



Państwowa Wyższa Szkoła Zawodowa w Chełmie

22-100 Chełm, ul. Pocztowa 54

tel./fax. (82) 564 04 56

NIP 563-207-76-08, REGON 110607010

K-ZP.251.04.2019

Chełm, 19 lutego 2019 r.

### WSZYSCY WYKONAWCY

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego, którego przedmiotem jest **Dostawa oprogramowania do zaawansowanej i szeroko pojętej kompleksowej statystycznej analizy danych dla PWSZ w Chełmie w ramach realizacji projektu pn. „PROGRAM ROZWOJOWY PWSZ W CHEŁMIE”**

Państwowa Wyższa Szkoła Zawodowa w Chełmie informuje, że w przedmiotowym postępowaniu wpłynęły następujące pytania:

1)

**Załącznik nr 1 do SIWZ (opis przedmiotu zamówienia):**

W opisie przedmiotu zamówienia w sekcji "**Zarządzanie wynikami**" znajduje się zapis:

"- Oprogramowanie zapewnia możliwość tworzenia raportów z analizy, z możliwością zapisania w formacie PDF (**bezpośrednio, bez użycia emulatora drukarki**)".

Prosimy o potwierdzenie, że dopuszczają Państwo możliwość zapisywania w formacie PDF przy użyciu emulatora drukarki (oprogramowanie Statistica, które spełnia wszystkie inne wymogi SIWZ, zapewnia możliwość zapisywania w formacie PDF przy użyciu emulatora drukarki, który jest instalowany automatycznie wraz z oprogramowaniem Statistica).

**Odpowiedź:**

Zamawiający potwierdza możliwość zapisywania w formacie PDF przy użyciu emulatora drukarki.

2)

**Załącznik nr 3 do SIWZ (wzór umowy), par 1 ust. 2:**

„2. Wykonawca **udziela** Zamawiającemu niewyłącznej i niezbywalnej licencji [...]”.

Wykonawca biorący udział w postępowaniu a nie będący licencjodawcą nie może udzielić Zamawiającemu licencji, może natomiast dostarczyć oprogramowanie wraz z licencją producenta. Dlatego też zwracamy się z wnioskiem, aby słowo „udziela” zmienić na „**zapewni udzielenie**”:

„2. Wykonawca **zapewni udzielenie** Zamawiającemu niewyłącznej i niezbywalnej licencji [...]”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na zmodyfikowanie zapisu w umowie.

3)

**Załącznik nr 3 do SIWZ (wzór umowy), par 1 ust. 2:**

„2. [...] Zamawiający może upoważnić inną osobę do korzystania z oprogramowania objętego wskazaną licencją”.

Zgodnie z przyjętymi na rynku standardami w przypadku oprogramowania „z półki” standardem jest udzielanie licencji na użytkowanie przez Użytkowników (w tym przypadku pracowników i studentów)



jednej instytucji (instytucji zakupującej, lub instytucji dla której oprogramowanie zostało zakupione) bez możliwości udzielania sublicencji. Wnosimy o usunięcie tego zapisu.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wprowadza proponowaną zmianę we wzorze umowy.

4)

**Załącznik nr 3 do SIWZ (wzór umowy), par 1 ust. 3:**

*„3. [...]Sporządzoną w języku polskim treść ogólnych warunków producenta Wykonawca zobowiązany jest dostarczyć Zamawiającemu”.*

Spełniające wymogi SIWZ oprogramowanie Statistica jest dostarczane na całym świecie z licencją producenta wyłącznie w języku angielskim (producent nie dostarcza innej wersji językowej standardowej umowy licencyjnej niż język angielski). Zwracamy się z prośbą o potwierdzenie, że w takim przypadku wersja angielska treści ogólnych warunków producenta (standardowej umowy licencyjnej) będzie wystarczająca.

**Odpowiedź:**

Zamawiający dopuszcza złożenie ogólnych warunków producenta w języku angielskim wraz z tłumaczeniem na język polski (np. przez wykonawcę).

