



Wykonawcy biorący udział w postępowaniu

Dotyczy: przetargu nieograniczonego nieobjętego U Pzp prowadzonego zgodnie z Regulaminem udzielania zamówień w Polskiej Grupie Górniczej S.A. nt.: „Rozbudowa systemu serwerów kasetowych HPE Synergy o trzecią jednostkę integrującą serwery (frame) i dwa serwery kasetowe” (nr postępowania 532500421/01).

Działając w oparciu o §32 ust 2 Regulaminu udzielania zamówień w Polskiej Grupie Górniczej S.A. Zamawiający udziela wyjaśnień na pytania Wykonawcy do treści Specyfikacji Warunków Zamówienia w przedmiotowym postępowaniu:

Pytanie 1

Przedmiotem umowy jest dostawa sprzętu i wdrożenie a także usługi serwisowego wsparcia Producenta świadczonych bezpośrednio przez producenta cyt. zapisy Opz pkt IV

„1. *Uruchomienie i integracja dostarczonych urządzeń musi być wykonana przez profesjonalny serwis Producenta (firmy HPE)*

3. *Gwarancja i wsparcie serwisowe dla nowych urządzeń świadczone przez Producenta (firmę HPE) na poziomie wyszczególnionym w tabelach nr 1 i 2, to znaczy na poziomie Tech Care Critical.*

8. *Zgłoszenie incydentu w reżimie Tech Care Critical, Zamawiający dokona systemie Producenta - Hewlett Packard Enterprise.”*

Zatem Wykonawca nie udziela gwarancji w rozumieniu art 571 i nast. Kodeksu cywilnego tylko świadczy usługi sprzedaż pakietów wsparcia serwisowego na podstawie wykupionych serwisów HPE na poziomie TechCareCritical. Zgodnie z Opz Zamawiający sam zgłasza bezpośrednio do producenta awarie zatem wykonawca sam nie świadczy usługi serwisowych w ramach pakietów serwisowych TechCareCritical . Wykonawca nie ma też praw do kodów źródłowych i nie ma żadnych praw do dokonywania zmian w oprogramowaniu producenta w tym usuwaniu wad tego oprogramowania może jedynie przekazać zgłoszenie o błędzie i oczekiwać na dostarczenie przez producenta poprawki łaty lub patcha albo obejścia zatem nie może ponosić odpowiedzialności za działania i zaniechania w tym zakresie. Dodatkowo warunki specjalistycznego serwisu TechCare Critical zapewniają najwyższy poziom reakcji usunięcia awarii zatem rękojnia jako ogólne uprawnienie jest zupełnie skonsumowane w zakresie rodzajów działań serwisowych.

Zatem postanowienia umowy w obecnym kształcie nie są adekwatne do formuły usług które Zamawiający chce zakupić i w tej sytuacji Wykonawca wnosi o stosowną i konieczną zmianę w zakresie umowy w szczególności Par 9, którego proponowane brzmienie poniżej zamieszczamy

§ 6. Usługi wsparcia serwisowego i postępowanie reklamacyjne

1. *Wykonawca zapewnia miesięcy świadczenia usług wsparcia serwisowego TechCareCritical przez Producenta HPE na przedmiot Umowy, liczonego od dnia podpisania Protokołu odbioru przez upoważnionych przedstawicieli Stron wskazanych w Umowy.*

2. *Wykonawca gwarantuje, że przedmiot Umowy:*

1) *jest zgodny z wszelkimi ustalonymi specyfikacjami, wymaganiami i należyście spełni wymagania określone przez Zamawiającego,*



