

Iwaniska, dnia 10 czerwca 2020 roku

Znak sprawy: GW.I.271.3.2020

dot. postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn. Dostawa licencji i wdrożenie oprogramowania, przeprowadzenie modernizacji systemów dziedzinowych oraz uruchomienie systemu e-Woda, e-BOK, oraz Elektronicznej Obsługi Rad Gminy, Modernizacja stron internetowych wraz z dostawą oprogramowania i sprzętu informatycznego w gminie Iwaniska i Bogoria w ramach projektu pod nazwą „Zwiększenie dostępności i jakości e-usług Publicznych na terenie gminy Iwaniska i Bogoria”.

### WYJAŚNIENIA I ZMIANA TREŚCI SIWZ

Gmina Iwaniska jako Zamawiający w ww. postępowaniu, działając zgodnie z art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2019 r. poz. 1843), zwanej dalej „ustawą”, w związku z art. 38 ust. 1 ustawy, przekazuje treść pytań do treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, zwanej dalej „SIWZ”, które wpłynęły do Zamawiającego wraz z wyjaśnieniami.

#### **Pytanie nr 1**

*czy Zamawiający rozważał dodatkowy podział zamówienia na części. Punkt "I. Dostawie licencji i wdrożeniu oprogramowania, przeprowadzeniu modernizacji systemów dziedzinowych oraz uruchomieniu systemów e-Woda, e-BOK oraz elektronicznej obsługi obrad rad gminy" zawiera zamówienia na oprogramowanie z różnych dziedzin jak również na zmiany w infrastrukturze wodnej w obu Gminach. Rozdzielenie zamówienia na mniejsze części może pozwolić Zamawiającemu na uzyskanie lepszej oferty na każdy z niezależnych pakietów oprogramowania, ponieważ będzie mogła zaoferować go firma specjalizująca się w danej tematyce. Powinno to również pozwolić zaoferować lepszy i tańszy serwis gwarancyjny.*

#### **Odpowiedź na Pytanie nr 1:**

Zamawiający rozważał podział zamówienia na części. Jednakże w poprzednim postępowaniu znak: GW.I.27.3.2019 nie wpłynęła żadna oferta na kluczową część zamówienia.

Przedmiotowe zamówienie jest współfinansowane ze środków Europejskiego Funduszu Społecznego, w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Świętokrzyskiego na lata 2014-2020 w ramach Działania 7.1. „Rozwój e-społeczeństwa” Osi 7 „Sprawne usługi publiczne” Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Świętokrzyskiego na lata 2014-2020. Projekt zakłada wdrożenie systemów teleinformatycznych niezbędnych do świadczenia e-usług Publicznych, w tym: Utworzenie

elektronicznego Biura Obsługi Klienta (zwanego również eBOK), które ma na celu zwiększenie dostępu mieszkańców i przedsiębiorców do cyfrowych e-usług Publicznych w zakresie działalności wodno-kanalizacyjnej, modernizację Systemów dziedzinowych, która jest niezbędnym elementem projektu dla umożliwienia prawidłowego funkcjonowania nowopowstałych e-Usług, wdrożenie Systemu e-Woda, wdrożenie Elektronicznej Obsługi Radu Gminy, modernizację stron internetowych oraz dostawę i usługi związane z modernizacją infrastruktury IT. Zgodnie z treścią § 7 ust. 1 umowy Zamawiający zobowiązał się do realizacji Projektu w sposób, który zapewni osiągnięcie i utrzymanie celów, w tym wskaźników produktu i rezultatu zakładanych we wniosku o dofinansowanie w trakcie realizacji oraz w okresie trwałości Projektu. Celami głównymi projektu są:

- udostępnienie nowych e-usług,
- zwiększenie dostępu do cyfrowej informacji sektora publicznego,
- umożliwienie mieszkańcom – potencjalnym interesantom tych jednostek korzystania z nowych e-usług publicznych.

Celem szczegółowym projektu jest poprawa zarządzania i uzyskania oszczędności procesów administracyjnych i świadczonych usług w tych jednostkach. Dodatkowym celem projektu jest ułatwienie dostępu osób niepełnosprawnych do usług publicznych i umożliwienie takim osobom aktywnego udziału w życiu społecznym. Główne cele są powiązane ze sobą, ponieważ dzięki digitalizacji informacji sektora publicznego (niezbędnej dla jej udostępnienia) możliwe będzie świadczenie e-usług na bazie tych informacji.