5)

**Załącznik nr 3 do SIWZ (wzór umowy), par 2 ust. 3:**

*„3. Wykonawca zobowiązuje się do usuwania z oprogramowania, bez odrębnego wynagrodzenia, wszelkich wad uniemożliwiających prawidłowe korzystanie z oprogramowania w terminie ustalonym zgodnie przez strony, nie dłuższym jednak niż w terminie ..... licząc od dnia zgłoszenia wady przez Zamawiającego.”.*

Wykonawca nie będący producentem oprogramowania, tylko dostarczający standardowe oprogramowanie tzw. "z półki", nie może ingerować w kod źródłowy oprogramowania, a więc nie może także zobowiązać się do usuwania z oprogramowania wad. Może natomiast zapewnić, że będzie świadczył pomoc techniczną. Zwracamy się z wnioskiem o zmodyfikowanie tego zapisu:

*„3. Wykonawca zobowiązuje się, że w okresie obowiązywania gwarancji będzie, bez odrębnego wynagrodzenia, świadczył pomoc techniczną w sytuacjach, kiedy program nie działa lub działa niepoprawnie. Nie obejmuje to pomocy w zakresie „merytorycznym” (czyli np. jaką analizę należy wykonać w danym przypadku, jak ją przeprowadzić itp.).”*

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

6)

**Załącznik nr 3 do SIWZ (wzór umowy), par 4 ust. 2:**

*„2. Oprogramowanie zostanie dostarczone w formie elektronicznej wraz z wymaganą liczbą **sprzętowych** kluczy licencyjnych.”*

Duża część dostępnego na rynku oprogramowania obecnie nie wymaga sprzętowych kluczy licencyjnych. Prosimy o potwierdzenie że Zamawiający dopuszcza oprogramowanie bez sprzętowego klucza, oraz o modyfikację ww. zapisu:

*„2. Oprogramowanie zostanie dostarczone w formie elektronicznej wraz z wymaganą liczbą kluczy licencyjnych.”*

**Odpowiedź:**

Zamawiający wprowadza proponowaną zmianę we wzorze umowy.

7)

**Załącznik nr 3 do SIWZ (wzór umowy), par 4 ust. 3:**

*„3. Zamawiający zobowiązany jest w terminie ..... od daty przekazania oprogramowania, do zweryfikowania jego zgodności i poprawności działania oraz podpisania protokołu odbioru.”*

Ponieważ powinien być określony termin na odbiór przedmiotu umowy, prosimy o doprecyzowanie ww. zapisu:

*„3. Zamawiający zobowiązany jest w terminie **5 dni roboczych** od daty przekazania oprogramowania, do zweryfikowania jego zgodności i poprawności działania oraz podpisania protokołu odbioru.”*

**Odpowiedź:**

Zamawiający wprowadza proponowaną zmianę we wzorze umowy.

8)

**Załącznik nr 3 do SIWZ (wzór umowy), par 4 ust. 4:**

*„4. Jeżeli w toku czynności odbioru zostaną stwierdzone wady, Zamawiający złoży pisemną reklamację do Wykonawcy w terminie ..... od stwierdzenia wady i wyznaczy termin ich usunięcia. [...]”*

Ponieważ powinny być określone terminy na odbiór przedmiotu umowy oraz na reakcję Wykonawcy, prosimy o doprecyzowanie ww. zapisu:

*„4. Jeżeli w toku czynności odbioru zostaną stwierdzone wady, Zamawiający złoży pisemną reklamację do Wykonawcy w terminie **nie dłuższym niż 5 dni roboczych** od stwierdzenia wady i wyznaczy termin ich usunięcia **nie krótszy niż 5 dni roboczych**. [...]”*

**Odpowiedź:**

Zamawiający wprowadza proponowaną zmianę we wzorze umowy.

9)

**Załącznik nr 3 do SIWZ (wzór umowy), par 5 ust. 2 i 3:**

*„2. W przypadku wystąpienia osób trzecich wobec Zamawiającego z roszczeniami opartymi na twierdzeniu, iż używane przez Zamawiającego oprogramowanie nie jest produktem wykonanym przez producenta, Zamawiającemu przysługują wszystkie niżej wymienione uprawnienia, które ma prawo zrealizować według swojego wyboru (łącznie lub każde z osobna):*

*a) prawo odstąpienia od Umowy z wyłączeniem zapłaty na rzecz Wykonawcy jakichkolwiek kosztów, wynagrodzeń, odszkodowań itp.,*

*b) zapłaty przez Wykonawcę na rzecz Zamawiającego kary umownej w wysokości 20% łącznej kwoty wynagrodzenia brutto określonego w § 6 ust. 1 Umowy, oraz prawo żądania odszkodowania uzupełniającego na zasadach ogólnych KC.*

*3. W przypadku wytoczenia przeciwko Zamawiającemu powództwa opartego na twierdzeniu opisanym w ust. 2, Wykonawca zobowiązuje się ponieść wszelkie koszty z tego tytułu.”*

