

Warszawa, 28 kwietnia 2020 r.

Departament Zamówień Publicznych



Sygnalizuj nieprawidłowości w przetargu
sygnalista@zus.pl

993200/271/IN - 370/2020

**Informacja dla Wykonawców,
biorących udział w postępowaniu**

Dotyczy: postępowania na *Opiekę serwisową oprogramowania IBM DB2 Connect w ramach Projektu „Serwis oprogramowania IBM”*, część 2 z 3; znak sprawy: TZ/271/83/19

Odpowiedzi na pytania wraz modyfikacjami SIWZ

Zamawiający informuje, że do ww. postępowania wpłynęły wnioski o udzielenie wyjaśnień, w związku z tym Zamawiający na podstawie art. 38 ust. 2 i ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (dalej: ustawa Pzp) (t.j. Dz. U. z 2019 r. poz. 1843) – poniżej przekazuje treść zapytań wraz z wyjaśnieniami oraz modyfikacje SIWZ.

Pytanie nr 1

Poprosimy o udzielenie odpowiedzi na poniższe pytanie dotyczące §15 ust 4 i 5 propozycji Umowy stanowiącej, że:

„4. Wykonawca zapewni, że podwykonawcy nie będą korzystać z dalszego podwykonawstwa.

5. Za podwykonawców nie uważa się osób fizycznych świadczących usługi na rzecz Wykonawcy lub jego podwykonawców na podstawie umów cywilnoprawnych, będących członkami personelu Wykonawcy lub podwykonawców.”

Z uwagi na fakt, że zgodnie z wymaganiami Wykonawca ma zapewnić wysokiej klasy specjalistów z niszowego obszaru, których dostępność jest bardzo ograniczona, prosimy o wykreślenie powyższych punktów propozycji Umowy.

Dotyczy to sytuacji, w której podwykonawcy Wykonawcy, w celu zapewnienia najwyższej jakości usługi, będą oferowali konsultantów ze swoich centrów kompetencyjnych lub stałych podwykonawców.

Odpowiedź:

Zamawiający dokonał modyfikacji Umowy ww. zakresie – patrz **Modyfikacja nr 4.**

Pytanie nr 2

Czy Zamawiający dopuści możliwość korzystania przez wskazanego w ofercie podwykonawcę z dalszego podwykonawstwa w sytuacji, gdy oba podmioty (podwykonawca i dalszy podwykonawca) należą do jednej grupy kapitałowej, której wewnętrzne zasady działania wykluczają możliwość zawierania przez dalszego podwykonawcę bezpośrednich umów z podmiotami spoza grupy. Wyjaśniamy, że dalszy podwykonawca dysponuje zasobami posiadającymi szczególne kwalifikacje i kompetencje, niezbędne dla prawidłowej realizacji zamówienia ale, zgodnie z przyjętymi w grupie zasadami, świadczy usługi na rzecz podmiotów trzecich (w tym poprzez udostępnienie zasobów na podstawie umowy), wyłącznie za pośrednictwem upoważnionego do tego podmiotu z grupy, który w niniejszym zamówieniu pełniłby rolę podwykonawcy. Tym samym podmiot dysponujący wymaganymi zasobami pełniłby rolę dalszego podwykonawcy. Wyjaśniamy jednocześnie, że z oświadczeń złożonych przez podwykonawcę i dalszego podwykonawcę wynikałaby możliwość realnego korzystania przez Wykonawcę z wymaganych przez Zamawiającego zasobów w toku realizacji zamówienia.

Odpowiedź:

Patrz odpowiedź na pytanie nr 1 i Modyfikacja Nr 4

Odnosząc się do przedstawionej w pytaniu nr 2 (oraz 3 poniżej) sytuacji Zamawiający wskazuje, że:

