



Warszawa, 25.11.2021 r.

RZECZPOSPOLITA POLSKA  
GŁÓWNY GEODETA KRAJU  
Waldemar Izdebski

**BDG-ZP.2610.20.2021.IZ**

### **WYJAŚNIENIA I ZMIANA TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA**

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie podstawowym pod nazwą „**Zakup usług rozszerzonej gwarancji na oprogramowanie VMware**”, nr ref. BDG-ZP.2610.20.2021.IZ

Główny Urząd Geodezji i Kartografii z siedzibą w Warszawie, zwany dalej „Zamawiającym” działając na podstawie przepisów art. 284 i art. 286 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 roku – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2021 r. poz. 1129 i 1598 i 2054), dalej *ustawa Pzp*, przekazuje treść pytań wraz z wyjaśnieniami oraz zmianę treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ):

#### **Pytanie 1**

***Wzór umowy***

##### ***§ 1 ust. 1***

*Wykonawca wnosi o uzupełnienie zapisu § 1 ust. 1 w zdaniu pierwszym poprzez dodanie sformułowania „przez producenta” tj.: „Wykonawca zobowiązany jest zapewnić świadczenie przez producenta usług rozszerzonej gwarancji”. Brak w/w sformułowania wprowadza w błąd albowiem sugeruje, że usługi świadczone mają być przez wykonawcę gdy tymczasem jest to wsparcie, które świadczy wyłącznie producent na warunkach przez niego określonych.*

#### **Odpowiedź**

Zamawiający informuje, że podtrzymuje zapisy Umowy. Dokumentacja przetargowa powinna być rozpatrywana jako spójny komplet dokumentów. Szczegóły zamówienia znajdują się w Opisie Przedmiotu Zamówienia, z którego jasno wynikają zasady i zakres świadczenia usługi.

#### **Pytanie 2**

***Wzór umowy***

##### ***§ 1 ust. 6***

*Wykonawca wnosi o uzupełnienie zapisu § 1 ust. 1 w zdaniu pierwszym poprzez dodanie sformułowania „przez producenta” tj.: „Wykonawca oświadcza, że posiada uprawnienia do zapewnienia świadczenia przez producenta usług rozszerzonej gwarancji.”.*

#### **Odpowiedź**

Zamawiający informuje, że podtrzymuje zapisy Umowy.

### **Pytanie 3**

#### ***Wzór umowy***

#### **§ 3. ust. 1 pkt 5 ppkt 2**

*Wykonawca wnosi o uzupełnienie zapisu § 3. ust. 1 pkt 5 poprzez wskazanie terminu od którego jest liczne 14 dni.*

#### **Odpowiedź**

Zmiana w § 3. ust. 1 pkt 5 ppkt 2 wzoru umowy:

#### ***Jest:***

*„1. Poza przypadkami wskazanymi w innych paragrafach Umowy, Zamawiającemu przysługuje prawo odstąpienia lub wypowiedzenia Umowy w całości lub części w następujących przypadkach: (...)*

*5) w przypadku innego istotnego naruszenia przez Wykonawcę warunków Umowy, w szczególności:*

- w przypadku gdy Wykonawca nie zapewni ciągłości rozszerzonej gwarancji dla produktów objętych przedmiotowym zamówieniem w trakcie obowiązywania Umowy;*
- w przypadku gdy czas dostarczenia dokumentacji potwierdzającej udzielenie usługi przekroczy 14 dni;”*

#### ***Winno być:***

*„1. Poza przypadkami wskazanymi w innych paragrafach Umowy, Zamawiającemu przysługuje prawo odstąpienia lub wypowiedzenia Umowy w całości lub części w następujących przypadkach: (...)*

*5) w przypadku innego istotnego naruszenia przez Wykonawcę warunków Umowy, w szczególności:*

