

Dywity, 16-04-2020 r.

## Do uczestników postępowania

**Nasz znak: ZP.271.2.2020**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na **wdrożenie e-usług w zakresie obsługi klientów i kontrahentów sieci wodociągowej Gminy Dywity**”

Zamawiający działając na podstawie art. 38 ust. 2 i 4 ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 29 stycznia 2004 r. (t.j. Dz. U. z 2019 r. poz. 1843) przekazuje treść zapytań wraz z wyjaśnieniami Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia:

### **Pytanie 1**

Dotyczy odpowiedzi na Pytanie nr 6.

W związku z brakiem zgody Zamawiającego na proponowany zapis, prosimy o wyjaśnienie na jakiej podstawie Zamawiający chce naliczać kary Wykonawcy w przypadku odroczenia terminu odbioru z winy Zamawiającego? W sytuacji gdy to Zamawiający przesuwając datę dokonania odbioru - nawet z przyczyn obiektywnych i niezależnych od obu stron - to w tej sytuacji też może naliczyć karę Wykonawcy, co powoduje zwiększone ryzyko szczególnie dla Wykonawcy, który będzie musiał ryzyko uwzględnić w swojej wycenie, co skutkuje zwiększeniem kosztów dla Zamawiającego. Taki sposób działania jest rażąco niezgodny z zasadami współżycia społecznego i może doprowadzić do sytuacji, gdy Wykonawca będzie ponosił kary umowne z przyczyn całkowicie od niego niezależnych.

Ponownie wnosimy o potwierdzenie, że Zamawiający nie będzie naliczał kar w takim przypadku.

### **Odpowiedź Zamawiającego**

Tak, potwierdza, że nie będzie naliczał kar w przypadku winy Zamawiającego (§ 10 ust. 4 wzoru umowy).

### **Pytanie 2**

Dotyczy odpowiedzi na Pytanie nr 19.

Wnosimy o wyjaśnienie na jakiej podstawie Zamawiający odmówi podpisania protokołu odbioru bez wskazania uchybień w realizacji zadania przez Wykonawcę?

Standardowym działaniem jest zgłoszenie Wykonawcy gotowości do odbioru, co skutkuje przedłożeniem protokołu odbioru, a zadaniem Zamawiającego jest sprawdzenie czy zadanie zostało wykonane zgodnie z wymaganiami i wskazanie ewentualnych uchybień i braków, które Wykonawca powinien usunąć w określonym czasie. Brak wskazania uchybień jest równoznaczny z ich brakiem i powinien skutkować odbiorem danej części zadania przez Zamawiającego.

### **Odpowiedź Zamawiającego**

Przystąpienie do odbioru częściowego/końcowego nastąpi po przedłożeniu kompletnych dokumentów niezbędnych do dokonania odbioru opisanych w załącznikach 3-3c. Zamawiający w obecności Wykonawcy

dokona odbioru oraz sporządzi protokół odbioru wskazując w nim ewentualne braki i wady. Protokół zostanie podpisany przez obie strony.

Zamawiający informuje, iż dodaje w § 10 wzoru umowy, ust. 12 w brzmieniu zapisanym powyżej.

### **Pytanie 3**

Dotyczy odpowiedzi na Pytanie nr 21.

Wnosimy o wyjaśnienie, kto odpowiada za uszkodzenia mechaniczne urządzeń, które powstaną w trakcie ich eksploatacji w miejscu ich zainstalowania po odbiorze końcowym?

Na wskazane uszkodzenia mechaniczne Wykonawca nie ma żadnego wpływu, gdyż zestaw pomiarowy znajduje się u odbiorcy wody i tylko on ma do niego dostęp. Prosimy o jasne stanowisko Zamawiającego - czy Wykonawca powinien ująć to ryzyko w swojej ofercie, tym samym zwiększając koszty dla Zamawiającego?

### **Odpowiedź Zamawiającego**

Zamawiający informuje, iż zgodnie z art. 578 Kc „jeżeli w gwarancji inaczej nie zastrzeżono, odpowiedzialność z tytułu gwarancji obejmuje tylko wady powstałe z przyczyn tkwiących w sprzedanej rzeczy” a zatem wady mechaniczne powstałe z innych przyczyn niż tkwiących w sprzedanej rzeczy nie są objęte gwarancją.

### **Pytanie 4**

Dotyczy odpowiedzi na Pytanie nr 21.

