

Działdowo, dnia 17.04.2020 r.

**RZE.271.2.3.2020**

**Do wszystkich Wykonawców**

**Dotyczy:** postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn. „**Rozwój e-usług publicznych w Gminie-Miasto Działdowo**”.

**Odpowiedź Zamawiającego w ramach zgłoszonych wniosków o wyjaśnienie treści SIWZ  
część 2**

Zgodnie z art. 38 ust. 1 i ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 z późn. zm.) Zamawiający udziela wyjaśnień, w związku z pytaniami Wykonawców, dotyczącymi Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w postępowaniu jw.

**Pytanie 1**

„Dotyczy załącznika nr 8.1 do SIWZ – Wzór umowy dla części 1  
§2 ust. 5

Koncepcja Systemu - dokument opracowany przez Wykonawcę w wyniku przeprowadzonej analizy, mający na celu doprecyzowanie zasad i metod realizacji Umowy, sposobu realizacji wymagań Zamawiającego, prezentację architektury Systemu oraz wskazanie i szczegółowe opisanie Modułów. W związku z powyższą definicją i zawartym w niej wymaganiami, prosimy o udostępnienie szczegółowej informacji na temat aktualnego stanu infrastruktury technicznej Zamawiającego.”

**Odpowiedź**

Zamawiający publikuje poniżej informacje dotyczące stanu infrastruktury technicznej. Zamawiający zastrzega, że mimo dołożenia starań, należy traktować zestawienie jako orientacyjne, a stan infrastruktury może w rzeczywistości nieznacznie odbiegać od przedstawionego w publikowanym zestawieniu.

Stan na 17.04.2020

- Ilość komputerów ( rok zakupu 2010-2018) - 69
- Ilość drukarek sieciowych ( rok zakupu 2010-2019) - 18
- Ilość przełączników sieciowych Gigabit Ethernet 2 x 24, 1 x 48 portów.
- Router Fortigate zakup 2018 r.
- Serwer Dell zakup 2011 r.
- Serwer Dell zakup 2016 r.

Systemy operacyjne : Windows 10, Windows Server, Linux.

**Pytanie 2**

„Dotyczy załącznika nr 8.1 do SIWZ – Wzór umowy dla części 1  
§3 ust. 4

„Strony zgodnie potwierdzają, że celem współpracy w ramach Umowy jest zapewnienie Zamawiającemu możliwości realizacji celów Projektu, o których informację zawarto w SOPZ, w zakresie odpowiednim dla Zamawiającego jako partnera Projektu i odpowiednim dla Zamówienia realizowanego przez Wykonawcę. W szczególności dostawy i usługi zrealizowane przez Wykonawcę

muszą stworzyć Zamawiającemu warunki techniczne do osiągnięcia wskaźników zaplanowanych dla Projektu.”

To zamawiający realizuje Projekt, w oparciu o zapisy wniosku aplikacyjnego, które nie są znane Wykonawcy. Zamawiający w dokumentacji przetargowej nie udostępnił wniosku.

Niedopuszczalne jest łączenie czy też przerzucanie odpowiedzialności za realizację wskaźników na Wykonawcę, który wykonuje przedmiot zamówienia przygotowany przez Zamawiającego i zgodnie z zakresem umowy o zamówienie publiczne. To na Zamawiającym spoczywa odpowiedzialność za takie sporządzenie opisu przedmiotu zamówienia i wprowadzenie mechanizmów, które umożliwią osiągnięcie wymaganych wskaźników. W związku z tym wnosimy o wykreślenie ust. 4 z §3.”

### **Odpowiedź**

Zamawiający pozostawia postanowienie §3 ust. 4 załącznika nr 8.1 do SIWZ – Wzór umowy dla części 1 bez zmian. Zgodnie z jego brzmieniem przytoczonym w pytaniu, System wdrożony przez Wykonawcę ma umożliwić Zamawiającemu osiągnięcie celów projektu, w tym mierzonych wskaźnikami. System musi zatem posiadać takie cechy funkcjonalne i parametry wydajnościowe, żeby m.in. umożliwić użytkownikom określoną w skali roku liczbę skorzystań z e-usług czy pobrań informacji publicznej. Z przytoczonego postanowienia w żadnym wypadku nie wynika przerzucanie odpowiedzialności za realizację wskaźników na Wykonawcę.

