraconych korzyści Zamawiającego, a nadto ograniczona jest do kwoty wynoszącej 100% wartości umowy netto (łącznego wynagrodzenia netto określonego w § 12 ust. 1 Umowy).” Nadto w związku z proponowaną zmianą w ust. 1 konieczne byłoby dodanie zastrzeżenia do § 14 IPU ust. 5 wskazującego na możliwość dochodzenia odszkodowania uzupełniającego: „5. Jeżeli na skutek niewykonania bądź nienależytego wykonania Umowy, z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, powstanie szkoda przewyższająca zastrzeżone w Umowie kary umowne lub też szkoda powstanie z przyczyn innych niż te, ze względu, na które zastrzeżono karę umowną, Zamawiającemu przysługuje prawo do dochodzenia odszkodowania uzupełniającego na zasadach ogólnych, z zastrzeżeniem postanowień ust. 1. tj. z wyłączeniem w całości utraconych korzyści Zamawiającego, a nadto do kwoty wskazanej w tym ustępie.”*

Odpowiedź na pytanie nr 3:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 4:

W §12 ust. 5 wzorca umowy wskazano, że warunkiem wystawienia faktury VAT za dokonanie odbioru potwierdzonego właściwym Protokołem Odbiór. Czy Zamawiający doda w tym postanowieniu umownym kolejne zdanie o treści: „W przypadku nieuzasadnionego niepodpisania bądź odmowy podpisania Protokołu Odbioru przez Zamawiającego, Wykonawca jest uprawniony do wystawienia jednostronnego Protokołu Odbioru stanowiącego podstawę do wystawienia faktury VAT.”? Wykonawca chciałby mieć możliwość rozliczenia wynagrodzenia w sytuacji, kiedy Zamawiający bez powodu bądź w sposób nieuzasadniony nie podpisze, bądź odmówi podpisania Protokołu Odbioru.

Odpowiedź na pytanie nr 4:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 5:

Czy Zamawiający zgodzi się na wyłączenie rękojmi jako reżimu odpowiedzialności?

Odpowiedź na pytanie nr 5:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 6:

Czy biorąc pod uwagę fakt, iż oprogramowanie nie jest rzeczą w rozumieniu kodeksu cywilnego Zamawiający zmieni wzór umowy i doda postanowienie w brzmieniu: „Strony wyłączają zastosowanie przepisów kodeksu cywilnego oraz innych regulujących odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu rękojmi do niniejszej Umowy”?

Odpowiedź na pytanie nr 6:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 7:

Czy do osób stale współpracujących z Wykonawcą na podstawie umowy cywilnoprawnej, posiadających status przedsiębiorców, ale niezatrudniających pracowników (samozatrudnienie) ma zastosowanie nakaz uzyskania zgody Zamawiającego z § 20 ust. 2 wzorca umowy?”

Odpowiedź na pytanie nr 7:

Zamawiający wyjaśnia, że zgodnie z brzmieniem § 20 ust. 2 IPU nakaz uzyskania zgody dotyczy wszystkich podwykonawców.

Pytanie nr 8:

Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie § 1 ust 13 wzorca umowy z uwagi na fakt, że olbrzymia większość osób związanych z branżą informatyczną prowadzi jednoosobowe działalności gospodarcze (samozatrudnienie). Osoby te zatrudniane są na podstawie kontraktów z klauzulami związanymi z zakazami konkurencji co pozwala na pełną dyspozycję i zaangażowanie w prace, tak samo jak osoba zatrudniona na umowę o pracę.