1. Definicja umowy podwykonawczej zawarta w art. 2 ust. 9b ustawy Pzp obejmuje umowę zawartą między podwykonawcą a dalszymi podwykonawcami wyłącznie w odniesieniu do zamówień na roboty budowlane.
2. Zgodnie z art. 22a ust. 1 ustawy Pzp Wykonawca może w celu potwierdzenia spełniania warunków udziału w postępowaniu, polegać na zdolnościach technicznych lub zawodowych j innych podmiotów, niezależnie od charakteru prawnego łączących go z nim stosunków prawnych.
3. Przepis art. 22a ust. 2 ustawy Pzp zobowiązuje Wykonawcę do udowodnienia Zamawiającemu, że będzie dysponował tymi zasobami, w szczególności przedstawiając zobowiązanie podmiotów udostępniających do oddania do dyspozycji **Wykonawcy** niezbędnych zasobów na potrzeby realizacji zamówienia. Przepis ten nie przewiduje natomiast możliwości wykazania przez Wykonawcę dysponowania zasobami poprzez przedstawienie zobowiązania podmiotu udostępniającego, ale skierowanego **do kogo innego niż Wykonawca**.
4. Z kolei art. 22a ust. 4 ustawy Pzp wymaga w odniesieniu do warunków dotyczących wykształcenia, kwalifikacji zawodowych lub doświadczenia, aby podmiot udostępniający zasoby zrealizował usługi, do realizacji których te zdolności są wymagane.
5. Na mocy art. 25a ust. 3 ustawy Pzp Wykonawca, który powołuje się na zasoby innych podmiotów, w celu wykazania braku istnienia wobec nich podstaw wykluczenia oraz spełniania, w zakresie, w jakim powołuje się na ich zasoby, warunków udziału w postępowaniu - składa także jednolite dokumenty dotyczące tych podmiotów - jeżeli wartość zamówienia jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy Pzp, jak ma to miejsce w przedmiotowym zamówieniu.

Mając powyższe na uwadze Zamawiający wyjaśnia, że możliwość skutecznego posłużenia się przez Wykonawcę zasobami innego podmiotu – w pytaniu nazwanego „dalszym podwykonawcą”, zależy

od treści zobowiązania, o którym mowa w art. 22a ust. 2 ustawy Pzp, jakie zostanie złożone w tym zakresie. W opisanej sytuacji:

- 1) podmiot udostępniający zasoby, zwany w pytaniu „dalszym podwykonawcą” powinien udostępniać bezpośrednio Wykonawcy zasoby w celu potwierdzenia spełniania warunków udziału w postępowaniu, co należy wykazać stosownym zobowiązaniem dotyczącym Wykonawcy. Tym samym wszystkie wymogi określone w ustawie Pzp oraz SIWZ dotyczące podmiotu trzeciego udostępniającego zasoby mają zastosowanie do tego podmiotu- w szczególności przywołać należy pkt. 4.4.1.3 i 4.4.1.4 SIWZ oraz art. 25a ust. 3 ustawy Pzp (obowiązek złożenia JEDZ przez ten podmiot),
- 2) możliwe jest zobowiązanie się podwykonawcy (nie „dalszego podwykonawcy”) do udostępnienia Wykonawcy zasobów, które nabył on od podmiotu określanego mianem „dalszego podwykonawcy” (o ile są to zasoby które podlegają obrotowi prawnemu) – jednakże w takim wypadku zasoby te udostępniać będzie podwykonawca, zatem to jego dotyczą obowiązki wskazane w pkt. 1).

Natomiast podwykonawca nie może skutecznie zobowiązać się do udostępnienia Wykonawcy zasobów innego podmiotu tj. „dalszego podwykonawcy”. Podobnie zobowiązanie „dalszego podwykonawcy” do udostępnienia zasobów na rzecz podwykonawcy nie jest wystarczające w świetle art. 22a ust. 2 ustawy Pzp.

Pytanie nr 3

Czy Zamawiający dopuści do udziału w postępowaniu Wykonawcę, który, wykazując posiadanie wymaganych zasobów, wskaże na możliwość korzystania w toku realizacji zamówienia m.in. z personelu udostępnionego przez dalszego podwykonawcę, o którym mowa w pytaniu nr 2.

Odpowiedź:

Patrz odpowiedź na pytanie nr 2.

Modyfikacje SIWZ

Zamawiający informuje, że zgodnie z art. 38 ust. 4 ustawy Pzp, dokonał modyfikacji postanowień Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w następującym zakresie:

Modyfikacja nr 1.

Załącznik nr 2 do SIWZ - Wzór umowy, § 1 Definicje, dodania definicji „Rozwiązanie”:

BYŁO:

„Gotowe instrukcje opisujące sposób przywrócenia prawidłowego działania Oprogramowania i jego funkcjonalności do technicznej sprawności i stanu sprzed wystąpienia Incydentu

W przypadku gdy przyczyna Incydentu nie wynika z samego Oprogramowania, w tym nie wynika z defektu kodu Oprogramowania, instrukcje, o ile to możliwe, będą zawierały rekomendacje zmian

parametrów Oprogramowania, rekomendacji modyfikacji procesu przetwarzania danych, rekomendacji modyfikacji sprzętowo-programowej, rekomendacji modyfikacji infrastruktury wykorzystywanej przez Oprogramowanie, lub innych rekomendacji, prowadzące do zmiany poziomu Incydentu na niższy bądź do zamknięcia Zgłoszenia.