Powyższe zapisy nie dają możliwości Wykonawcy udowodnienia, że roszczenia osób trzecich wobec Zamawiającego mogą być bezzasadne. Zwracamy się z wnioskiem o zastąpienie poniższymi zapisami:

***„2. Jeżeli Zamawiający poinformuje Wykonawcę o jakichkolwiek roszczeniach osób trzecich zgłaszanych wobec Zamawiającego w związku z Oprogramowaniem, w szczególności zarzucających naruszenie praw własności intelektualnej, Wykonawca zobowiązuje się udzielić Zamawiającemu wszelkiej niezbędnej i żądanej przez Zamawiającego pomocy zmierzającej do wykazania bezzasadności tychże roszczeń lub podjąć działania mające na celu zażegnanie sporu. W razie wytoczenia przeciwko Zamawiającemu powództwa z tytułu naruszenia praw własności intelektualnej, Wykonawca wstąpi do postępowania w charakterze strony pozwanej, a w razie braku takiej możliwości wystąpi z interwencją uboczną po stronie Zamawiającego. Zamawiający zobowiązuje się do bezzwłocznego poinformowania Wykonawcy o takich roszczeniach i umożliwi Wykonawcy pełny i aktywny udział w postępowaniu dotyczącym tych roszczeń. W razie***

***niewykazania bezzasadności takich roszczeń mimo pomocy Wykonawcy, Wykonawca zaspokoi roszczenia orzeczone wobec Zamawiającego prawomocnym orzeczeniem sądu. W takim przypadku Wykonawca na swój własny koszt i wg własnego wyboru: uzyska dla Zamawiającego prawo dalszego użytkowania Oprogramowania, albo zapewni modyfikację Oprogramowanie tak, żeby było zgodne z Umową, ale wolne od roszczeń osób trzecich.***

**Odpowiedź:**

Zamawiający wprowadza proponowaną zmianę we wzorze umowy.

**10)**

**Załącznik nr 3 do SIWZ (wzór umowy), par 6 ust. 8:**

*„8. Wszelkie wierzytelności Wykonawcy wynikające z umowy objęte są zakazem sprzedaży oraz cesji wierzytelności (w tym również odsetki) i nie mogą być przelane na rzecz osób trzecich bez pisemnej zgody Zamawiającego.”*

Zapis ten ogranicza prawa Wykonawcy w ewentualnym dochodzeniu słusznego mu wynagrodzenia. W związku z tym prosimy o modyfikację tego zapisu w następujący sposób:

*„8. Wszelkie **nieprzeterminowane** wierzytelności Wykonawcy wynikające z umowy objęte są zakazem sprzedaży oraz cesji wierzytelności i nie mogą być przelane na rzecz osób trzecich bez pisemnej zgody Zamawiającego.”*

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

**11)**

**Załącznik nr 3 do SIWZ (wzór umowy), par 7 ust. 1:**

*„1. Wykonawca udziela gwarancji na poprawne działanie dostarczonego oprogramowania, aktualizowanego w terminach i trybie określonym w niniejszej umowie.”*

Zakres gwarancji oprogramowania "z półki" jest określony przez producenta, a odpowiedzialność Wykonawcy (nie będącego producentem) nie jest możliwa większa niż odpowiedzialność producenta.

Prosimy o doprecyzowanie zakresu:

*„1. Wykonawca zapewnia udzielenie gwarancji na poprawne działanie dostarczonego oprogramowania, aktualizowanego w terminach i trybie określonym w niniejszej umowie **na zasadach określonych w standardowej umowie licencyjnej producenta.**”*

**Odpowiedź:**

Zamawiający wprowadzi do wzoru umowy zmianę w następującym brzmieniu: „1. Wykonawca zapewnia udzielenie gwarancji na poprawne działanie dostarczonego oprogramowania, aktualizowanego w terminach i trybie określonym w niniejszej umowie **na zasadach określonych w umowie licencyjnej producenta.**”

**12)**

**Załącznik nr 3 do SIWZ (wzór umowy), par 7 ust. 4:**

*„4. Niezależnie od uprawnień z tytułu gwarancji, Zamawiającemu przysługują uprawnienia z tytułu rękojmi za wady przedmiotu umowy, zgodnie z przepisami Kodeksu cywilnego.”*

W przypadku standardowego oprogramowania tzw. „z półki”, które nie jest tworzone na zamówienie Zamawiającego, rękojmia za wady fizyczne nie ma zastosowania, jedynie za wady prawne. Prosimy o potwierdzenie, że w przypadku dostawy oprogramowania Wykonawca będzie odpowiedzialny jedynie za wady prawne.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