### **Pytanie 3**

„Dotyczy załącznika nr 8.1 do SIWZ – Wzór umowy dla części 1 §4 ust. 4

„Prowadzenie prac na środowiskach Zamawiającego w oparciu o zdalny dostęp wymaga zgody Zamawiającego, a także zachowania należytej staranności w celu ochrony Infrastruktury Zamawiającego przed możliwym naruszeniem jej bezpieczeństwa. Zamawiający umożliwi Wykonawcy zdalny dostęp (VPN) do Systemu lub jego części, w tym na etapie Wdrożenia, po spełnieniu przez Wykonawcę wymogów w zakresie ochrony danych osobowych i tajemnicy skarbowej, o których mowa w Załącznikach nr 3 i nr 4 do Umowy oraz po uprzednim uzgodnieniu terminu i czasu trwania połączenia”

W związku z sytuacją epidemiologiczną w naszym kraju, wnosimy o dostosowanie powyższego zapisu do obecnych warunków rynkowych i uwzględnienie w umowie zasad stałego zdalnego dostępu.”

### **Odpowiedź**

Zamawiający pozostawia postanowienie §4 ust. 4 załącznika nr 8.1 do SIWZ – Wzór umowy dla części 1 bez zmian. W ocenie Zamawiającego jest ono adekwatne do aktualnej sytuacji związanej z epidemią.

### **Pytanie 4**

„Dotyczy załącznika nr 8.1 do SIWZ – Wzór umowy dla części 1 §4 ust. 9

Wykonawca jest zobowiązany zapewnić wszelkie narzędzia, w tym oprogramowanie i inne zasoby potrzebne mu do realizacji Umowy. W szczególności – o ile Umowa nie stanowi inaczej – wszelkie

prace związane z konfiguracją lub opracowaniem i testowaniem Oprogramowania będą odbywać się na środowisku testowym skonfigurowanym na infrastrukturze technicznej dostarczonej przez Wykonawcę w ramach Umowy – serwery wirtualne. O ile Umowa nie stanowi inaczej, Zamawiający nie ma obowiązku udostępniać żadnej infrastruktury sprzętowej ani oprogramowania poza Infrastrukturą Zamawiającego. Powyższe nie wyłącza zobowiązania Zamawiającego do współdziałania opisanego Umową.

Przedmiot zamówienia określony przez Zamawiającego w części 1 jest różnorodny, odnoszący się do wielu dziedzin, będzie pochodził od wielu podmiotów. Od jednego wykonawcy Zamawiający oczekuje systemu dziedzinowego, oświatowego, informacji przestrzennej, konsultacji społecznych - pomimo tego, że każda z tych dziedzin mogłaby stanowić odrębne zadanie w postępowaniu. Jednocześnie Zamawiający oczekuje zapewnienia przez wykonawcę środowiska testowego, skonfigurowanego dla powyższych obszarów, którego koszty będą po stronie wykonawcy. Prosimy o doprecyzowanie, czy w ramach uzyskanego dofinansowania Zamawiający posiada środki na dodatkowe środowisko testowe.”

### **Odpowiedź**

Zamawiający zwraca uwagę na zawartą w załączniku nr 8.1 do SIWZ definicję „Systemu”, zgodnie z którą niewłaściwe jest traktowanie elementów oprogramowania jako „mogących stanowić odrębne zadania w postępowaniu”. Intencją Zamawiającego jest otrzymanie Systemu składającego się z elementów współpracujących, rozwiązania redukującego wielokrotne wprowadzanie tych samych danych oraz umożliwiającego mieszkańcom korzystanie z udostępnionych e-usług przy wykorzystaniu ujednoliconych metod uwierzytelniania. Jest to podejście dominujące w aktualnie realizowanych projektach i prowadzonych w ich ramach zamówieniach publicznych.

