

Poznań, dnia <sup>27</sup>..... sierpnia 2019 r.

ZTM.EZ.3310.13.2019

**Wszyscy zainteresowani Wykonawcy**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na **„Dostawa, konfiguracja i wdrożenie zintegrowanego systemu zabezpieczenia dostępu do sieci teleinformatycznej, monitorowania i logowania dostępu firm trzecich do infrastruktury informatycznej oraz zarządzanie stacjami roboczymi i urządzeniami mobilnymi Zarządu Transportu Miejskiego w Poznaniu”** (ogłoszenie opublikowane w Biuletynie Zamówień Publicznych dnia 20 sierpnia br. pod numerem 585423-N-2019).

Zarząd Transportu Miejskiego w Poznaniu, występujący jako Zamawiający w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na **„Dostawa, konfiguracja i wdrożenie zintegrowanego systemu zabezpieczenia dostępu do sieci teleinformatycznej, monitorowania i logowania dostępu firm trzecich do infrastruktury informatycznej oraz zarządzanie stacjami roboczymi i urządzeniami mobilnymi Zarządu Transportu Miejskiego w Poznaniu”** (znak sprawy nr ZTM.EZ.3310.13.2019) stosownie do zapisów art. 38 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 29 stycznia 2004 r. (Dz. U. z 2018 poz. 1986), udziela Wykonawcom następujących wyjaśnień do SIWZ:

**Pytanie nr 1**

Zamawiający w załączniku nr 1 do SIWZ/Załącznik nr 2 do Umowy zamieścił tabelę, w której należy podać wartości dla poszczególnych zadań, prosimy o doprecyzowanie co należy wpisać w kolumnie nr 2 „Przedmiot zamówienia”. Czy należy tam wpisać nazwę producenta, nazwę produktu i ilości licencji?

**Odpowiedź**

W załączniku nr 1 do SIWZ/Załącznik nr 2 do Umowy w kolumnie nr 2 „Przedmiot zamówienia” należy wpisać nazwę producenta, nazwę produktu oraz ilość licencji dla wszystkich elementów składowych przedmiotu zamówienia. Zamawiający zmodyfikował załącznik nr 1 do SIWZ – formularz ofertowy.

**Pytanie nr 2**

Jak Zamawiający zamierza zweryfikować oświadczenia o spełnieniu wymagań dotyczących zaoferowanych rozwiązań otrzymane wraz z ofertami, pod kątem stawianych w postępowaniu wymagań odnośnie funkcjonalności podstawowych i dodatkowych? Na chwilę obecną, poza oświadczeniem, nie ma wymagań odnośnie dostarczenia informacji o szczegółach oferowanych rozwiązań, co może utrudnić, a wręcz uniemożliwić ocenę i porównanie zaoferowanych rozwiązań.

**Odpowiedź**

Zamawiający wprowadza do Wzoru protokołu zdawczo-odbiorczego (będącego Załącznikiem nr 3 do Umowy) Załącznik nr 1 - Testy akceptacyjne dostarczonego przedmiotu Zamówienia. Warunkiem podpisania protokołu zdawczo-odbiorczego bez uwag jest pozytywny wynik testów akceptacyjnych. Zamawiający

zmodyfikował załącznik nr 3 do umowy tj. wzór protokołu zdawczo-odbiorczego oraz dodał nowy załącznik do wzoru protokołu zdawczo-odbiorczego tj. testy akceptacyjne dostarczonego przedmiotu zamówienia.

**Pytanie nr 3**

Zgodnie z § 5 ust. 7 wzoru Umowy, za termin zapłaty wynagrodzenia należnego Wykonawcy uważa się dzień obciążenia rachunku Zamawiającego. Należy zwrócić uwagę, że postanowienie to w obecnym brzmieniu jest niezgodne z powszechną zasadą oraz linią orzecznictwa Sądu Najwyższego (por. uchwała SN z dn. 4 stycznia 1995 r. sygn. CZP 164/94), w myśl których za dzień spełnienia świadczenia pieniężnego w postaci bezgotówkowej uważa się dzień uznania rachunku bankowego wierzyciela (tu Wykonawcy), a nie dzień obciążenia rachunku bankowego dłużnika (tu Zamawiającego). Czy w związku z powyższym Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę powyższego zapisu i uzna dniem zapłaty dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy?