13)

**Załącznik nr 3 do SIWZ (wzór umowy), par 7 ust. 6:**

*„6. Po otrzymaniu zgłoszenia Wykonawca zobowiązuje się do usunięcia wykrytej(-ych) wad/-y lub nieprawidłowości oprogramowania własnym staraniem i na swój wyłączny koszt.”*

Wykonawca nie będący producentem oprogramowania, tylko dostarczający standardowe oprogramowanie tzw. "z półki", nie może ingerować w kod źródłowy oprogramowania, a więc nie może także zobowiązać się do usuwania z oprogramowania wad. Prosimy o usunięcie ww. zapisu.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

14)

**Załącznik nr 3 do SIWZ (wzór umowy), par 7 ust. 7:**

*„7. Wykonawca zobowiązany jest w terminie 2 dni roboczych: [...]”*

Termin 2 dni roboczych jest niebywale krótki na rozwiązanie problemu, za który Wykonawca może nie odpowiadać i w przypadku którego może być konieczny kontakt z producentem (producent spoza Polski może w tym czasie mieć dni ustawowo wolne od pracy). Prosimy o wydłużenie tego terminu do 10 dni roboczych.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wprowadza proponowaną zmianę we wzorze umowy.

15)

**Załącznik nr 3 do SIWZ (wzór umowy), par 7 ust. 7 pkt 2):**

*„2) w przypadku braku możliwości zapewnienia pełnego korzystania z oprogramowania, do przywrócenia pełnej jego funkcjonalności,”*

W przypadku wykrycia w oprogramowaniu "z półki" błędu, który uniemożliwia pełne wykorzystanie oprogramowania, błędy są zgłaszane do producenta i usuwane w kolejnych wersjach oprogramowania. Wykonawca nie będący producentem nie ma wpływu na to, w jakim czasie błędy zostaną naprawione. Dlatego prosimy o wykreślenie tego zapisu z umowy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

16)

**Załącznik nr 3 do SIWZ (wzór umowy), par 7 ust. 8:**

*„8. W przypadku braku dostępności do oprogramowania Wykonawca zobowiązany jest do przywrócenia dostępności oprogramowania w terminie 24 godzin od momentu otrzymania zgłoszenia od Zamawiającego.”*

Zapis ten ma zastosowanie, gdy oprogramowanie jest na stałe umieszczone w ogólnodostępnym środowisku (np. w chmurze). W przypadku przekazania Zamawiającemu kodów instalacyjnych oraz instalatora, zapis ten nie ma zastosowania i wnioskujemy o jego usunięcie.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wprowadza proponowaną zmianę we wzorze umowy.

17)

**Załącznik nr 3 do SIWZ (wzór umowy), par 8 ust. 2:**

*„2. Wykonawca zapłaci karę umowną Zamawiającemu w terminie 7 dni od daty doręczenia pisemnego wezwania.”*

Zwracamy się z wnioskiem o modyfikację tego zapisu w następujący sposób:

„2. Wykonawca zapłaci karę umowną Zamawiającemu w terminie 7 dni od daty doręczenia pisemnego wezwania, **po przednim wezwaniu i wyznaczeniu dodatkowego terminu na wykonanie świadczeń opisanych w par. 8 ust. 1 (nie krótszego niż 7 dni).**”

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

**18)**

**Załącznik nr 3 do SIWZ (wzór umowy), par 8 ust. 4 i 5:**

„4. W przypadku niewykonania bądź, nienależytego wykonywania niniejszej umowy Zamawiający będzie uprawniony do odstąpienia od umowy. Z tytułu odstąpienia od umowy z przyczyn obciążających Wykonawcę, Zamawiającemu przysługuje prawo naliczenia kary umownej w wysokości 10 % łącznego wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 6 ust. 1.