W przypadku gdy przyczyną wystąpienia Incydentu jest znany defekt kodu Oprogramowania, instrukcje muszą zawierać kompletne rekomendacje dotyczące wgrania wymaganej poprawki, pakietu poprawek lub innych aktualizacji Oprogramowania wraz z dostarczeniem Zamawiającemu wymaganej poprawki.

W przypadku gdy przyczyną wystąpienia Incydentu jest nieznan defekt kodu Oprogramowania, do naprawy którego niezbędne jest opracowywanie nowych poprawek, instrukcje muszą zawierać:

- 1) szczegółowy plan działań zmierzających do dostarczenia nowej poprawki do Zamawiającego w przypadku wersji Oprogramowania będącej na standardowym wsparciu Producenta;*
- 2) szczegółowy opis sytuacji ujawniania się defektu kodu Oprogramowania wraz z rekomendacjami jego unikania.”*

JEST:

„Gotowe instrukcje opisujące sposób przywrócenia prawidłowego działania Oprogramowania i jego funkcjonalności do technicznej sprawności i stanu sprzed wystąpienia Incydentu.

*W przypadku gdy przyczyna Incydentu nie wynika z samego Oprogramowania, w tym nie wynika z defektu kodu Oprogramowania, instrukcje, o ile to możliwe, będą zawierały rekomendacje zmian parametrów Oprogramowania, rekomendacj**e** modyfikacji procesu przetwarzania danych, rekomendacj**e** modyfikacji sprzętowo-programowej, rekomendacj**e** modyfikacji infrastruktury wykorzystywanej przez Oprogramowanie, lub inn**e** rekomendacj**e**, prowadzące do zmiany poziomu Incydentu na niższy bądź do zamknięcia Zgłoszenia.*

W przypadku gdy przyczyną wystąpienia Incydentu jest znany defekt kodu Oprogramowania, instrukcje muszą zawierać kompletne rekomendacje dotyczące wgrania wymaganej poprawki, pakietu poprawek lub innych aktualizacji Oprogramowania wraz z dostarczeniem Zamawiającemu wymaganej poprawki.

W przypadku gdy przyczyną wystąpienia Incydentu jest nieznan defekt kodu Oprogramowania, do naprawy którego niezbędne jest opracowywanie nowych poprawek, instrukcje muszą zawierać:

- 1) szczegółowy plan działań zmierzających do dostarczenia nowej poprawki do Zamawiającego w przypadku wersji Oprogramowania będącej na standardowym wsparciu Producenta;*
- 2) szczegółowy opis sytuacji ujawniania się defektu kodu Oprogramowania wraz z rekomendacjami jego unikania.”*

Modyfikacja nr 2.

Załącznik nr 2 do SIWZ - Wzór umowy, § 9 Zmiana Umowy, ust. 6 oraz dodanie ust. 7 w brzmieniu:

BYŁO:

6. Wszelkie zmiany i uzupełnienia dotyczące Umowy wymagają formy pisemnego aneksu pod rygorem nieważności, z wyjątkiem danych adresowych i kontaktowych przedstawicieli Stron

wskazanych do realizacji Umowy w § 13 ust. 2, zmian listy personelu Wykonawcy wskazanych w § 14 ust. 1 oraz zmian podwykonawców wynikających z § 15 ust. 3.

JEST:

