

**POSTĘPOWANIE PROWADZONE
W TRYBIE PRZETARGU NIEOGRANICZONEGO
(O WARTOŚCI SZACUNKOWEJ POWYŻEJ 209 000 EURO)
DOSTAWA, INSTALACJA I URUCHOMIENIE ZESTAWU SERWERÓW
OBLICZENIOWYCH WRAZ Z NIEZBĘDNYM
WYPOSAŻENIEM DODATKOWYM**

Zamawiający:

Akademia Górniczo-Hutnicza w Krakowie

Akademickie Centrum Komputerowe

CYFRONET AGH

ul. Nawojki 11, 30-950 Kraków

tel. 12 632-33-55, 12 633-34-26

W toku postępowania do Zamawiającego wpłynęły następujące pytanie dot. treści SIWZ:

Pytanie 1 dot. Załącznika nr 5 (wzór umowy) § 3

Zamawiający w § 3 Załącznika nr 5 (wzór umowy) nie przewidział okoliczności, w której Zamawiający nie przystąpi do odbioru, co uniemożliwi wykonanie dalszych praw i obowiązków z umowy, jak również zamawiający statuuje prawo do wystawienia faktury wyłącznie od podpisania protokołu odbioru przez obie strony, podczas gdy może to doprowadzić do pozbawienia Wykonawcy prawa do wynagrodzenia z przyczyn od niego niezależnych.

W związku z powyższym prosimy Zamawiającego o zmianę umowy z Wykonawcą w zakresie §3 Załącznika nr 5 (wzór umowy) poprzez wskazanie, iż w przypadku nieuzasadnionego niestawienia się przez Zamawiającego do odbioru lub nieuzasadnionej odmowy odbioru, druga strona ma prawo do dokonania jednostronnego odbioru ze skutkami odbioru dokonanego przez obie strony Umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów umowy w tym zakresie.

Pytanie 2 dot. Załącznika nr 5 (wzór umowy) § 5 ust. 2

Zamawiający w § 5 ust. 2 Załącznika nr 5 do SIWZ przewidział, że prawo własności dostarczonego sprzętu i oprogramowania przechodzi na Zamawiającego w dniu podpisania protokołu zdawczo-odbiorczego?

Prosimy o doprecyzowanie Zamawiającego czy przewiduje możliwość zmiany postanowienia i określenia, że prawo własności przechodzi na Zamawiającego w dniu dokonania płatności wynagrodzenia na podstawie umowy?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów umowy w tym zakresie.

Pytanie 3 dot. Załącznika nr 5 (wzór umowy) § 8 ust. 4

Zamawiający w § 8 ust. 4 Załącznika nr 5 z do SIWZ przewiduje prawo do potrącania kar umownych z wynagrodzenia Wykonawcy, co stanowi o braku podstawowej ekwiwalentności umowy.

Prosimy Zamawiającego o wykreślenie przedmiotowego postanowienia i dodanie zapisu, że Zamawiający nie może potrącać kar umownych z wynagrodzenia Wykonawcy.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów umowy w tym zakresie.

Pytanie 4 dot. SIWZ

Zamawiający, poprzez brak stosownych zapisów w treści SIWZ lub załączników do SIWZ, obciążył Wykonawcę odpowiedzialnością z tytułu gwarancji także za okoliczności i zdarzenia niezależne od Wykonawcy, a nawet zawinione przez Zamawiającego, w szczególności poprzez brak odpowiednich wyłączeń, co stanowi o braku ekwiwalentności świadczeń i obciąża wykonawcę w nadmierny sposób.

Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie zmiany w SIWZ poprzez dodanie zapisu w Załączniku nr 5 do SIWZ, na mocy którego ze zobowiązań gwarancyjnych zostaną wyłączone:

- (i) Wykonywanie diagnostyki, serwisowania lub innych usług dotyczących produktów niebędących serwerem objętym Umową, w tym w szczególności jakiegokolwiek sprzętu lub oprogramowania połączonego lub zintegrowanego z serwerem chyba, że Strony ustalą inaczej.
- (ii) Wymiana części lub naprawa uszkodzeń spowodowanych przyczynami innymi niż użytkowanie produktu zgodnie z jego zastosowaniem i przeznaczeniem oraz zaleceniami Producenta.
- (iii) Usuwanie problemów będących skutkami błędów w obsłudze lub zaniedbań ze strony Zamawiającego lub podmiotu trzeciego.
- (iv) usuwanie problemów powstałych wskutek napraw, prób napraw lub modyfikacji Produktu podejmowanych przez osoby nieupoważnione przez Producenta lub wykonawcę.
- (v) Zmiany funkcjonowania Produktu wykraczające poza zakres niezbędny do zapewnienia działania zgodnego z jego przeznaczeniem.
- (vi) Usuwania problemów spowodowanych nieprawidłowym współdziałaniem bądź brakiem zgodności pomiędzy serwerem a produktami strony trzeciej.
- (vii) Usługi związane z odzyskiwaniem utraconych danych.
- (viii) Czyszczenie serwera.
- (ix) Jakiegokolwiek usługi związane z przemieszczaniem serwera, przyłączaniem, odłączaniem lub obsługą akcesoriów, elementów wyposażenia, okablowania produktów lub innych urządzeń niebędących oryginalną częścią serwera.
- (x) Jakiegokolwiek usługi związane z rozbudową serwera lub instalacją dodatkowego wyposażenia.
- (xi) Jakiegokolwiek usługi związane z serwerem, a powstałe z przyczyn zewnętrznych w szczególności takich jak przerwa w dostawie energii elektrycznej, skokowe zmiany napięcia zasilania, brak właściwego uziemienia, wilgoć, awaria klimatyzacji, zalanie, powódź, wyładowanie atmosferyczne, eksplozja, pożar, działanie siły wyższej, itp.
- (xii) Naprawa kabli, instalacji okablowania strukturalnego, części zużywających się w trakcie eksploatacji (tj. żarówki, akumulatory, klawiatury).
- (xiii) świadczenie usług dotyczących problemów wynikających z niewdrożenia przez Zamawiającego supportowanych przez Producenta wersji oprogramowania; zmian w systemie operacyjnym lub środowisku, które mają niekorzystny wpływ na serwer; zmian lub dodatków do serwera wykonanych przez strony inne niż wykonawca.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów umowy w tym zakresie.

Pytanie 5 dot. Załącznika nr 5 (wzór umowy)

Umowa nie wyłącza rękojmi za dostarczony sprzęt, podczas gdy Wykonawca nie jest jego producentem.

Prosimy Zamawiającego o doprecyzowanie czy wyrazi zgodę na wyłączenie rękojmi za sprzęt z postanowień umownych?

Odpowiedź:

W odpowiedzi Zamawiający informuje, że odpowiedzialność z tytułu rękojmi jest ustawową, obligatoryjną odpowiedzialnością sprzedawcy (Wykonawcy) względem kupującego (Zamawiającego) za wady fizyczne oraz prawne rzeczy sprzedanej. Fakt, że Wykonawca nie jest producentem sprzętu nie ma więc żadnego znaczenia, wobec powyższego Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów umowy w tym zakresie.

Pytanie 6 dot. Załącznika nr 5 (wzór umowy)

W jaki sposób i w jakim zakresie, w tym na podstawie jakich przesłanek, Zamawiający ustalił zakres odpowiedzialności Wykonawcy oraz ewentualnej poniesionej przez siebie szkody w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy przez Wykonawcę, gdyż:

(i) § 4 ust. 4 oraz § 8 ust. 2 i ust. 3 Załącznika nr 5 do SIWZ przewiduje odpowiedzialność Wykonawcy za odstąpienie od umowy przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy i prawo do naliczenia kary umownej, w wysokości 15% łącznej ceny brutto, a jednocześnie Zamawiający nie dał analogicznego prawa do naliczenia kary umownej przez Wykonawcę w przypadku odstąpienia od umowy przez Wykonawcę z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego, a rynkowa wartość kar umownych w takim przypadku wynosi 10 % wartości netto.