5. Zamawiający może również odstąpić od umowy z przyczyn obciążających Wykonawcę w następujących sytuacjach:

1) jeżeli w toku korzystania z oprogramowania Zamawiający wykaze, że dostarczone oprogramowanie lub jego aktualizacja nie spełnia wymogów określonych w umowie;

2) w przypadku wielokrotnie powtarzających się wad i nieprawidłowości w działaniu oprogramowania;

3) w przypadku naruszenia przez Wykonawcę postanowień niniejszej umowy, pomimo pisemnego wezwania Wykonawcy do zaniechania naruszenia i należytego wykonania umowy;

4) Wykonawca, pomimo pisemnych zastrzeżeń Zamawiającego, nie wykonuje zobowiązań wynikających z umowy lub wykonuje je nienależycie;

5) w wyniku wszczętego postępowania egzekucyjnego nastąpiło zajęcie majątku Wykonawcy lub znacznej jego części lub nastąpiło ogłoszenie upadłości Wykonawcy, o czym Wykonawca zobowiązuje się powiadomić Zamawiającego następnego dnia po ogłoszeniu;

6) Wykonawca przystąpił do likwidacji swojego przedsiębiorstwa, z wyjątkiem likwidacji przeprowadzonej w celu przekształcenia lub restrukturyzacji.”

Przedmiotem umowy jest dostawa oprogramowania oraz świadczenie pomocy technicznej w okresie objętym serwisem (gwarancją). Odbiór przedmiotu umowy ma miejsce na początku i jego prawidłowość ma być poświadczony protokołem. Powyższe zapisy pozwalają na odstąpienie Zamawiającego od całości umowy (także od prawidłowo wykonanej dostawy), w sytuacji gdy Zamawiający może mieć zastrzeżenia jedyne do świadczonej pomocy technicznej. Zwracamy się z wnioskiem aby oddzielić dostawę od pomocy technicznej i powyższe zapisy odnieść także do pomocy technicznej:

„4. W przypadku niedokonania przez Wykonawcę w terminie, o którym mowa w § 4 ust. 4 niniejszej Umowy usunięcia wad oprogramowania Zamawiający będzie uprawniony do odstąpienia od umowy. Z tytułu odstąpienia od umowy, o którym mowa w zdaniu poprzednim Zamawiającemu przysługuje prawo naliczenia kary umownej w wysokości 10% łącznego wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 6 ust. 1.

5. Zamawiający może odstąpić od umowy w zakresie świadczenia przez Wykonawcę czynności pomocy technicznej w następujących sytuacjach:

1) jeżeli w wyniku wszczętego postępowania egzekucyjnego nastąpiło zajęcie majątku Wykonawcy lub znacznej jego części lub nastąpiło ogłoszenie upadłości Wykonawcy, o czym Wykonawca zobowiązuje się powiadomić Zamawiającego następnego dnia po ogłoszeniu;

2) gdy Wykonawca przystąpił do likwidacji swojego przedsiębiorstwa, z wyjątkiem likwidacji przeprowadzonej w celu przekształcenia lub restrukturyzacji.

3) braku realizacji przez Wykonawcę pomocy technicznej w terminach określonych w umowie, nie wcześniej jednak niż po bezskutecznym upływie dodatkowego terminu na ich realizację wynoszącego 30 dni.”

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

19)

**Załącznik nr 3 do SIWZ (wzór umowy), par 8 ust. 8:**

*„8. Jeżeli kara umowna nie pokrywa poniesionej szkody, Zamawiający może dochodzić odszkodowania uzupełniającego do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody i utraconych korzyści.”*

Wykonawca nie mając wiedzy nt. planowanych korzyści jakie Zamawiający chce osiągnąć zakupując oprogramowanie, nie może gwarantować że Zamawiający te korzyści osiągnie. Ponadto umowy licencyjne standardowego oprogramowania "z półki" wykluczają jakąkolwiek odpowiedzialność za ewentualne szkody i straty mogące powstać u Użytkownika, takie jak m.in. utrata przychodów lub spodziewanych zysków. Dlatego zwracamy się z wnioskiem o usunięcie słów "**i utraconych korzyści**".

Dodatkowo intencją Wykonawcy jest ustalenie poziomu odpowiedzialności adekwatnego do wielkości kontraktu, dlatego prosimy o dodanie w par. 8 ust. 8 zdania o następującej treści: *„Całkowita odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu realizacji przedmiotu umowy jest ograniczona do kwoty wypłaconego Wykonawcy wynagrodzenia.”* . Ust. 8 uzyskał by zatem brzmienie:

*„8. Jeżeli kara umowna nie pokrywa poniesionej szkody, Zamawiający może dochodzić odszkodowania uzupełniającego do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody. **Całkowita odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu realizacji przedmiotu umowy jest ograniczona do kwoty wypłaconego Wykonawcy wynagrodzenia.**”*

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

**W załączeniu:**

**1. Zmodyfikowany wzór umowy.**

**UWAGA**

W związku z udzielonymi odpowiedziami Zamawiający dokonuje modyfikacji treści SIWZ w zakresie terminu składania oraz otwarcia ofert.