Realizacja jedynie jednej z części zamówienia skutkować może odmową wypłaty środków przez instytucję finansującą z uwagi na nieosiągnięcie celów projektu.

### **Pytanie 2.**

*Formularz ofertowy pkt 2C zawiera informacje o dostawie sprzętu: skaner radiowy i tablet z aplikacją (5.4.4 OPZ.) ilość- 2 sztuki. Pkt 6i oraz 6j. tego samego formularza ofertowego również przedstawia te same pozycje- 2 sztuki.*

*Pytanie: Czy zamawiający zatem oczekuje dostarczenia 4 x skaner radiowy i 4x tablet z aplikacją, czy też 2x skaner radiowy i 2x tablet z aplikacją? W którym miejscu formularza ofertowego wykonawca powinien zamieścić koszty związane z tymi pozycjami?*

### **Odpowiedź na pytanie nr 2:**

Zamawiający wymaga dostarczenia 2 tabletów z aplikacją do obsługi e-Woda oraz 2 skanerów radiowych. W załączeniu Zamawiający przekazuje zaktualizowany załącznik nr 1 do IDW – Formularz Oferty.

### **Pytanie nr 3.**

*§ 15 ust. 3 lit. b Załącznika do SIWZ - Wzór umowy*

*Wykonawca wnosi, aby w § 15 ust. 3 lit. b Umowy słowo „opóźnienie” zostało zastąpione słowem „zwłoka” w sekcji dot. kar umownych. Jako powód naliczenia kary w tej części dokumentu Zamawiający wskazuje opóźnienie, tymczasem może ono wynikać z przyczyn niezależnych od Wykonawcy. Czy istnieje uzasadnienie, aby wykonawcę obciążać skutkami okoliczności niezawinionych. Kara umowna bez względu na jej umowne określenie (zwłoka/opóźnienie) może być naliczona tylko za czynniki, za które odpowiada Wykonawca. Powyższe potwierdzają wskazane orzeczenia sądów:*

*Jednakże odpowiedzialność dłużnika w zakresie kary umownej bez względu na przyczynę niewykonania zobowiązania powinna być w umowie wyraźnie określona, nie ma bowiem podstaw do dorozumienia rozszerzonej odpowiedzialności dłużnika (zob. wyrok Sądu Najwyższego z dnia 6 października 2010 r., II CSK 180/10, LEX nr 970070).*

*W wyroku z dnia 16 stycznia 2013 r., II CSK 331/12, Sąd Najwyższy uznał, że obowiązek zapłaty kary umownej za opóźnienie powstaje wówczas, gdy naruszenie zobowiązania powstało na skutek okoliczności, za które dłużnik ponosi odpowiedzialność. W wyroku Sąd Najwyższy uznał również, że nie można żądać kary umownej, gdy dłużnik obalił wynikające z art. 471 K.c. domniemanie, że opóźnienie w spełnieniu świadczenia jest następstwem okoliczności, za które dłużnik ponosi odpowiedzialność. Podkreślić jednak należy, że obowiązek zapłaty kary umownej za opóźnienie (zwłokę) powstaje wówczas, gdy naruszenie zobowiązania powstało na skutek okoliczności, za które dłużnik ponosi odpowiedzialność (por. wyroki Sądu Najwyższego z dnia 9 listopada 1965 r., I CR 545/63, OSPÍKA 1967, nr 4, poz. 97, z dnia 2 czerwca 1970r., II CR 167/70, OSNCP 1970, nr 11, poz. 214, z dnia 27 stycznia 1972 r., I CR 458/71, OSNCP 1972, nr 9, poz. 160, z dnia 13 czerwca 2003 r., III CKN 50/01, nie publ., 2 dnia 21 września 2007 r., V CSK 139/07, OSNC-ZD 2008, nr B, poz. 44, z dnia 26 stycznia 2011 r., II CSK 318/10, nie publ.).*

### **Odpowiedź na pytanie nr 3:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

Zamawiający wskazuje, iż dopuszczalne jest zastrzeżenie kar umownych także na wypadek opóźnienia Wykonawcy z wykonaniem przedmiotu zamówienia.