6. *Niezależnie od powyższego przewiduje się następujące zmiany postanowień Umowy w zakresie wynagrodzenia Wykonawcy, w zakresie:*
 - 1) *zmiany wysokości wynagrodzenia Wykonawcy za jedną roboczogodzinę świadczenia Usług Konsultacyjnych w przypadku, gdy poziom średniorocznego wskaźnika cen towarów i usług konsumpcyjnych ogółem, który ogłaszany jest przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego w formie komunikatu na podstawie art. 94 ust. 1 pkt 1 lit. a ustawy z dnia 17 grudnia 1998 r. o emeryturach i rentach z Funduszu Ubezpieczeń Społecznych (Dz.U. z 2020 r. poz. 53), przekroczy 101,5 (wzrost cen o więcej niż 1,5%). Wówczas Wykonawca może zwrócić się z wnioskiem o zmianę Umowy w zakresie wynagrodzenia z tytułu realizacji Usług Konsultacyjnych począwszy od kolejnego kwartału, następującego po kwartale, w którym przypadał dzień ogłoszenia komunikatu przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego, pod warunkiem, że wykaże wzrost kosztów wykonania Umowy w zakresie Usług Konsultacyjnych. Zmiana procentowa wartości wynagrodzenia nie może być wyższa niż wartość wskaźnika, który jest podstawą zmiany, ani nie może być wyższa niż wykazany procentowy przyrost kosztów wykonania Umowy, a za cały okres obowiązywania Umowy nie może być wyższa niż o 25% wartości początkowej całkowitego wynagrodzenia z tytułu realizacji Usług Konsultacyjnych określonego w § 6 ust. 3 Umowy. Pierwsza zmiana wynagrodzenia Wykonawcy w związku z wyżej opisaną przesłanką może nastąpić ze skutkiem najwcześniej w kwartale, którego początek przypada po upływie 12 miesięcy od dnia zawarcia Umowy.*
 - 2) *zmiany wysokości wynagrodzenia Wykonawcy za jedną roboczogodzinę świadczenia Usług Konsultacyjnych w przypadku gdy poziom średniorocznego wskaźnika cen towarów i usług konsumpcyjnych ogółem, który ogłaszany jest przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego w formie komunikatu na podstawie art. 94 ust. 1 pkt 1 lit. a ustawy z dnia 17 grudnia 1998 r. o emeryturach i rentach z Funduszu Ubezpieczeń Społecznych (Dz.U. z 2020 r. poz. 53), spadnie poniżej 98,5 (spadek cen o więcej niż 1,5%). Wówczas Zamawiający może zwrócić się z wnioskiem o zmianę Umowy w zakresie wynagrodzenia z tytułu realizacji Usług Konsultacyjnych, z zachowaniem terminów określonych wyżej w pkt 1).*
 - 3) *zmiany wysokości kwartalnego wynagrodzenia Wykonawcy z tytułu realizacji Usług Serwisowych w przypadku, gdy średnioważony półroczny kurs euro, opublikowany przez Narodowy Bank Polski (Tabela A) (zwany dalej: „półroczny kurs euro”) będzie wyższy lub niższy o więcej niż 3% od wartości średniego kursu waluty euro ogłoszonego przez Narodowy Bank Polski (Tabela A) dla pierwszego dnia obowiązywania Umowy, a w przypadku następnych powołań się przez którąkolwiek ze Stron na tę przesłankę, gdy półroczny kurs euro, będzie wyższy lub niższy o więcej niż 3% od wartości półrocznego kursu euro, który stanowił podstawę do poprzedniej zmiany wynagrodzenia Wykonawcy z tytułu realizacji Usług Serwisowych. Wówczas Wykonawca lub Zamawiający może zwrócić się z wnioskiem o zmianę Umowy w zakresie wynagrodzenia Wykonawcy z tytułu realizacji Usług Serwisowych począwszy od*

kwartału, następującego po półroczu, w którym półroczny kurs euro osiągnął poziom spełniający przesłankę wskazaną zdaniu poprzedzającym. Zwiększenie wynagrodzenia na wniosek Wykonawcy może nastąpić pod warunkiem, że Wykonawca wykaże wzrost kosztów wykonania Umowy w zakresie Usług Serwisowych. Procentowe zwiększenie wysokości wynagrodzenia nie może być wyższe niż wartość procentowa zmiany kursu euro, która jest podstawą zmiany, ani nie może być wyższe niż wykazany procentowy przyrost kosztów wykonania Umowy, a za cały okres obowiązywania Umowy nie może być wyższe niż o 25% wartości początkowej całkowitego wynagrodzenia z tytułu realizacji Usług Serwisowych określonego w § 6 ust. 2 Umowy. Procentowe obniżenie wysokości wynagrodzenia nie może być większe niż wartość procentowa zmiany kursu euro, która jest podstawą zmiany. Pierwsza zmiana wynagrodzenia Wykonawcy w związku z wyżej opisaną przesłanką może nastąpić ze skutkiem najwcześniej w kwartale, którego początek przypada po upływie 12 miesięcy od dnia zawarcia Umowy. Pierwszą wartością półrocznego kursu euro, która może być podstawą do wystąpienia przez którąkolwiek ze Stron z wnioskiem o zmianę wynagrodzenia Wykonawcy z tytułu realizacji Usług Serwisowych, jest ostatnia opublikowana wartość półrocznego kursu euro przed dniem lub w dniu, w którym upłynęło 12 miesięcy od dnia zawarcia Umowy.