Zamawiający posiada środki na realizację zamówienia w pełnym zakresie opisanym w Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia wraz z załącznikami. Wykonawca powinien mieć na uwadze, że zgodnie z postanowieniami umowy Wykonawca jest zobowiązany zapewnić wszelkie narzędzia, w tym oprogramowanie i inne zasoby potrzebne mu do realizacji Umowy (§4 ust. 9), a podczas jej realizacji, Zamawiający nie może być zobowiązany do nabywania żadnych usług innych niż wyraźnie zdefiniowane Umową (§4 ust. 10). W odniesieniu do środowiska testowego oznacza to, że koszty jego zorganizowania należy wliczyć w cenę oferty.

Zamawiający pozostawia postanowienia §4 ust. 9 załącznika nr 8.1 do SIWZ – Wzór umowy dla części 1 bez zmian..

### **Pytanie 5**

„Dotyczy załącznika nr 8.1 do SIWZ – Wzór umowy dla części 1

§4 ust. 10

Wykonawca oświadcza, że podczas realizacji Umowy, a także podczas korzystania z Systemu w zakresie i na zasadach opisanych Umową, Zamawiający nie będzie zobowiązany do nabywania żadnych usług ani uprawnień innych niż wyraźnie zdefiniowane Umową. W szczególności zobowiązanie Wykonawcy oznacza, że nie jest konieczne nabycie przez Zamawiającego żadnych dodatkowych licencji ani uprawnień poza opisanymi Umową i objętymi Wynagrodzeniem, a korzystanie z Systemu nie spowoduje konieczności nabycia takich licencji lub uprawnień. Wszelkie ryzyka związane z szacowaniem ilości potrzebnych licencji, poza zdefiniowanymi przez

Zamawiającego w SOPZ, lub innych uprawnień koniecznych do korzystania z Systemu zgodnie z Umową obciążają Wykonawcę

W związku z §6 ust. 2

W celu uniknięcia wątpliwości przyjmuje się, że jeżeli Strony nie zdefiniowały danego działania niezbędnego do prawidłowej realizacji Umowy jako obowiązku Zamawiającego, Stroną zobowiązaną do wykonania takiego działania jest Wykonawca jako podmiot profesjonalny.

Obowiązkiem Zamawiającego jest dokonanie opisu przedmiotu zamówienia tak, aby wykonawca miał jasność co do tego, jaki produkt jest wymagany przez zamawiającego. Przedmiot zamówienia powinien zostać określony precyzyjnie a Zamawiający winien dołożyć należytej staranności aby wyeliminować wszelkie niejasności.

Konstruując zapisy umowy, Zamawiający niejako przerzuca odpowiedzialność na Wykonawcę - z jednej strony określając zakres przedmiotu zamówienia a z drugiej wymagając od wykonawcy zapewnienia innych uprawnień lub działań dodatkowych, które być może będą konieczne (ale nie sprecyzowane przez Zamawiającego). Wnosimy o doprecyzowanie zapisów §4 ust. 10 oraz wykreślenie §6 ust. 2 z wzoru umowy aby umożliwić wykonawcy dokładne wyliczenie kosztów do oferty.”

## **Odpowiedź**

Zamawiający dołożył należytej staranności, aby opis przedmiotu zamówienia był precyzyjny i jednoznaczny, jednak wyłącznie wykonawca posiada wiedzę, czy dla wdrożenia i eksploatacji oferowanego przez wykonawcę rozwiązania konieczne są dodatkowe elementy nie wyszczególnione wprost w Szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia (OPZ), a także czy w związku z technologiami i metodami (również w aspekcie organizacyjnym i prawnym) stosowanymi przez wykonawcę konieczne będzie nabywanie dodatkowych usług, nie opisanych wprost w OPZ. Zamawiający nie może narażać się na ponoszenie kosztów dodatkowych, których konieczność poniesienia z punktu widzenia Zamawiającego mogłaby ujawnić się dopiero na etapie realizacji Zamówienia. W związku z powyższym Zamawiający pozostawia postanowienia §4 ust. 10 oraz §6 ust. 2 załącznika nr 8.1 do SIWZ – Wzór umowy dla części 1 bez zmian.