**Odpowiedź**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

**Pytanie nr 4**

Zamawiający w par. 10 ust. 3 pkt 1) i 2) wzoru umowy przewidział obciążenie Wykonawcy karami umownymi za "opóźnienia". Wykonawca zwraca się z prośbą o zastąpienie wyrażenia „opóźnienie” wyrażeniem „zwłoka”. Opóźnienie jest następstwem okoliczności, za które Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności, natomiast "zwłoka" to kwalifikowane opóźnienie, którego dopuszcza się, tylko ten podmiot, który nie wykonał umowy w terminie z przyczyn, za które ponosi odpowiedzialność, czyli od niego zależnych. Zatem uzasadnieniem dla takiej zmiany jest potrzeba wykluczenia interpretacji, iż wykonawca będzie obciążony dotkliwymi sankcjami w postaci kar umownych i odstąpienia od umowy nawet w sytuacji, gdyby wykonanie lub nienależyte wykonanie umowy nastąpiło wskutek okoliczności niezależnych od wykonawcy (np. bezprawnych działań lub zaniechań osób trzecich). Trzeba mieć tu bowiem na uwadze w szczególności wyrok SN z dnia 20 marca 1968 roku (sygn. akt II CR 419/67) jeżeli niewykonanie lub nienależyte wykonanie danego zobowiązania jest następstwem okoliczności, za które strona zobowiązana nie ponosi odpowiedzialności (art. 471 Kc), kary umownej nie nalicza się.

**Odpowiedź**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

**Pytanie nr 5**

Zamawiający w par. 10 ust. 3 pkt 3), 4) i 5) wzoru nakłada na Wykonawcę szereg kar umownych. W naszej ocenie kary wyznaczone przez Zamawiającego są zbyt wygórowane tj. ich wysokość jest nieadekwatna do danego niespełnienia świadczenia umowy, czyli niewspółmiernie wysoka zarówno do „winy” wykonawcy, jak i do wartości zamówienia. Zamawiający nie powinien wykorzystywać swojej dominującej pozycji ustalając tak wygórowaną wysokość kar umownych. Kary umowne powinny mieć charakter dyscyplinujący w stosunku do Wykonawcy, a nie prowadzić do wzbogacenia się Zamawiającego, a taką funkcję zaczynają pełnić w momencie, gdy okazuje się, iż wartość kary umownej może przekroczyć wartość zapłaty należną Wykonawcy za świadczone usługi. Dodatkowo tak rażąco wygórowane kary można podważyć na drodze sądowej. Zgodnie bowiem z treścią art. 484 § 2K.C. „Jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej; to samo dotyczy wypadku, gdy kara umowna jest wygórowana”. Biorąc powyższe pod uwagę wnosimy o zmniejszenie kar o 1/3. Czy Zamawiający wyrazi zgodę?

**Odpowiedź**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

**Pytanie nr 6**

Zamawiający w par. 10 ust. 3 wzoru umowy nakłada na Wykonawcę szereg kar umownych. Wykonawca przystępując do realizacji zamówienia musi ponieść pewne koszty a projekt powinien być także rentowny.

Wykonawca chcąc zabezpieczyć swój zysk na realizacji projektu musi mieć możliwość ograniczenia kar umownych do pewnej wysokości. Czy w związku z powyższym Zamawiający dopuści, aby wysokość naliczonych kar umownych w trakcie realizacji zamówienia nie przekroczyła wysokości 20% całkowitej wartości zamówienia?

**Odpowiedź**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

**Pytanie nr 7**

Zamawiający w par. 10 ust. 4 wzoru umowy zastrzega sobie prawo dochodzenia odszkodowania przewyższającego wysokość zastrzeżonych kar umownych. Wykonawca zwraca uwagę, że jest w stanie ponieść koszty rzeczywistych strat jakie poniósł Zamawiający, czyli faktycznych wydatków poniesionych przez Zamawiającego, nie może natomiast ponosić odpowiedzialności za wszystkie korzyści jakie mógł utracić Zamawiający. Ponoszenie przez Wykonawcę takich kosztów może spowodować nierentowność projektu, a dla Wykonawcy może stać się bezpodstawnym wzbogaceniem. Czy wobec powyższego Zamawiający uzupełni zapis powyższego paragrafu poprzez dodanie zdania: "(...) do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody"?

