



## NAJWYŻSZA IZBA KONTROLI

BGO–BGZ.261.001.2022.AS

Warszawa, dnia 6 kwietnia 2022 r.

### do Wykonawców

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn. „**Zakup i wdrożenie platformy pełnotekstowego silnika wyszukiującego – w ramach budowy Zintegrowanej Platformy wsparcia procesów kontrolnych**”.

- I. Działając na podstawie art. 135 ust. 2 i ust. 6 oraz art. 137 ust. 1 i 2 w związku z art. 135 ust. 1 ustawy z 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2021 r. poz. 1129, ze zm.), Zamawiający udziela następujących wyjaśnień dotyczących treści Specyfikacji Warunków Zamówienia, zwanej dalej SWZ, oraz wprowadza zmianę w jej treści.

#### **Pytanie 17:**

Par. 2 ust. 2 i par 3 ust 2. projektu umowy. Prosimy o jasne wskazanie terminu rozpoczęcia Wsparcia Technicznego Producenta. W par. 2 ust. 2 Zmawiający wymaga zapewnienia Wsparcia Technicznego Producenta przez okres 36 miesięcy od dnia podpisania Protokołu Odbioru dokumentów o których mowa w § 3 ust. 2 Umowy. W umowie nie zostało sprecyzowane w którym momencie realizacji Etapu I Wykonawca powinien dostarczyć licencje? Czy Wykonawca może dostarczyć licencje np. pierwszego dnia po podpisaniu umowy? Z kolei w pkt. 7.4 SWZ znajduje się informacja, że Wsparcie Techniczne Producenta ma obowiązywać od dnia podpisania protokołu odbioru Wdrożenia (Etap I) przez okres minimum 36 miesięcy, co wskazuje na konieczność dostarczenia licencji na koniec Etapu I. Do wykonania prac wymaganych w Etapie I niezbędne jest wykorzystanie oprogramowania gotowego prawie od początku jego realizacji. Określenie terminu dostarczenia licencji jest niezbędne do oszacowania wartości wsparcia technicznego oraz terminu świadczenia asysty technicznej.

#### **Odpowiedź i zmiana treści SWZ:**

Zgodnie z § 2 ust. 2 Umowy, Wykonawca zobowiązuje się do zapewnienia Wsparcia Technicznego Producenta przez okres 36 miesięcy od dnia podpisania Protokołu Odbioru dokumentów, o których mowa w § 3 ust. 2 Umowy. Natomiast dostarczenie licencji oraz dokumentów wskazanych w § 3 ust. 2 Umowy może nastąpić po zrealizowaniu prac opisanych w pkt 7.1.1-7.1.4 OPZ, co zostanie potwierdzone Protokołem Odbioru dokumentów, o którym mowa w § 3 ust. 2, którego wzór stanowi załącznik nr 2 do Umowy. Jednocześnie Zamawiający informuje, że subskrypcja na wdrożony System oraz Asysta Techniczna Wykonawcy ma obowiązywać przez okres 36 miesięcy od dnia podpisania Protokołu Odbioru Wdrożenia (Etap I), którego wzór stanowi załącznik nr 3 do Umowy.

Jednocześnie Zamawiający dokonuje modyfikacji treści OPZ (Załącznik nr 1 do SWZ), w następujący sposób:

#### **Pkt 7.4. OPZ obecna treść:**

7.4. Wsparcie Techniczne Producenta ma obowiązywać od dnia podpisania protokołu odbioru Wdrożenia (Etap I) przez okres minimum 36 miesięcy.

#### **otrzymuje brzmienie:**

7.4. Wsparcie Techniczne Producenta ma obowiązywać od dnia podpisania Protokołu Odbioru dokumentów, o których mowa w § 3 ust. 2 Umowy i trwać przez okres 36 miesięcy.

#### **Pkt 7.5. OPZ obecna treść:**

7.5. Świadczenie Asysty Technicznej Wykonawcy w ramach puli 300 roboczogodzin do wykorzystania od dnia podpisania protokołu odbioru Wdrożenia (Etap I), o którym mowa w pkt 7.1, do momentu zakończenia Wsparcia Technicznego Producenta określonego w pkt 7.4.