Zamawiający ponadto zwraca uwagę, że w przypadku, gdy zapisy SIWZ są dla wykonawcy niewystarczająco precyzyjne, może się zwrócić o ich wyjaśnienie, jednak pytania muszą się odnosić do konkretnego wymagania. Ogólne określenie dokumentacji lub jej fragmentu przez wykonawcę jako nieprecyzyjne nie daje faktycznie zamawiającemu możliwości jej doprecyzowania.

## **Pytanie 6**

„Dotyczy załącznika nr 8.1 do SIWZ – Wzór umowy dla części 1

(§5 ust. 3 pkt 2)

zadania obejmujące zakresy dostaw i prac wchodzących w poszczególne etapy realizacji przedmiotu zamówienia, oraz odpowiadające im koszty i terminy ich wykonania, z uwzględnieniem, że łączna wartość zadań realizowanych w pierwszym etapie rozliczeniowym nie przekroczy 20% kwoty wynagrodzenia Wykonawcy, o którym to wynagrodzeniu mowa w §17 ust. 1 Umowy.

Zgodnie z najlepszą wiedzą, wykonawca zaznacza, że znaczna część prac i dostaw będzie przypadająca na pierwszy etap rozliczeniowy. Wnoszukujemy zatem o zwiększenie wynagrodzenia do 40% kwoty określonej w § 17 ust. 1 umowy.”

## **Odpowiedź**

Zamawiający pozostawia postanowienie przytoczone w pytaniu bez zmian.

## **Pytanie 7**

„Dotyczy załącznika nr 8.1 do SIWZ – Wzór umowy dla części 1

§6 ust. 6

Wykonawca zobowiązany jest wykonać wszystkie uwagi i zalecenia Zamawiającego. W przypadku stwierdzenia przez Wykonawcę, że uwagi i zalecenia Zamawiającego stoją w sprzeczności z zasadami wiedzy technicznej, celami Projektu, bądź w istotny sposób wpływają na zwiększenie planowanych kosztów prac, bądź zostały przedstawione Wykonawcy w terminie uniemożliwiającym ich uwzględnienie z powodu zagrożenia wykonania przedmiotu umowy, Wykonawca ma obowiązek powiadomić o tym Zamawiającego w formie pisemnej w terminie do 3 dni od dnia zgłoszenia przez Zamawiającego uwag i zaleceń. Ostateczna ocena czy stwierdzenia Wykonawcy w przedmiocie zgłoszonych uwag i zaleceń są zasadne należy do Zamawiającego. Uwagi i zalecenia Zamawiającego nie stanowią interpretacji zapisów Umowy bądź integralnych części Umowy, o których mowa w § 24 ust. 10 Umowy

Prosimy o doprecyzowanie zapisu oraz wskazanie zamkniętego katalogu czynności wymaganych od wykonawcy na etapie realizacji umowy.”

## **Odpowiedź**

Zamawiający nie może opisać przedmiotu zamówienia za pomocą wykazu czynności, jakie wykonawca ma kolejno zrealizować dla wykonania tego przedmiotu. Przedmiot zamówienia został opisany jako docelowy kształt Systemu, poprzez jego cechy funkcjonalne i parametry minimalne. Czynności zmierzające do wykonania takiego Systemu mogą być różne dla różnych wykonawców, tak jak różne mogą być szczegóły rozwiązań zaproponowane przez wykonawców. To wykonawca, jako podmiot profesjonalny, posiada wiedzę, jakie czynności musi wykonać, żeby zrealizować przedmiot umowy. Przepis umowy przytoczony w pytaniu nie upoważnia Zamawiającego do kierowania uwagami i zaleceniami wykraczającymi poza czy będącymi w sprzeczności z opisem przedmiotu zamówienia opisanym w Załączniku nr 1 do SIWZ.