Po dokonaniu odbioru końcowego, w trakcie eksploatacji mogą zdarzyć się sytuacje, w których Zamawiający błędnie oceni fakt występowania usterki i wezwie Wykonawcę do jej usunięcia. Wykonawca będzie musiał w tym przypadku ponieść wszystkie koszty związane z obsługą serwisową, która była nieuzasadniona (usterki nie było lub była zawiniona przez Zamawiającego/Odbiorcę wody).

Prosimy o wskazanie, w jakim wymiarze Zamawiający będzie ponosił odpowiedzialność z tytułu nieuzasadnionego wezwania Wykonawcy do czynności serwisowych/napraw gwarancyjnych?

W przypadku odpowiedzi negatywnej, Wykonawca będzie zmuszony uwzględnić takie ryzyko w swojej ofercie zwiększając tym samym koszty dla Zamawiającego.

### **Odpowiedź Zamawiającego**

Zamawiający ponosi ryzyko z nieuzasadnionych wezwań Wykonawcy do napraw gwarancyjnych.

### **Pytanie 5**

Dotyczy odpowiedzi na Pytanie nr 26.

Zgodnie z zapisami § 15 ust 1 pkt 4 Zamawiający nałoży na Wykonawcę karę w wysokości 4000 zł za każdy dzień (przy założeniu, że wartość projektu wyniesie 2 000 000 zł) w przypadku opóźnienia w naprawie wodomierza o wartości rynkowej 150 zł.

Czy Zamawiający podtrzymuje zdanie, że kary nie są rażąco wygórowane? Wnosimy o modyfikację i obniżenie kar umownych adekwatnie do wartości przedmiotu, którego dotyczą.

### **Odpowiedź Zamawiającego**

Zamawiający informuje, iż wartość naprawianego urządzenia nie ma znaczenia przy naliczaniu kar. Ustalenie czy kara jest rażąco wygórowana należy do Sądu a z ugruntowanego orzecznictwa wynika, że za rażąco wygórowaną karę przyjmuje się karę, której wysokość jest równa lub większa niż 50% wartości zamówienia. Jednocześnie, Zamawiający wskazuje w § 15 ust. 2 wzoru umowy, iż maksymalna łączna wysokość kar umownych Strony ustalają na kwotę 15% wynagrodzenia brutto.

Krajowa Izba odwoławcza w wyroku z dnia 10 maja 2016 r. KIO 654/16 wskazała iż, „Zamawiający działa w interesie publicznym i ryzyko niepowodzenia zamierzonego w danym postępowaniu celu prowadzi częstokroć do niezaspokojenia uzasadnionych potrzeb szerszej zbiorowości. Zatem ryzyko Zamawiającego przewyższa normalne ryzyko związane z prowadzeniem działalności gospodarczej, które występuje, gdy umowę zawierają

*dwaj przedsiębiorcy. (...) Zamawiający ma prawo do określenia wysokich standardów realizacji zamówienia, ma także prawo obwarować obowiązku Wykonawcy karami umownymi i oczekiwać, że przedmiot umowy zostanie wykonany godnie z postanowieniami umowy. (...)” Ponadto skład orzekający w wyroku z dnia 11 listopada 2008, KIO/UZP 779/08 orzekł, iż „kara umowna ma nie tylko charakter odszkodowawczy, lecz również prewencyjny (...), szczególnie istotny właśnie w realizacji umów dotyczących zamówień publicznych, gdzie Zamawiający nie może w sposób dowolny wybrać kontrahenta. (...) Tym bardziej, iż w przypadku jednostek budżetowych, które nie mogą zatrzymać dla siebie uzyskanej kary umownej, a muszą przeprowadzić skomplikowane procedury związane z zawarciem umowy, funkcja odszkodowawcza ma często mniejsze znaczenie niż owa funkcja prewencyjna.”*

### **Pytanie 6**

Dotyczy odpowiedzi na Pytanie nr 44.

Czy Zamawiający zgodzi się na modyfikację warunku w zakresie doświadczenia wykonawcy w taki sposób, iż uzna wymaganie za spełnione, gdy wykonawca przedstawi doświadczenie w zakresie wymiany wodomierzy i instalacji modułu teletransmisji dla 8000 punktów w ramach jednego zamówienia?