Prosimy Zamawiającego o zmianę tego postanowienia, poprzez określenie odpowiedzialności, w tym kary umownej za odstąpienie Wykonawcy od umowy za okoliczności przez niego zawinione, a także obniżyć karę umowną do wartości 10% niezrealizowanej części umowy netto, co stanowi standardową stawkę rynkową, oraz doda zapis o prawie Wykonawcy do naliczenia kary umownej wobec Zamawiającego za odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego;

(ii) § 8 ust. 2 Załącznika nr 5 do SIWZ przewiduje karę umowną za opóźnienia w wysokości 0,1% łącznej ceny brutto za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia w dostarczeniu sprzętu oraz niedotrzymania terminu usunięcia wad i usterek, podczas gdy kara powinna być należna wyłącznie za zwłokę, a nie za opóźnienie, tj. za okoliczności zawinione przez Wykonawcę, a nie wynikłe bez jego wpływu oraz od wartości zamówionego sprzętu, a nie od pełnej wartości umowy (która to wartość zgodnie z postanowieniami umowy może nigdy nie zostać zrealizowana).

W związku z powyższym prosimy Zamawiającego o ograniczenie kar umownych do zwłoki, a nie do opóźnienia w stosunku do terminu określonego w umowie;

(iii) Załącznik nr 5 do SIWZ nie ogranicza odpowiedzialności Wykonawcy i nakłada na niego ewentualne ciężary przewyższające możliwe do uzyskania wynagrodzenie oraz wartość realnej szkody Zamawiającego.

Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie umowy z Wykonawcą poprzez dodanie postanowienia, z którego wynikało będzie, iż całkowita odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu Umowy zostanie ograniczona do wartości 100% wynagrodzenia netto, a z tytułu kar umownych do wartości 20% wynagrodzenia netto, co stanowić będzie o ekwiwalentności

świadczeń stron oraz jest standardowym postanowieniem umownym w tego typu umowach;

(iv) Załącznik nr 5 do SIWZ nie zawiera postanowienia ograniczającego odpowiedzialność Wykonawcy w zakresie utraconych przez Zamawiającego korzyści, co stanowi nieproporcjonalne zobowiązanie Wykonawcy.

Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie umowy z Wykonawcą poprzez dodanie postanowienia, z którego wynikało będzie, iż Zamawiający nie będzie miał prawa dochodzenia utraconych korzyści;

(v) § 9 ust. 15 Załącznika nr 5 do SIWZ w okresie gwarancji Wykonawca zobowiązany jest, bez dodatkowego wynagrodzenia, udostępniać Zamawiającemu nowe wersje firmware'ów, sterowników, oprogramowania zarządzającego oraz uaktualnień innego oprogramowania będącego przedmiotem zamówienia.

Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie zmiany postanowień w taki sposób, w których powyższe będzie udostępniane bez wynagrodzenia jedynie w przypadku, kiedy będzie dostępne nieodpłatnie u producenta.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów umowy, w opisanym w pytaniu 6 zakresie.

Jednocześnie Zamawiający zwraca uwagę, że zgodnie z § 8 ust. 3 wzoru umowy Wykonawcy przysługuje prawo naliczenia kar umownych Zamawiającemu za odstąpienie od umowy z przyczyn występujących po stronie Zamawiającego w wysokości 15% łącznej ceny brutto określonej w § 6 ust. 1.

000001577-00022
AKADEMICKIE CENTRUM
KOMPUTEROWE
CYFRONET AGH
30-950 Kraków, skr. poczt. 386
ul. Nawojki 11, tel. 012 632-33-55
NIP: 675-000-19-23
③

Główny specjalista
ds. zamówień publicznych

Monika Gólska
mgr Monika Gólska