## **Pytanie 8**

„Dotyczy załącznika nr 8.1 do SIWZ – Wzór umowy dla części 1

§9

W związku z obecną sytuacją i ryzykiem związanym z pandemią, wnosimy o dostosowanie zapisów umowy w zakresie możliwości zmiany sposobu realizacji umowy i terminów wykonania.”

## **Odpowiedź**

Wzór umowy w § 9 ust. 2 pkt 13) przewiduje możliwość wprowadzenia innych zmian niż wyszczególnione w § 9 ust. 2 pkt od 1) do 12), o ile zachodzi co najmniej jedna z okoliczności zawartych w art. 144 ust. 1 Ustawy. Taką okolicznością jest sytuacja związana z epidemią COVID-19, co wskazano w Ustawie z dnia 31 marca 2020 r. o zmianie ustawy o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych oraz niektórych innych ustaw (art. 15r ust.



4). W związku z powyższym nie ma potrzeby modyfikacji załącznika nr 8.1 do SIWZ – Wzór umowy dla części 1 w ww. zakresie.

### **Pytanie 9**

„Dotyczy załącznika nr 8.1 do SIWZ – Wzór umowy dla części 1 §19 ust. 2

Kary umowne są niezależne od siebie i należą się Zamawiającemu w pełnej wysokości nawet w przypadku, gdy z powodu jednego zdarzenia naliczona jest więcej niż jedna kara. Kary będą naliczane za każdy przypadek naruszenia Umowy odrębnie

Fundamentalną wartością przy kształtowaniu postanowień umowy jest równość stron.

Zatem Zamawiający powinien kształtować zapisy umowy w sposób proporcjonalny. Zaniechanie wprowadzenia limitu kar umownych powoduje, że Wykonawca realizując zobowiązanie naruszeniem wskazanych przez Zamawiającego obowiązków umownych może być obciążony karami umownymi przekraczającymi wartość kar umownych, jakie Zamawiający ustanowił z tytułu odstąpienia od umowy.

Wnosimy o wprowadzenie górnego limitu kar umownych, które są określone w § 19 ust. 5-8 oraz ust. 10-17 w wysokości odpowiadającej wysokości kary umownej zastrzeżonej w § 19 ust. 9 na okoliczność odstąpienia od umowy.”

### **Odpowiedź**

Zamawiający pozostawia postanowienie przytoczone w pytaniu bez zmian.

### **Pytanie 10**

„Dotyczy załącznika nr 8.1 do SIWZ – Wzór umowy dla części 1 §19 ust. 4

Zamawiający zastrzega sobie, a Wykonawca wyraża zgodę, na potrącenie należności wynikających z kar umownych z przysługującego Wykonawcy wynagrodzenia za wykonanie przedmiotu umowy, bez uzyskania dodatkowej zgody Wykonawcy. Strony wyrażają zgodę na potrącenie kar umownych z wynagrodzenia wykonawcy nawet w przypadku gdyby jedno lub obie wierzytelności były niewymagalne lub gdyby jedna lub obie były sporne. Możliwość potrącenia nie uniemożliwia dochodzenia zapłaty kar umownych od Wykonawcy.

Powyższy zapis stoi w sprzeczności z zasadami prawa i współzycia społecznego, w tym zasady uczciwości kupieckiej i tym samym zaburza równowagę stron umowy. W związku z tym wnosimy o wykreślenie zapisu: „Strony wyrażają zgodę na potrącenie kar umownych z wynagrodzenia wykonawcy nawet w przypadku gdyby jedno lub obie wierzytelności były niewymagalne lub gdyby jedna lub obie były sporne.”

### **Odpowiedź**

Zamawiający pozostawia postanowienie przytoczone w pytaniu bez zmian.

### **Pytanie 11**

„Dotyczy załącznika nr 8.1 do SIWZ – Wzór umowy dla części 1 §19 ust. 5 i 6

5. Zamawiający naliczy kary umowne Wykonawcy w przypadku zwłoki w wykonywaniu Umowy powodującej opóźnienie odbioru etapów określonych Harmonogramem Ramowym, po wykonaniu których przewidziano odbiór częściowy, w wysokości 0,1% łącznej wartości danych etapów określonej w Harmonogramie Ramowym za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia.