#### **otrzymuje brzmienie:**

7.5. Świadczenie Asysty Technicznej Wykonawcy w ramach puli 300 roboczogodzin do wykorzystania od dnia podpisania Protokołu Odbioru Wdrożenia (Etap I), o którym mowa w pkt 7.1, przez okres 36 miesięcy od momentu dokonania Wdrożenia (Etap I).

#### **Pytanie 18:**

Par 3 ust 2. projektu umowy. W jakim terminie Zamawiający podpisze protokół odbioru potwierdzający dostarczenie licencji? Czy uczyni to niezwłocznie po otrzymaniu licencji, czy zastrzega sobie jakiś czas np. na weryfikację dostawy i dokumentów?

#### **Odpowiedź:**

Dostarczenie licencji oraz dokumentów, o których mowa w § 3 ust. 2 Umowy, zostanie niezwłocznie potwierdzone przez Zamawiającego, po uprzednim dokonaniu weryfikacji dostawy i dokumentów zgodnie z treścią Protokołu Odbioru, którego wzór stanowi załącznik nr 2 do Umowy.

#### **Pytanie 19:**

Pkt. 4.2 SWZ. Prosimy o podanie liczby użytkowników, którzy będą korzystali z oprogramowania do zadań innych niż wyłącznie wyszukiwanie, przeglądanie lub interakcja z wynikami projektu. Chodzi o użytkowników zaawansowanych, którzy będą zajmowali się implementacją mechanizmów uczenia maszynowego, przetwarzaniem języka naturalnego, przetwarzaniem danych, budową raportów. Informacja o liczbie użytkowników zaawansowanych jest niezbędna do wyceny licencji.

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający przewiduje 4 użytkowników zaawansowanych.

#### **Pytanie 20:**

Par. 1 ust. 1 – prosimy o potwierdzenie, że mówiąc o „3-letniej subskrypcji na wdrożony System”, Zamawiający ma na myśli 3-letnią licencję na oprogramowanie gotowe, tak jak zostało to ujęte w par. 9 ust. 5. Prosimy jednocześnie o wskazanie różnic (jeśli takowe występują) w zakresie rozumienia stosowanych przez Zamawiającego pojęć: „System” i „oprogramowanie gotowe”.

#### **Odpowiedź:**

Odp. na pyt. 1 – Zamawiający potwierdza.

Odp. na pyt. 2 – System składać się będzie z oprogramowania gotowego i ewentualnie stworzonego na potrzeby realizacji Umowy oprogramowania dedykowanego.

#### **Pytanie 21:**

Par. 6 ust. 2 - prosimy o zastąpienie terminu „najwyższa staranność” pojęciem „należyta staranność”. Brak jest w praktyce możliwość dochowania staranności „najwyższej”, gdyż wymagałoby to każdorazowego ustalania przez Wykonawcą podmiotu, który na rynku prezentuje staranność maksymalną (co już samo w sobie jest niemożliwe do zrealizowania, a nadto podlega zmianom w czasie) i dodatkowo wykazanie, że staranność Wykonawcy jest wyższa niż tego podmiotu.

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę. Pojęcie „należyta staranność” jest pojęciem nieostrym, podlegającym interpretacji w danym wypadku. Natomiast pojęcie „najwyższa staranność” stanowi podniesienie

miernika należytej staranności, jako staranności profesjonalnej, związanej z wykonywaniem działalności zawodowej. Zatem należy przez to rozumieć wyjątkową, ponadprzeciętną staranność jaka jest możliwa do zastosowania przez profesjonalistę w warunkach obiektywnych, w tym wyjątkową dbałość o prawidłowe wykonanie zadania i doskonałą znajomość obowiązków umownych Wykonawcy.