7. Wszelkie zmiany i uzupełnienia dotyczące Umowy wymagają formy pisemnego aneksu pod rygorem nieważności, z wyjątkiem danych adresowych i kontaktowych przedstawicieli Stron wskazanych do realizacji Umowy w § 13 ust. 2, zmian listy personelu Wykonawcy wskazanych w § 14 ust. 1 oraz zmian podwykonawców wynikających z § 15 ust. 3.

Modyfikacja nr 3.

Załącznik nr 2 do SIWZ - Wzór umowy, § 10, Zmiana Umowy poprzez dodanie po ust. 8., ust. od 9. do 12.:

”

9. Strony zawierając Umowę mają świadomość, że w dniu 13 marca 2020 r. ogłoszono w Rzeczypospolitej Polskiej stan zagrożenia epidemicznego, a w dniu 20 marca 2020 r. stan epidemii, oraz w związku z tym wprowadzone zostały szczególne regulacje prawne, spośród których można wymienić:
 - 1) ustawę z dnia 2 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych (Dz. U. poz. 374 dalej: „Ustawa”), w brzmieniu znowelizowanym ustawą z 31.03.2020r. o zmianie ustawy o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych oraz niektórych innych ustaw (Dz.U poz. 568),
 - 2) rozporządzenie Ministra Zdrowia z dnia 20 marca 2020 r. w sprawie ogłoszenia na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej stanu epidemii (Dz. U. poz. 491), zmienione rozporządzeniem z 24 marca 2020 r. (Dz. U poz. 522), rozporządzeniem z 25 marca 2020 r. (Dz. U. poz. 531), rozporządzeniem z 31 marca 2020 r. (Dz. U. poz. 565).
10. Wykonawca oświadcza, że składając ofertę, a następnie zawierając Umowę, uwzględnił stan epidemii, a także regulacje prawne i ograniczenia z niego wynikające.

11. Powyższe oświadczenia nie wyłączają możliwości powołania się na wystąpienie epidemii COVID-19 jako zdarzenia Siły wyższej, w sytuacji, gdy:
- 1) rozwój epidemii dotknie którejkolwiek ze Stron w stopniu zwiększonym aniżeli w chwili złożenia oferty, lub
 - 2) wprowadzenia nowych regulacji prawnych związanych ze stanem epidemii
- jeżeli zmienione okoliczności lub regulacje prawne mają wpływ na realizację Umowy.
12. Ciężar wykazania zaistnienia okoliczności, o których mowa w ust. 11, oraz ich wpływu na realizację Umowy obciąża Stronę, która się na nie powołuje."

Modyfikacja nr 4.

Załącznik nr 2 do SIWZ - Wzór umowy, § 15 ust. 4 otrzymuje brzmienie:

BYŁO:

„4. Wykonawca zapewni, że podwykonawcy nie będą korzystać z dalszego podwykonawstwa.”

JEST:

„4. Do podmiotu udostępniającego zasoby nie będącego podwykonawcą postanowienia ust. 3 niniejszego paragrafu stosuje się odpowiednio.”

Modyfikacja nr 5.

Załącznik nr 1 do SIWZ – Formularz oferty, pkt 3.3. otrzymuje brzmienie:

BYŁO:

„3.3. Oświadczamy, że zawarty w SIWZ wzór umowy został przez nas zaakceptowany i zobowiązujemy się w przypadku wyboru naszej oferty do zawarcia umowy na warunkach określonych we wzorze umowy w miejscu i terminie wyznaczonym przez Zamawiającego.”

JEST:

„3.3. Oświadczamy, że:

3.3.1. składając ofertę uwzględniliśmy ogłoszony w Rzeczypospolitej w dniu 13 marca 2020 r. stan zagrożenia epidemicznego , a w dniu 20 marca 2020 r. stan epidemii, oraz w związku z tym wprowadzone szczególne regulacje prawne;

3.3.2. zawarty w SIWZ wzór umowy został przez nas zaakceptowany i zobowiązujemy się w przypadku wyboru naszej oferty do zawarcia umowy na warunkach określonych we wzorze umowy w miejscu i terminie wyznaczonym przez Zamawiającego.”.

Informacja o zmianie terminu składania ofert

Zamawiający informuje, że dokonuje przedłużenia terminu składania ofert i wnoszenia wadium **do dnia 11.05.2020 r. do godz. 10:00.**

Miejsce składania ofert nie ulega zmianie.

Otwarcie ofert nastąpi w dniu upływu terminu składania ofert w siedzibie Zamawiającego w Warszawie, ul. Szamocka 3, 5, skrzydło C, piętro I, Departament Zamówień Publicznych, pok. 135, o godzinie **12:00.**

Z poważaniem

Pełnomocnik Kierownika Zamawiającego