- w przypadku gdy Wykonawca nie zapewni ciągłości rozszerzonej gwarancji dla produktów objętych przedmiotowym zamówieniem w trakcie obowiązywania Umowy;*
- w przypadku gdy czas dostarczenia dokumentacji potwierdzającej udzielenie usługi przekroczy 14 dni od dnia zawarcia Umowy;”*

### **Pytanie 4**

#### ***Wzór umowy***

#### **§ 3 ust. 1. pkt 6 , ust. 2 i ust 3 w części dotyczącej upadłości:**

*Wykonawca zwraca uwagę, że przedmiotowy zapis jest sprzeczny z przepisami prawa upadłościowego – art. 83. Prosimy o jego usunięcie bądź modyfikację.*

#### **Odpowiedź**

Zmiana w § 3 ust. 1 pkt 6:

#### ***Jest:***

*„1. Poza przypadkami wskazanymi w innych paragrafach Umowy, Zamawiającemu przysługuje prawo odstąpienia lub wypowiedzenia Umowy w całości lub części w następujących przypadkach: (...)*

*6) w przypadku, jeżeli zostanie ogłoszona upadłość lub przeprowadzona likwidacja Wykonawcy;”*

**Winno być:**

- „1. Poza przypadkami wskazanymi w innych paragrafach Umowy, Zamawiającemu przysługuje prawo odstąpienia lub wypowiedzenia Umowy w całości lub części w następujących przypadkach: (...)
- 6) w przypadku, jeżeli zostanie przeprowadzona likwidacja Wykonawcy;”

Zmiana w § 3 ust. 2:**Jest:**

- „2. W przypadku otwarcia likwidacji, złożenia wniosku o upadłość lub wydania sądowego nakazu zajęcia majątku Wykonawcy Zamawiający ma prawo wypowiedzieć Umowę w trybie natychmiastowym.”

**Winno być:**

- „2. W przypadku otwarcia likwidacji lub wydania sądowego nakazu zajęcia majątku Wykonawcy Zamawiający ma prawo wypowiedzieć Umowę w trybie natychmiastowym.”

Zamawiający podtrzymuje zapis § 3 ust. 3 wzoru umowy.

**Pytanie 5*****Wzór umowy******§ 3 ust. 6 - 9.***

*Wykonawca wnosi o modyfikację przedmiotowych zapisów albowiem są one nieadekwatne do przedmiotu umowy. Przedmiotem umowy jest zapewnienie przez Wykonawcę świadczenia przez producenta usług rozszerzonej gwarancji poprzez wykupienie wskazanej usługi u producenta. Na dowód powyższego Wykonawca powinien dostarczyć Zamawiającemu stosowne certyfikaty, i na tym jego rola się kończy. Potwierdza to § 1 ust. 6 i 7, § 2 ust. 3 (prawo wystawienia faktury) i § 4 ust. 2 określający termin zwolnienia zabezpieczenia na 30 dni po dacie podpisania protokołu potwierdzającego dostarczenie stosownych certyfikatów. Rolą dostawcy jest więc jedynie wykupienie wsparcia u producenta i przekazanie jego potwierdzenia do zamawiającego. I w tym momencie umowa wygasa. W konsekwencji wszelkie zastrzeżenia o wypowiedzeniu, odstąpieniu czy rozwiązaniu umowy po tej dacie są nieadekwatne do przedmiotu umowy, a przede wszystkim nieskuteczne. Ponadto Wykonawca zwraca uwagę, że wartość umowy w znaczącej części stanowi cenę wykupu stosownych usług u producenta, który w warunkach świadczenia usług wsparcia nie przewiduje ani możliwości ich wypowiedzenia ani odstąpienia od nich. W konsekwencji w przypadku odstąpienia od umowy, odstąpienie to nie będzie miało skutku względem usług producenta. Wykonawca będzie więc zobowiązany do zwrotu należności – wynagrodzenia z umowy (lub jego części), ale jednocześnie zamawiający nadal będzie miał dostęp do usług. W tej sytuacji może się też po stronie zamawiającego zrodzić problem natury podatkowej, albowiem Zamawiający uzyska świadczenie (nie ma znaczenia czy chce, czy nie chce z niego korzystać) nieodpłatne mogące mieć charakter darowizny, od której może zmaterializować się obowiązek odprowadzenia podatku. Mając powyższe okoliczności na uwadze Wykonawca wnosi o modyfikację przedmiotowych zapisów poprzez ich wykreślenie .*