**Pytanie 22:**

Par. 6 ust. 5 – prosimy o potwierdzenie, że postanowieniem tym nie są objęte zawinione zachowania Zamawiającego lub stron trzecich, tj. np. brak należytej współpracy ze strony Zamawiającego (np. brak terminowej odpowiedzi na jakieś pytanie), nie będzie skutkowało konsekwencjami opisanymi w komentowanym punkcie.

**Odpowiedź:**

Tak, Zamawiający potwierdza.

**Pytanie 23:**

Formularz ofertowy i par. 8 ust. 1 pkt 2. W przypadku oferowanego oprogramowania w cenie rocznej subskrypcji jest również zawarta usługa wsparcia technicznego producenta oprogramowania gotowego. Producent oprogramowania nie jest w stanie podać oddzielnie ceny za subskrypcję i oddzielnie za wsparcie techniczne. Czy w tym przypadku w formularzu ofertowym należy podać jedynie cenę za subskrypcję oprogramowania?

**Odpowiedź:**

Tak, w formularzu ofertowym należy podać jedynie cenę za subskrypcję oprogramowania, jednocześnie należy wskazać, że usługa wsparcia technicznego producenta została wliczona w cenę subskrypcji.

**Pytanie 24:**

Par. 8 ust. 15 – prosimy o rezygnację z minimalnego wskaźnika inflacji (2%) i przyznanie prawa do waloryzacji wynagrodzenia o każdą wartość wskaźnika inflacji, także poniżej 2%.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

**Pytanie 25:**

Par. 8 ust. 16 – prosimy o rezygnację z tego punktu; wpływ wzrostu wartości wskaźnika inflacji na wykonanie Umowy jest znany z góry i wynika ze spadku siły nabywczej pieniądza a więc realnego zmniejszenia wynagrodzenia Wykonawcy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

**Pytanie 26:**

Par. 8 ust. 18 – prosimy o rezygnację z tego punktu. Ograniczanie maksymalnej wartości waloryzacji wynagrodzenia byłoby niesłuszne i może doprowadzić do realnego pokrzywdzenia Wykonawcy, w sytuacji wystąpienia inflacji o znaczących rozmiarach.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

**Pytanie 27:**

Par. 9 ust. 1 – prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający oczekuje licencji „nieograniczonych terytorialnie”. Zgodnie z wiedzą Wykonawcy, Zamawiający prowadzi działalność wyłącznie na terytorium RP i ze względu na status Zamawiającego jako organu administracji RP, działalność ta również w przyszłości będzie ograniczona tylko do

terytorium RP. Z drugiej strony, Wykonawca, musi uwzględnić w kalkulacji oferty, wymóg globalnej licencji oczekiwanej dla Zamawiającego. Może więc okazać się, że oferta taka będzie mniej atrakcyjna finansowo dla Zamawiającego, w sytuacji braku uzasadnionej potrzeby co do zakresu oferowanej licencji.

**Odpowiedź:**

Tak, Zamawiający oczekuje licencji „nieograniczonych terytorialnie”.

**Pytanie 28:**

Par. 9 ust. 6 – prosimy o skrócenie okresu wypowiedzenia licencji, w przypadku poważnego naruszenia, do 30 dni. Wykonawca poszkodowany „poważnym naruszeniem” utracił zaufanie do licencjobiorcy a nadto eksponowany jest na dalsze szkody w przypadku przymusu utrzymywania licencji. Sytuacja taka może prowadzić do daleko idącego pokrzywdzenia Wykonawcy i istotnie zaburza stan równowagi kontraktowej stron. Nie może też jej usprawiedliwiać potrzeba zachowania licencji przez licencjobiorcę, gdyż po pierwsze „poważne naruszenie” wymaga najczęściej natężenia złej woli, po drugie, chodzi o naruszenie, które nie zostało następnie naprawione – brak zatem uzasadnienia dla uprzywilejowania licencjobiorcy w tej sytuacji.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na skrócenie okresu wypowiedzenia licencji, w przypadku poważnego naruszenia, do 30 dni. Zamawiający jednocześnie informuje, że w dniu 30 marca 2022 r. udostępnił na stronie prowadzonego postępowania zmianę dotyczącą postanowień § 9 ust. 6 Wzoru umowy (Załącznik nr 3 do SWZ).