**Odpowiedź**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

**Pytanie nr 8**

Zamawiający w par. 10 ust. 6 i 7 wzoru Umowy wymaga zgody na potrącanie kar umownych z należnego Wykonawcy wynagrodzenia. Wykonawca zwraca uwagę, iż kary umowne winny być dochodzone po uprzednio przeprowadzonym procesie reklamacyjnym. Natomiast nieprawidłowości dotyczące płatności zawsze są regulowane fakturami korygującymi lub też notami księgowymi po rozpatrzeniu złożonej reklamacji. Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę umowy poprzez dodanie zapisu o tym, że kary umowne będą naliczane po zakończeniu procedury reklamacyjnej, poprzez wystawianie not księgowych lub faktur korygujących?

**Odpowiedź**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

**Pytanie nr 9**

Zamawiający w par. 12 ust. 2 pkt 2) wzoru umowy zastrzega możliwość odstąpienia od umowy, gdy Wykonawca wykonuje swoje obowiązki w sposób nienależyty lub niezgodny z postanowieniami Umowy i mimo pisemnego wezwania Zamawiającego nie nastąpiła poprawa w tym zakresie. Prosimy o doprecyzowanie, że wezwanie zostanie wyznaczone z terminem nie krótszym niż 7 dni.

**Odpowiedź**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

**Pytanie nr 10**

Wykonawca informuje, iż wyznaczony termin na przygotowanie oferty jest zbyt krótki w stosunku do przedmiotu zamówienia. Nie jest to termin, który umożliwi weryfikację możliwości technicznych oraz podjęcie innych czynności niezbędnych do przedłożenia oferty w sposób rzetelny. Natomiast zgodnie z art. 43 ust 1 Ustawy PZP "Zamawiający wyznacza termin składania ofert z uwzględnieniem czasu niezbędnego do przygotowania i złożenia oferty". Ponadto tak krótki termin powoduje ograniczenie ilości Wykonawców, którzy będą mogli złożyć oferty, a to stoi w sprzeczności z art. 7 ust. 1 oraz z art. 29 ust. 2 Ustawy PZP, które obligują Zamawiającego do zachowania zasad uczciwej konkurencji i równego traktowania Wykonawców. Czy wobec powyższego Zamawiający dopuszcza przesunięcie terminu składania ofert na dzień 06.09.2019r?

### **Odpowiedź**

Zamawiający dokonuje zmiany terminu otwarcia i składania ofert. Ofertę należy złożyć w siedzibie Zamawiającego do dnia 30.08.2019 r. do godz. 11:00, natomiast otwarcie ofert nastąpi w tym samym dniu o godz. 11:15.

Zamawiający działając na podstawie art. 38 ust. 4 oraz art. 38 ust. 6 w związku z art. 38 ust. 4a dokonuje modyfikacji SIWZ w następującym zakresie:


Pkt. 10.2.2. SIWZ otrzymuje następujące brzmienie  
Ofertę należy złożyć w siedzibie Zamawiającego w kancelarii (pok. 021) w nieprzekraczalnym terminie: **do dnia 30.08.2019 r. do godziny 11:00.**

Pkt. 10.2.3. SIWZ otrzymuje następujące brzmienie:  
Kopertę (paczkę) należy opisać następująco: **„Dostawa, konfiguracja i wdrożenie zintegrowanego systemu zabezpieczania dostępu do sieci teleinformatycznej, monitorowania i logowania dostępu firm trzecich do infrastruktury informatycznej oraz zarządzanie stacjami roboczymi i urządzeniami mobilnymi Zarządu Transportu Miejskiego w Poznaniu”, nie otwierać przed: 30.08.2019 r. godz. 11:15, ZTM.EZ.3310.13.2019”.**

Pkt. 11.1. SIWZ otrzymuje następujące brzmienie:  
Termin składania ofert upływa **w dniu 30.08.2019 r. o godz. 11:00.**

Pkt. 11.4. SIWZ otrzymuje następujące brzmienie:  
Publiczne otwarcie ofert nastąpi w dniu **30.08.2019 r. o godz. 11:15**, w siedzibie Zamawiającego – Zarząd Transportu Miejskiego w Poznaniu, ul. Matejki 59, 60-770 Poznań, Zespół Zamówień Publicznych, pok. 318, III piętro.

Jednocześnie Zamawiający działając na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy Pzp dokonuje modyfikacji SIWZ – tj. załącznika nr 1 do SIWZ – formularz ofertowy, załącznika nr 3 do umowy – wzór protokołu zdawczo-odbiorczego oraz dodaje załącznik nr 1 do wzoru protokołu zdawczo-odbiorczego tj. testy akceptacyjne dostarczonego przedmiotu zamówienia.

ZARZĄD TRANSPORTU MIEJSKIEGO  
W POZNANIU  
DYREKTOR  
  
Jan Ostrowski