**Odpowiedź**

Zamawiający informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ. Umowa obowiązuje do 31 grudnia 2022 r. Do tego momentu ma być świadczona usługa. Umowa nie „wygasa” z chwilą dostarczenia dowodu wykupienia u producenta usługi. Na koniec dokonywany jest odbiór przedmiotu umowy w ramach którego sprawdzane jest należyte świadczenie usługi przez cały okres trwania umowy. Potencjalny oferent jest pośrednikiem ale jednocześnie stroną umowy i ponosi odpowiedzialność za należyte świadczenie usługi przez „producenta”. W tym względzie powinien mieć podpisane stosowne dokumenty z „producentem”.

## **Pytanie 6**

### ***Wzór umowy***

#### **§ 5**

*Wykonawca wnosi o zmodyfikowanie zapisów § 5 tak aby:*

- 1. W zakresie odpowiedzialności za opóźnienie były one zgodne z obowiązującym prawem, tj. odpowiedzialność kształtowana była na zasadzie winy – odpowiedzialność za zwłokę;*
- 2. Odniesienie ewentualnych kar umownych do przedmiotu umowy jakim jest zapewnienie usług producenta poprzez wykupienie stosownych usług u producenta, i dostarczenie certyfikatu, a nie do warunków świadczenia usług wsparcia określonych przez producenta, i za ich niewykonanie przez producenta;*
- 3. Określenie górnej granicy odpowiedzialności adekwatnie do przedmiotu umowy.*

### **Odpowiedź**

Zamawiający informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ. Zgodnie z art. 433 pkt. 1 Pzp dopuszczalne jest uzależnienie odpowiedzialności wykonawcy za opóźnienie, jeżeli jest to uzasadnione okolicznościami lub zakresem zamówienia. Przedmiot umowy dotyczy usługi, która musi być świadczona w określonym czasie. Wykonawca musi zatem zadbać o jej terminowe wykonanie nawet jeżeli nie ponosi winy za uchybienie terminowi.

## **Pytanie 7**

### ***Wzór umowy***

#### **§ 6**

*Wykonawca wnosi:*

- 1. O wyjaśnienie sformułowanych zastrzeżeń w odniesieniu do okoliczności, iż umowa zawierana jest w trybie przetargu publicznego, a dostęp do treści tej umowy i związanej z nią dokumentacji ma charakter powszechny w oparciu o ustawę o dostępie do informacji publicznej?*
- 2. O wyjaśnienie dlaczego w przedmiotowym zapisie zamawiający nie został zobowiązany do zachowania w poufności informacji stanowiących tajemnicę przedsiębiorstwa wykonawcy?"*

### **Odpowiedź**

Zamawiający informuje, że rozwiązanie informatyczne będące przedmiotem niniejszego zamówienia jest jednym z kluczowych u Zamawiającego w zakresie utrzymania środowiska wirtualnego infrastruktury SIG. W infrastrukturze SIG znajduje się obecnie ponad 1200 maszyn wirtualnych. Przedmiotowe rozwiązanie zawiera w swojej konfiguracji szereg metadanych, które ze względów bezpieczeństwa Zamawiający chciałby objąć ochroną m.in. adresację tcp/ip, parametry maszyn VM, konfigurację hostów ESX itp.

Dokonane wyjaśnienia i zmiany treści SWZ w zakresie wzoru umowy (Załącznik nr 2 do SWZ) nie prowadzą do zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu.

GLÓWNY GEODETA KRAJU

/-/

dr hab. inż. Waldemar Izdebski, prof. PW