**Pytanie 29:**

Par. 9 ust. 17 – prosimy o wyjaśnienie tego punktu, w zakresie zapewnienia „nieograniczonego w czasie korzystania z Systemu”, w kontekście 3-letniej licencji na oprogramowanie gotowe, wskazanej w innych częściach Umowy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający w dniu 30 marca 2022 r. udostępnił na stronie prowadzonego postępowania zmianę dotyczącą postanowień § 9 ust. 17 Wzoru umowy (Załącznik nr 3 do SWZ).

**Pytanie 30:**

Par. 10 ust. 2 - prosimy o potwierdzenie, że do czasów naprawy Błędów Systemu, nie będzie wliczany czas ewentualnych napraw oprogramowania gotowego przez producenta. Oprogramowanie takie objęte jest wsparciem realizowanym na standardowych zasadach producenta tego oprogramowania. Zgodnie z wiedzą Wykonawcy żaden producent wysokiej klasy oprogramowania gotowego nie zapewnia usuwania jego usterek w z góry określonym reżimie czasowym. Zapewnienie z góry określonych czasów usuwania usterek oprogramowania gotowego nie jest możliwe, z uwagi na złożoność oraz zaawansowanie technologiczne tego typu produktów a także fakt, że zwykle czynności takich dokonuje się w zagranicznych centrach R&D producentów.

**Odpowiedź:**

Nie, Zamawiający nie potwierdza.

**Pytanie 31:**

Pkt. 15.6 – prosimy o wyjaśnienia wymagania dotyczącego czasu realizacji zgłoszenia, który liczony jest od dnia otwarcia zgłoszenia do końca drugiego dnia roboczego. Czy każde zlecenie w ramach Asysty Technicznej Wykonawcy musi być wykonane do końca następnego dnia roboczego od momentu zgłoszenia? W przypadku niektórych usług, takich jak np. aktualizacja oprogramowania, czas realizacji może być dłuższy.

**Odpowiedź:**

Tak, każde zgłoszenie Błędu działania Systemu, o którym mowa w pkt 15.1 OPZ, w ramach Asysty Technicznej Wykonawcy musi być skutecznie naprawione do końca następnego dnia roboczego od momentu zgłoszenia.

**Pytanie 32:**

Par. 10 ust. 2 – prosimy o obniżenie kary umownej do poziomu 0,2%.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na obniżenie kary umownej do poziomu 0,2%. Zamawiający jednocześnie informuje, że w dniu 30 marca 2022 r. udostępnił na stronie prowadzonego postępowania zmianę wysokości kary umownej określonej w § 10 ust. 2 Wzoru umowy (Załącznik nr 3 do SWZ).

**Pytanie 33:**

Par. 10 ust. 4 – prosimy o wskazanie jakie sytuacji kwalifikują się jako „niezapewnienie wsparcia”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że „niezapewnienie wsparcia”, rozumiane jest w szczególności jako:

- 1) niewykupienie u Producenta na wskazany 36 miesięczny okres Wsparcia Technicznego,
- 2) Wsparcie Techniczne Producenta jest zagwarantowane w okrojonym zakresie np. zapewniony jest tylko dostęp do bazy wiedzy.

**Pytanie 34:**

Par. 10 ust. 9 – prosimy o obniżenie limitu kar do 30% wartości wynagrodzenia.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na obniżenie limitu kar do 30% wartości wynagrodzenia. Zamawiający jednocześnie informuje, że w dniu 30 marca 2022 r. udostępnił na stronie prowadzonego postępowania zmianę dotyczącą wysokości limitu kar umownych określonej w § 10 ust. 9 Wzoru umowy (Załącznik nr 3 do SWZ).