Wymiana wodomierzy i montaż modułu teletransmisji jest czynnością powtarzalną i identyczną w wykonaniu, niezależnie od miejsca, w którym jest dokonywana. Zrealizowanie minimum 8000 montażów w ramach jednego zamówienia gwarantuje Zamawiającemu rzetelne wykonanie umowy.

### **Odpowiedź Zamawiającego**

Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na zmianę warunków udziału w postępowaniu.

### **Pytanie 7**

Dotyczy odpowiedzi na Pytanie nr 45.

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę ilości monterów skierowanych do wykonania niniejszego zadania do nie mniej niż 2 osób posiadających wymagane doświadczenie?

Wykonawca na podstawie swoich doświadczeń jest przekonany, że taka ilość osób jest wystarczająca dla terminowego zrealizowania zadań postawionych Wykonawcy zgodnie z wymaganiami Zamawiającego. Wymagana wyższa niż optymalna ilość osób skierowana do wykonania zadania spowoduje zwiększenie kosztów Zamawiającego. W przypadku gdyby okazało się, że warunki lokalne wymagają jednak delegowania do wykonania zadań większej niż zakładana ilości osób, Wykonawca kierując się datą końcową realizacji projektu oddeleguje większą ilość osób.

### **Odpowiedź Zamawiającego**

Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na zmianę warunków udziału w postępowaniu.

### **Pytanie 8**

Dotyczy odpowiedzi na Pytanie nr 46.

Opisane w SIWZ wymagania określają, że zadaniem Wykonawcy jest wykonanie wszystkich zadań projektowych w okresie wdrożenia do momentu dokonania odbioru końcowego. Od tego czasu obsługę systemu i czynności eksploatacyjne przejmuje Zamawiający.

Prosimy o potwierdzenie, że serwis urządzeń w trakcie eksploatacji systemu przez Zamawiającego, tj. po dokonaniu odbioru końcowego będzie odbywał się w taki sposób, że Zamawiający zdemontuje i wyśle własnym staraniem uszkodzone urządzenie do serwisu Wykonawcy w celu jego naprawy, a następnie po odbiorze naprawionego urządzenia zamontuje je własnym staraniem i na własny koszt. Negatywna odpowiedź oznaczać będzie, że Zamawiający oczekuje w okresie 5 lat gwarancji Door 2 Door, co będzie oznaczać wysyłanie przez Wykonawcę na każde zgłoszenie Zamawiającego pracownika do miejsca montażu zestawu pomiarowego, co znacznie zwiększy koszty po stronie Wykonawcy, zwiększając tym samym koszty dla Zamawiającego.

### Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiający dokonuje zmiany zapisu Załącznika nr 3 do SIWZ Opis przedmiotu zamówienia Ust I.4 pkt. 8 który przyjmuje następujące brzmienie:

*„Zamawiający w okresie gwarancji zgłasza wszelkie wady urządzeń do Wykonawcy. Czas naprawy liczony jest od momentu przesłania przez Zamawiającego zgłoszenia na numer faksu Wykonawcy lub na adres e-mail (zostanie wpisany do umowy) do momentu odbioru naprawionego urządzenia, potwierdzonego protokołem naprawy/wymiany. W przypadku urządzeń do zdalnego odczytu Wykonawca musi zapewnić w czasie trwania obsługi serwisowej urządzenia serwisowe do ewentualnej wymiany przez Zamawiającego – na czas trwania naprawy serwisowej - aby skrócić okres bez odczytu wodomierza.”*

Zamawiający dokonuje zmiany zapisu Załącznika nr 3 do SIWZ Opis przedmiotu zamówienia Ust I.4 pkt. 9 który przyjmuje następujące brzmienie:

*„W okresie gwarancji, wszelkie koszty naprawy urządzeń, które będą podlegały naprawie gwarancyjnej, w tym koszt transportu, ponosi Wykonawca. Wykonawca w przypadku transportu (wysyłki) urządzeń do serwisu odpowiedzialny jest za logistykę”.*

### Pytanie 9

Dotyczy odpowiedzi na Pytanie nr 76.

Prosimy o precyzyjne stanowisko Zamawiającego: zapisami, którego dokumentu w pierwszej kolejności powinien kierować się Wykonawca dostarczając rozwiązanie - zapisami wskazanymi w Opisie przedmiotu zamówienia czy Wskaźnikami jakości produktu i rezultatu?