- 2) jest przydatny do konkretnych celów zgodnie z jego przeznaczeniem,*
- 3) jest zgodny z obowiązującymi w Rzeczypospolitej Polskiej przepisami prawnymi, normami i wymaganiami organów państwowych.*
- 3. Przyjęcie lub odbiór przedmiotu Umowy w żadnym przypadku nie zwalnia Wykonawcy od odpowiedzialności za wady lub inne uchybienia w spełnieniu wymagań określonych przez Zamawiającego.*
- 4. Jeżeli Umowa i zakres wsparcia serwisowego TechCareCritical nie stanowią inaczej, odpowiedzialność z tytułu świadczenia usług serwisowych obejmuje zarówno wady powstałe z przyczyn, które w chwili przyjęcia lub odbioru tkwiły w przedmiocie Umowy, jak i wszelkie inne wady fizyczne, powstałe lub ujawnione przed upływem okresu świadczenia usług serwisowych.*
- 5. W przypadku rozbieżności stanowisk, co do uznania reklamacji, Zamawiający może zlecić wykonanie badań niezależnemu ekspertowi wskazanemu przez Zamawiającego. Wykonawca może brać udział w badaniach niezależnego eksperta.*
- 6. W przypadku uzyskania wyników badań potwierdzających wady przedmiotu Umowy koszty badań ponosi Wykonawca. Wysokość kosztów badań określi każdorazowo niezależny ekspert.*
- 7. Wymieniony w ramach świadczenia usług serwisowych przedmiot Umowy winien zostać objęty wsparciem serwisowym do końca terminu wskazanego w ust. 1 na analogicznych zasadach jak określone w umowie*
- 8. Strony wyłączają rękojmię na podstawie art. 558 par. 1 KC.*
- 9. Wykonawca nie jest zobowiązany ani uprawniony do usuwania wad oprogramowania które będą usuwane wyłącznie przez producenta HPE jako właściciela praw autorskich i kodów źródłowych do oprogramowania. W konsekwencji Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za opóźnienie producenta w usuwaniu wad oprogramowania.*

Odpowiedź 1

Zamawiający informuje, iż zmodyfikuje zapisy SWZ w przedmiotowym zakresie.

Pytanie 2

W związku z treścią pytania nr 1 skoro Wykonawca nie obsługuje pakietów serwisowych producenta to nie odpowiada za zwłokę w ich świadczeniu zatem kary umowne mogą dotyczyć wyłącznie dostaw i usług wdrożeniowych. Czy zamawiający dopuści ograniczenie odpowiedzialności wykonawcy do zakresu dostaw i wdrożenia (§ 13 ust. 1 pkt 1) i zaniechanie kar w zakresie napraw sprzętu i oprogramowania ewentualnie ograniczenie kar wyłącznie do awarii krytycznych jako że świadczenie serwisu w reżimie Tech Care Critical zgodnie z programem i ofertą Producenta dotyczy incydentów eliminacji przestojów związanych ze zdarzeniami krytycznymi o wadze 1, które mają krytyczny wpływ na środowisko produkcyjne, utratę danych lub wpływ na bezpieczeństwo. W związku z tym, proponujemy zmianę zapisu w paragrafie § 13 ust. 1 pkt 2 na następujący

„2) za każdą rozpoczętą godzinę zwłoki w usunięciu awarii krytycznej tj. takiej która dotyczy eliminacji przestojów związanych ze zdarzeniami krytycznymi o wadze 1, które mają istotny wpływ na środowisko produkcyjne, utratę danych lub wpływ na bezpieczeństwo, powyżej 6 godzin na naprawę elementów rozbudowy systemu HPE Synergy (frame) oraz serwerów kasetowych HPE Synergy w reżimie Tech Care Critical świadczonego przez całą dobę, 7 dni w tygodniu w miejscu instalacji liczonych od momentu potwierdzenia przyjęcia zgłoszenia awarii lub od terminu rozpoczęcia usuwania awarii uzgodnionego przez Zamawiającego i Wykonawcę - w wysokości 0,2% wartości netto Umowy określonej w § 3 pkt. 1,



Odpowiedź 2

Zamawiający informuje, iż zmodyfikuje zapisy SWZ w przedmiotowym zakresie.

Pytanie 3

Zamawiający nie określił we wzorze procedury odbioru mimo iż wskazuje że podstawą do wystawienia faktury będzie protokół odbioru. Czy zatem ostatni dzień terminu 60 dniowego jest dniem zgłoszenia gotowości odbiorowej przez Wykonawcę? Jaki jest termin odbioru przez Zamawiającego? Czy wyrażają państwo zgodę na zamieszczenie poniższego zapisu?

Potwierdzeniem wykonania realizacji zadania jest podpisany Protokół odbioru. Dostarczony protokół powinien zostać podpisany przez Zamawiającego w terminie do 5 dni od dnia zgłoszenia gotowości odbiorowej przez Wykonawcę. W przypadku niedotrzymania wskazanego terminu i nie odesłanie podpisanego przez Zamawiającego protokołu, Wykonawca będzie uprawniony do wystawienia jednostronnego protokołu odbioru i strony zgodnie uznają, że taki jednostronny protokół odbioru będzie stanowił podstawę do wystawienia faktury za zrealizowane dostawy i usługi."