**Pytanie 35:**

Par. 10 ust. 10 - prosimy także o dopisanie postanowień limitujących globalną odpowiedzialność Wykonawcy, np. do 100% wartości Umowy; prosimy także o wyłączenie odpowiedzialności za utracone korzyści. Wg wiedzy Wykonawcy, całkowity brak limitów odpowiedzialności może skutkować brakiem złożenia ofert przez uznane podmioty, zdolne do wykonania projektu, z uwagi na obowiązujące w tych podmiotach polityki zarządzania ryzykiem. Ponadto, należy mieć na uwadze, że wprowadzenie umownych ograniczeń odpowiedzialności Wykonawcy wpłynie korzystnie na oferowane przez Wykonawców wynagrodzenie z tytułu wykonania zamówienia i przyczyni się do zwiększenia konkurencyjności ofert. Przykładowo, szkody w postaci utraconych korzyści są niezwykle rzadko dochodzone w praktyce sądowej, jako bardzo trudne do określenia i udowodnienia, tym niemniej konieczność wzięcia ich pod uwagę przez Wykonawcę (podobnie jak ewentualnego braku górnej granicy odpowiedzialności) w kalkulacji kosztów wykonania zamówienia, prowadzi do podwyższenia ceny ofert. Korzyści wynikające z uzyskania przez Zamawiającego ofert opiewających na niższe wynagrodzenie są większe niż korzyści wynikające z teoretycznej możliwości dochodzenia odszkodowania w nieograniczonej wysokości, które w sektorze IT nie jest konieczne, ponieważ w praktyce ryzyko powstania znacznych szkód jest, z punktu widzenia Zamawiających, niewielkie.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowane zmiany.

**Pytanie 36:**

Par. 13 ust. 1 pkt 2 i 3 – prosimy o zastosowanie zasady wezwania do zaprzestania naruszeń i usunięcia ich skutków, analogicznie jak w par. 13 ust. 1 pkt 1 (ewentualnie rezygnację z kar w przypadku drobnych naruszeń). W obecnym kształcie Umowy, może się okazać, że nieznaczne nawet naruszenie spowoduje odstąpienie od Umowy i obciążenie dotkliwą karą. Byłaby to konsekwencja zupełnie nieproporcjonalna. Niewielkie naruszenia winny być „naprawialne”. Tym bardziej w kontekście oczekiwanego przez Zamawiającego uprawnienia, że przypadku poważnych naruszeń licencji, będzie miał on prawo do dalszego korzystania przez rok, i nie wiązać się z tym żadne kary umowne.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowane zmiany.

II. W celu umożliwienia Wykonawcom przygotowania ofert Zamawiający dokonuje zmiany pierwotnie wyznaczonego terminu składania ofert do dnia 7 kwietnia 2022 r., do godz. 10:00 na dzień **12 kwietnia 2022 r. do godz. 10:00.**

W związku z powyższym Zamawiający dokonuje następujących zmian treści SWZ:

1. Zmienia się postanowienie punktu XIX. SWZ pn. „SPOSÓB ORAZ TERMIN SKŁADANIA OFERT”, strona 15, ppkt 2:  
z:  
2. „Ofertę należy złożyć, w terminie do 07.04.2022 r., do godz. 10:00.”  
na:  
**2. „Ofertę należy złożyć, w terminie do 12.04.2022 r., do godz. 10:00.”**
2. Zmienia się postanowienie punktu XV. SWZ pn. „TERMIN ZWIĄZANIA OFERTA”, strona 11, ppkt 1:  
z:  
1. „Wykonawca będzie związany ofertą do dnia 05.07.2022 r. (90 dni licząc włącznie od dnia, w którym upływa termin składania ofert).”  
na:  
**1. „Wykonawca będzie związany ofertą do dnia 10.07.2022 r. (90 dni licząc włącznie od dnia, w którym upływa termin składania ofert).”**

III. Pozostałe zapisy SWZ nie ulegają zmianie.

IV. Zamawiający informuje również, że dokonał zmiany treści Ogłoszenia o zamówieniu w zakresie wskazanym w pkt. II niniejszej informacji.

**p.o. Dyrektora Biura Organizacyjnego  
Najwyższej Izby Kontroli**

**/-/ dr Jarosław Melnarowicz**