W wyroku z dnia 27 czerwca 2003 roku w sprawie sygn. akt IV CKN 300/01 Sąd Najwyższy - Izba Cywilna wyraził pogląd, iż z art. 471 KC wynika, że dłużnik zobowiązany jest do naprawienia szkody spowodowanej nie tylko jego zawinionym zachowaniem ale także innymi okolicznościami. Przepis art. 473 KC zaś jednoznacznie pozwala na to aby krąg okoliczności, o których mowa w art. 471 KC został przez ustawę lub umowę stron rozszerzony. Za jak najbardziej dopuszczalną, na tle wspomnianych przepisów uznać więc należy możliwość, iż odszkodowanie za nienależyte wykonanie umowy może przysługiwać wierzycielowi jeżeli niewykonanie lub nienależyte wykonanie będzie następstwem innych

okoliczności, niż tylko zawinione zachowanie dłużnika. Nie ma też żadnych przeszkód, aby strony umówiły się, że odszkodowanie to przybierze, również i wtedy postać kary umownej.

Także Sąd Apelacyjny w Katowicach w wyroku z dnia 28 września 2010 roku wydanego w sprawie o sygn. akt: V ACa 267/2010 wypowiedział się w kwestii zastrzeżenia kar umownych za opóźnienie, wskazując, iż w sytuacji gdy strony umowy zastrzegły w sposób wyraźny i jednoznaczny, że na rzecz zamawiającego zastrzeżona została kara umowna za opóźnienie w przekazaniu określonego w umowie przedmiotu odbioru, a nie tylko w przypadku opóźnienia zawinionego (zwłoki) powód nie może podnosić zarzutu, że opóźnienie w wykonaniu przedmiotu umowy powstało na skutek okoliczności, za które wykonawca nie ponosi odpowiedzialności, skoro roszczenie o zapłatę kary umownej powstaje w tym przypadku na sam fakt opóźnienia bez względu na przyczynę.

Podkreślenia wymaga fakt, że zastrzeżenie kar umownych ma charakter dyscyplinujący dla Wykonawców oraz odszkodowawczy. Biorąc pod uwagę złożoność projektu realizowanego przez Zamawiającego, zastrzeżenie kar umownych w wysokości wskazanej w umowie w ocenie Zamawiającego jest uzasadnione.

#### **Pytanie nr 4.**

*§ 8 ust. 8 lit. a Załącznika do SIWZ - Wzór umowy*

*Wykonawca wnosi o zmianę § 8 ust. 8 lit. a poprzez przyjęcie jego następującego brzmienia: „naliczenia kary umownej w wysokości określonej 5.000 (pięć tysięcy) złotych za każdy przypadek posłużenia się Podwykonawcą, co do którego zachodzą podstawy wykluczenia”.*

#### **Odpowiedź na pytanie nr 4:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

#### **Pytanie nr 5.**

*§ 15 ust. 6 Załącznika do SIWZ - Wzór umowy*

*Wykonawca wnosi o zmianę § 15 ust. 6 poprzez przyjęcie jego następującego brzmienia: „Zamawiającemu przysługuje prawo dochodzenia odszkodowania przewyższającego wysokość zastrzeżonych kar umownych do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody.”*

#### **Odpowiedź na pytanie nr 5:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

#### **Pytanie nr 6.**

*§ 9 ust. 4 Załącznika do SIWZ - Wzór umowy*

*Wykonawca wnosi o wykreślenie § 9 ust. 4 z uwagi na jego niezgodność z przepisami prawa. Dalsze ustępy: ust. 5 i ust. 6 par. 9 W pełni zabezpieczają interes Zamawiającego. Sformułowanie "roszczeń pośrednio związanych z działaniem Wykonawcy" nie jest precyzyjne i budzi wątpliwości interpretacyjne. Wykonawca nie może przejąć roszczeń za powstanie których winy nie ponosi.*

**Odpowiedź na pytanie nr 6:**

Zamawiający nie wyraża zgody na dokonanie zmiany.

Zamawiający przekazuje zmodyfikowany Załącznik nr 1 do IDW – Formularz Oferty zawierający wprowadzone zmiany. Załącznik w dotychczasowym brzmieniu jest nieaktualny.

**Wyjaśnienia treści SIWZ oraz załączników, a także zmodyfikowany załącznik nr 1 do IDW – Formularz Oferty są wiążące dla wszystkich Wykonawców i należy je uwzględnić przy sporządzaniu i składaniu oferty.**

**Miejsce i termin składania i otwarcia ofert nie ulega zmianie.**

**Załączniki:**

1. Załącznik nr 1 do IDW – Formularz Oferty,

Wójt Gminy Iwaniska  
Marek Staniek