Prosimy również o informację, co w przypadku gdy zapisy wskazane w Opisie przedmiotu zamówienia i Wskaźnikach jakości produktu i rezultatu są ze sobą sprzeczne lub niekompletne?

### Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiający informuje, iż wskaźniki są elementem OPZ i są opisane w załączniku 3 do SIWZ. Zaoferowane produkty muszą prowadzić do osiągnięcia wskaźników produktu, a w ramach wskaźników rezultatu do dostarczenia narzędzi do odczytu wskaźnika a nie do osiągnięcia samego wskaźnika. Wykonawca w ramach realizacji przedmiotu zamówienia musi zaproponować takie rozwiązanie aby wszystkie założone cele były osiągnięte.

### Pytanie 10

Dotyczy odpowiedzi na Pytania nr 10 i nr 31.

Zgodnie z punktem, do którego odnosiło się pytanie oraz udzieloną odpowiedzią i wiążącymi obecnie zapisami SIWZ i Projektu Umowy, Zamawiający ma możliwość w dowolny sposób bez możliwości weryfikacji przez Wykonawcę, bez podstawy naliczyć i potrącić kary Wykonawcy, który nie ma możliwości podjęcia żadnych działań wyjaśniających. Wykonawca zgodnie z udzieloną odpowiedzią otrzyma oświadczenie z informacją o wysokości naliczonych kar nie pozwalając zweryfikować zasadności ich nałożenia i pozbawiając go tym samym części wynagrodzenia. Takie działanie powoduje zwiększenie ryzyka po stronie Wykonawcy, a tym samym konieczność uwzględnienia kosztów takiego ryzyka w swojej ofercie zwiększając tym samym koszty po stronie Zamawiającego.

W związku z powyższym ponownie wnosimy o:

- 1) Dodanie do Projektu umowy ustępu na mocy którego płatność kar umownych będzie następowała na podstawie noty obciążeniowej;
- 2) Dodanie do wzoru umowy następującego postanowienia: *„Każda ze Stron może potrącić wymagalną wierzytelność wynikającą z umowy, po uzyskaniu uprzedniej zgody drugiej Strony.”*

### **Odpowiedź Zamawiającego**

Zamawiający w udzielonej odpowiedzi nie informował Wykonawcy, iż nie pozwala zweryfikować zasadności naliczenia kar. Zamawiający informuje, iż samo oświadczenie nie jest równoznaczne z potrąceniem wynagrodzenia a Wykonawca zawsze ma możliwość ustosunkować się do naliczonych kar przez Zamawiającego.

### **Pytanie 11**

Prosimy o informację do jakiego terminu Zamawiający musi rozliczyć koszty kwalifikowane projektu ze stroną współfinansującą?

### **Odpowiedź Zamawiającego**

Zamawiający informuje, iż w przypadku jednostek samorządu terytorialnego, każdy wydatek kwalifikowalny powinien zostać ujęty w złożonym wniosku o płatność przekazywanym Instytucji Zarządzającej RPO WiM w terminie do 3 miesięcy od dnia jego poniesienia.

### **Pytanie 12**

Wnosimy o zmianę terminu składania ofert i wyznaczenie go nie wcześniej niż na dzień 08.05.2020 z uwagi na konieczność zapoznania się z odpowiedziami na pytania oraz wyjaśnienia wątpliwości, które pojawiają się w dokumentacji przetargowej, a które są bardzo istotne z punktu widzenia właściwej oceny oraz przygotowania oferty przez Wykonawcę.

### **Odpowiedź Zamawiającego**

Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na kolejne przedłużenie terminu składania ofert. Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane dnia 28.02.2020 r. Termin został przedłużony w dniu 16.03.2020 r. do dnia 16.04.2020 r. Kolejne przedłużenie nastąpiło 09.04.2020 r. do dnia 27.04.2020 r. Łącznie Zamawiający wyznaczył 58 dni na złożenie oferty.

**Udzielone odpowiedzi są wiążące dla Wszystkich Wykonawców biorących udział w postępowaniu.**

**W przypadku rozbieżności pomiędzy treścią SIWZ a treścią udzielonych odpowiedzi jako obowiązującą należy przyjąć treść pisma zawierającego późniejsze oświadczenie Zamawiającego (pkt. IX.3 SIWZ).**

*Z up. Wójta Gminy Dywity  
Waldemar Szydlik  
Sekretarz Gminy*