6. Zamawiający naliczy kary umowne w przypadku opóźnienia z przyczyn nie leżących po stronie Zamawiającego powodującego opóźnienie odbioru końcowego w wysokości 0,2% Wynagrodzenia, o którym mowa w §17 ust. 1 Umowy za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia

Zapisy umowy w zakresie możliwości naliczania kar za zwłokę w wykonaniu umowy są nieprecyzyjne, wnosimy o ich ujednoczenie.

Ponadto zgodnie z wyrokiem Sądu Najwyższego z dnia 29 listopada 2013 roku w sprawie I CSK 124/13, dotyczącej przesłanek miarkowania kar umownych jako rażąco wygórowanych, prosimy o zmniejszenie kar umownych. Wnoskujemy o zastosowanie poniższej treści §19 ust. 5 i 6:

5. Zamawiający naliczy kary umowne Wykonawcy w przypadku zwłoki w wykonywaniu Umowy powodującej opóźnienie odbioru etapów określonych Harmonogramem Ramowym, po wykonaniu których przewidziano odbiór częściowy, w wysokości 0,05% łącznej wartości danych etapów określonej w Harmonogramie Ramowym za każdy rozpoczęty dzień zwłoki.

6. Zamawiający naliczy kary umowne w przypadku opóźnienia z przyczyn nie leżących po stronie Zamawiającego powodującego opóźnienie odbioru końcowego w wysokości 0,1% Wynagrodzenia, o którym mowa w §17 ust. 1 Umowy za każdy rozpoczęty dzień zwłoki.”

## **Odpowiedź**

Zamawiający pozostawia postanowienie przytoczone w pytaniu bez zmian.

## **Pytanie 12**

„Dotyczy załącznika nr 8.1 do SIWZ – Wzór umowy dla części 1 §20 ust. 5 ust. 1)

5. W przypadku odstąpienia od umowy przez Zamawiającego z przyczyn za które odpowiada Wykonawca, wynagrodzenie Wykonawcy nie przysługuje, a ponadto Wykonawca ma obowiązek:

1) pokryć szkodę Zamawiającego z tytułu utraty dofinansowania, wynikającego z umowy o dofinansowanie Projektu zawartej pomiędzy Województwem Warmińsko-Mazurskim a Gminą-Miasto Działdowo

W ocenie wykonawcy powyższe postanowienie narusza zasadę równości stron stosunku cywilnoprawnego. Z przedmiotowego zapisu nie wiadomo jaka jest wysokość kwoty, zamawiający nie wskazał sposobu jej ustalenia. Wykonawca nie zna postanowień umowy o dofinansowanie Projektu zawartej pomiędzy Województwem Warmińsko-Mazurskim a Gminą Miasto Działdowo, nie ma wpływu na zawarte w niej zapisy oraz jej wykonanie.

Wobec powyższego wnosimy o wykreślenie postanowienia w całości.”

## **Odpowiedź**

Zamawiający pozostawia postanowienie przytoczone w pytaniu bez zmian. Postanowienie ma na celu zabezpieczenie Zamawiającego w sytuacji, w której z powodu odstąpienia od umowy przez Zamawiającego z przyczyn za które odpowiada Wykonawca Zamawiający utraci częściowo lub całkowicie dofinansowanie przyznane na realizację projektu. Zamawiający nie jest w stanie przewidzieć wysokości tej ewentualnej utraty. Całkowita wartość przyznana na dofinansowanie

projektu wynosi 1 554 240,30 zł. Zamawiający podkreśla, że sytuacja powyższa może zajść wyłącznie w przypadku zaniechań, opóźnień za które odpowiada Wykonawca oraz w sytuacji wykonywania zamówienia w sposób niezgodny z umową i SIWZ.

**BURMISTRZ**

**/-/ Grzegorz Mrowiński**

.....  
(podpis Kierownika Zamawiającego/osoby upoważnionej)