

Bydgoszcz, dnia 28.11.2019 r.

Zamawiający:

**Uniwersytet Technologiczno-Przyrodniczy  
im. Jana i Jędrzeja Śniadeckich  
Al. prof. S. Kaliskiego 7  
85-796 Bydgoszcz  
tel. 52 374 92 56**

**Dotyczy:** *postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn.: Dostawa oprogramowania w ramach projektu "System cross-belt do zautomatyzowanego sortowania ładunków jednostkowych metodą dwuetapową" AZPP.243.85.2019.*

Zmawiający pragnie wyjaśnić jaka jest istota instytucji regulowanej art. 38 ustawy Prawo zamówień publicznych i przedstawić pogląd, że „*przepis pozwala na wyjaśnianie jedynie wątpliwości związanych z treścią siwz; nie powinno więc na jego podstawie domagać się wprowadzenia zmian do specyfikacji, polemizować z treścią jej zapisów na innej drodze niż odwołanie czy też zadawać zamawiającemu pytania związane wprawdzie z postępowaniem, ale niebędące treścią siwz*” (J. Pieróg, Prawo zamówień publicznych. Komentarz. Wyd. 14, Warszawa 2017). Podobne stanowisko w swoich orzeczeniach prezentuje Krajowa Izba Odwoławcza (por. KIO 1794/13, KIO 1099/14).

W kontekście powyższego należy wskazać, że **art. 38 ustawy Prawo zamówień publicznych nie jest instrumentem w ramach którego wykonawca może proponować zamawiającemu wprowadzenie lub wykreślenie z treści SIWZ określonych treści, a jedynie domagać się wyjaśnienia znaczenia tych treści, które w ocenie wykonawcy rozumieć można na dwa bądź więcej sposobów.** Z kolei analiza treści przesłanych przez wykonawców prowadzi do wniosku, że w przeważającej mierze stanowią one wyraz oczekiwań wykonawców co do ostatecznej treści SIWZ bądź pytania nie dotyczące treści konkretnych postanowień SIWZ, lecz tego czy Zamawiający zgodni się na modyfikację różnych wymienionych przez wykonawcę okoliczności.

Mając na względzie przedstawione na wstępie okoliczności oczywistym jest, że **w ramach wykonania obowiązku wynikającego z art. 38 ustawy Pzp Zamawiający może odnieść się do tej części z przesłanych przez wykonawcę treści, które istotnie tyczą się wyjaśnienia treści postanowień SIWZ, nie musi natomiast odnosić się do innych kwestii, nie mieszczących się w ramach tej instytucji** (a tyczących się propozycji wprowadzenia do treści SIWZ konkretnych zmian bądź potwierdzana istnienia albo braku świadomości Zamawiającego na jakiś temat).

W związku z powyższym Zamawiający na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych udziela wyjaśnień o następującej treści:

*„W nawiązaniu do postępowania nr AZPP.243.85.2019 zwracam się z prośbą o zmianę zapisów we wzorze umowy zgodnie z zapisami poniżej:*

## **§ 2 Termin i warunki dostawy**

- 1) Strony ustalają następujące szczegółowe warunki dostawy przekazania licencji:
- dostarczenie przez Wykonawcę oprogramowania na własny koszt i ryzyko na adres:  
Uniwersytet Technologiczno-Przyrodniczy w Bydgoszczy  
Wydział Inżynierii Mechanicznej  
Zakład Mechaniki Stosowanej  
Al. prof. S. Kaliskiego 7  
85-796 Bydgoszcz
  - instalacja na sprzęcie Zamawiającego i instruktaż stanowiskowy dla pracowników, przekazanie oprogramowania na podstawie protokołu dostawy. Protokół dostawy sporządzi Wykonawca i przedstawi go do podpisu Zamawiającemu po wykonanej dostawie

### **Proszę o zmianę zapisów na:**

- 1) Strony ustalają następujące szczegółowe warunki dostawy przekazania licencji:
- dostarczenie przez Wykonawcę klucza licencyjnego za pośrednictwem poczty elektronicznej na wskazany przez Zamawiającego adres e-mail
  - instrukcja instalacji, przekazanie oprogramowania na podstawie protokołu dostawy. Protokół dostawy sporządzi Wykonawca i przedstawi go do podpisu Zamawiającemu po wykonanej dostawie.”

### **Odpowiedź:**

Przesłane pytanie nie stanowi wniosku o wyjaśnienie treści SIWZ w rozumieniu art. 38 ustawy Prawo zamówień publicznych, lecz próbę wprowadzenia przez wykonawcę do treści SIWZ oczekiwanych przez niego treści bądź modyfikacji SIWZ do oczekiwanego przez wykonawcę stanu. Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

### **„§ 5 Licencja na oprogramowanie - warunki**

1. Wykonawca w ramach niniejszej umowy udziela Zamawiającemu nieograniczonej terytorialnie licencji niewyłącznej do zastosowań [...]

### **Proszę o zmianę zapisów na:**

1. Wykonawca w ramach niniejszej umowy udziela Zamawiającemu ograniczonej terytorialnie licencji niewyłącznej do zastosowań [...]

Proszę o dodanie punktu:

Warunki gwarancji użytkowania oprogramowania określa umowa producenta oprogramowania.”

### **Odpowiedź:**

Przesłane pytanie nie stanowi wniosku o wyjaśnienie treści SIWZ w rozumieniu art. 38 ustawy Prawo zamówień publicznych, lecz próbę wprowadzenia przez wykonawcę do treści SIWZ oczekiwanych przez niego treści bądź modyfikacji SIWZ do oczekiwanego przez wykonawcę stanu. Jednakże Zamawiający po ponownej analizie ogólnie dostępnych ofert producentów oprogramowania dopuści licencje ograniczone terytorialnie i zmodyfikuje SIWZ.

### **„§ 8 Prawa Własności Intelektualnej**

*5. Wykonawca oświadcza i gwarantuje, że jeżeli w ramach opłat należnych producentowi oprogramowania mieści się opłata za jakiegokolwiek świadczenia, w szczególności dostarczanie aktualizacji lub poprawek lub inne usługi serwisowe, nieprzedłużenie korzystania z tych świadczeń przez Zamawiającego nie może powodować ustania licencji na korzystanie z oprogramowania lub uprawniać do wypowiedzenia umowy licencyjnej.*

**Komentarz:** Powyższe zapisy nie odnoszą się do dzierżawy rocznej licencji, w związku z powyższym proszę o usunięcie zapisów.”

#### **Odpowiedź:**

Przesłane pytanie nie stanowi wniosku o wyjaśnienie treści SIWZ w rozumieniu art. 38 ustawy Prawo zamówień publicznych, lecz próbę wprowadzenia przez wykonawcę do treści SIWZ oczekiwanych przez niego treści bądź modyfikacji SIWZ do oczekiwanego przez wykonawcę stanu. Jednakże Zamawiający po ponownej analizie ogólnie dostępnych ofert producentów oprogramowania dopuści licencje ograniczone terytorialnie i zmodyfikuje SIWZ. Jednakże Zamawiający po ponownej analizie zapisów wzoru umowy zmodyfikuje SIWZ.

W załączeniu zmodyfikowana treść załącznika nr 4 – wzór umowy.

**Zamawiający**

(-)