Odpowiedź na pytanie nr 8:

Zamawiający dokonuje zmiany § 1 ust. 13 IPU nadając mu następujące brzmienie:

*„13. Wykonawca zobowiązuje się, że osoby wykonujące czynności polegające na: zarządzaniu zespołami wdrożeniowymi, zarządzaniu zespołami utrzymaniowymi, pracach programistycznych będą zatrudnione przez Wykonawcę jako jego pracownicy (umowa o pracę) w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy (tj. Dz. U. 2019 poz. 1040 z późn. zm.), na odpowiednim do rodzaju ich pracy stanowisku, co najmniej przez okres realizacji niniejszej Umowy lub jej Fazy (wg Harmonogramu) lub Etapu (wg Harmonogramu). Obowiązek ten dotyczy także podwykonawców.”*

W konsekwencji powyższego zdanie pierwsze w pkt. 10.1) rozdz. III SIWZ otrzymuje brzmienie:

*„Zamawiający, na podstawie art. 29 ust. 3a ustawy Pzp wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności polegające na: zarządzaniu zespołami wdrożeniowymi, zarządzaniu zespołami utrzymaniowymi, pracach programistycznych.”*

Pytanie nr 9:

Znaleźliśmy informację o organizowanym przez Państwa przetargu, chciałbym się dopytać czy biorą Państwo pod uwagę rozwiązania oparte na chmurze? Zrealizowaliśmy projekty o podobnym zakresie dla innych uczelni w Polsce i one dopuszczały takie rozwiązania. Zanim złożymy ofertę chcemy się upewnić że Państwo biorą pod uwagę takie rozwiązania. Mamy tutaj na myśli rozwiązania oparte na platformie [REDAKTOWANE] które są wykorzystywane przez wiodące uczelnie w Europie i na świecie.

Odpowiedź na pytanie nr 9:

Zamawiający wyjaśnia, że zgodnie z SIWZ wymaga Systemu, który zostanie zainstalowany, będzie działał i przechowywał zbiory danych w pełni w infrastrukturze Zamawiającego. W szczególności System ma być zainstalowany w środowisku zwirtualizowanym z wykorzystaniem technologii wykorzystywanej przez Uczelnię Red Hat Virtualization (pkt AIK -35 SOPZ - załącznik nr 1A do SIWZ), a Zamawiający ma być właścicielem całej zawartości bazy danych SWINZU oraz ma mieć do niej pełny dostęp administracyjny oraz techniczny, w tym bezpośrednio do struktury bazy danych (wg § 1 ust. 10 IPU – załącznik nr 5 do SIWZ).

Zamawiający prosi o zapoznanie się z treścią SIWZ, w tym ze szczegółowym opisem, zakresem, warunkami i zasadami realizacji przedmiotu zamówienia zawartymi są w załączniku nr 1A do SIWZ „Szczegółowy Opis Przedmiotu Zamówienia”, w załączniku nr 1B do SIWZ - Harmonogram Wstępny oraz w Istotnych Postanowieniach Umowy stanowiących załącznik nr 5 do SIWZ.

Jednocześnie Zamawiający informuje, iż w związku z koniecznością wprowadzenia zmian do SIWZ na zasadzie art. 38 ust. 4 ustawy Pzp, przedłużeniu ulega termin składania ofert, jak następuje:

Rozdz. XII ust. 1 i 2 SIWZ otrzymują poniższe brzmienie:

1. Ofertę należy złożyć za pośrednictwem formularza do złożenia, zmiany, wycofania oferty dostępnego na ePUAP i udostępnionego również na miniPortalu, na zasadach i w trybie szczegółowo określonych w rozdz. VIII i XI SIWZ, **w nieprzekraczalnym terminie do dnia 08.02.2021 r. do godz. 10:00**
2. **Otwarcie ofert nastąpi w dniu 08.02.2021 r. o godzinie 10:30.**

Powyższe brzmienie SIWZ i załącznika nr 5 do SIWZ jest obowiązujące od dnia wprowadzenia niniejszej zmiany. Pozostałe zapisy SIWZ (w tym załączników) pozostają bez zmian.

Zamawiający na zasadzie art. 12a ust. 3 ustawy Pzp niezwłocznie po przekazaniu zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej (zmiana ogłoszenia w zakresie terminu składania ofert, terminu otwarcia ofert i terminu związania ofertą) udostępni informację o tych zmianach stronie internetowej.