Odpowiedź 3

Zamawiający informuje, iż ostatni dzień terminu 60 dniowego jest dniem zgłoszenia gotowości odbiorowej przez Wykonawcę. Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie powyższego zapisu do treści SWZ. Zamawiający zmodyfikuje zapisy SWZ w przedmiotowym zakresie.

Działając w oparciu o §32 ust 5 Regulaminu udzielania zamówień obowiązującym w Polskiej Grupie Górniczej Zamawiający modyfikuje treść zapisów Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ) w następującym zakresie:

1. Zamawiający zmienia treść zapisów § 6. *Gwarancja i postępowanie reklamacyjne*, Załącznika nr 5 do SWZ – Istotne postanowienia umowy, który przyjmuje następujące brzmienie:

§ 6. Gwarancja usługi wsparcia serwisowego i postępowanie reklamacyjne

1. Wykonawca zapewnia miesięcy świadczenia usług wsparcia serwisowego TechCareCritical przez Producenta HPE na przedmiot Umowy, liczonego od dnia podpisania Protokołu odbioru przez upoważnionych przedstawicieli Stron wskazanych w Umowie.
2. Wykonawca udziela miesięcy gwarancji na dostarczone urządzenia/wyroby, liczonej od dnia podpisania Protokołu odbioru przez upoważnionych przedstawicieli Stron wskazanych w Umowie.
3. Wykonawca gwarantuje, że przedmiot Umowy:
 - 1) jest zgodny z wszelkimi ustalonymi specyfikacjami, wymaganiami i należyście spełni wymagania określone przez Zamawiającego,
 - 2) jest przydatny do konkretnych celów zgodnie z jego przeznaczeniem,
 - 3) jest zgodny z obowiązującymi w Rzeczypospolitej Polskiej przepisami prawnymi, normami i wymaganiami organów państwowych.
4. Przyjęcie lub odbiór przedmiotu Umowy w żadnym przypadku nie zwalnia Wykonawcy od odpowiedzialności za wady lub inne uchybienia w spełnieniu wymagań określonych przez Zamawiającego.
5. Jeżeli Umowa i dokument gwarancyjny nie stanowią inaczej, odpowiedzialność z tytułu gwarancji jakości obejmuje zarówno wady powstałe z przyczyn, które w chwili przyjęcia lub odbioru tkwiły w przedmiocie Umowy, jak i wszelkie inne wady fizyczne, powstałe lub ujawnione przed upływem terminu obowiązywania gwarancji.
6. Jeżeli Wykonawca, po wezwaniu do usunięcia wad z tytułu gwarancji, nie dopełni obowiązków wynikających z gwarancji, Zamawiający uprawniony będzie do usunięcia wad na koszt i ryzyko Wykonawcy, zachowując przy tym inne uprawnienia wynikające zarówno z SWZ, Umowy jak i rękojmi.



7. *W przypadku rozbieżności stanowisk, co do uznania reklamacji, Zamawiający może zlecić wykonanie badań niezależnemu ekspertowi wskazanemu przez Zamawiającego. Wykonawca może brać udział w badaniach niezależnego eksperta.*
 8. *W przypadku uzyskania wyników badań potwierdzających wady przedmiotu Umowy koszty badań ponosi Wykonawca. Wysokość kosztów badań określi każdorazowo niezależny ekspert.*
 9. *Wymieniony w ramach gwarancji przedmiot Umowy winien zostać objęty nową gwarancją na zasadach określonych w Umowie.*
 10. *Gwarancja nie wyłącza uprawnień Zamawiającego z tytułu rękojmi za wady fizyczne lub prawne przedmiotu Umowy.*
 11. *Oświadczenie o udzieleniu gwarancji zawarte powyżej uznaje się za równoznaczne z wydaniem dokumentu gwarancyjnego. Jeżeli Wykonawca dostarczy odrębny dokument gwarancyjny warunki i uprawnienia w nim określone nie mogą być sprzeczne lub mniej korzystne dla Zamawiającego niż warunki i uprawnienia wynikające z postanowień Umowy i obowiązujących przepisów prawa polskiego.*
2. Zamawiający zmienia treść zapisów § 13. *Kary umowne i odpowiedzialność ust.1, pkt. 2), Załącznika nr 5 do SWZ – Istotne postanowienia umowy, który przyjmuje następujące brzmienie:*
- 2) *za każdą rozpoczętą godzinę zwłoki w usunięciu awarii krytycznej tj. takiej która dotyczy eliminacji przestoju związanych ze zdarzeniami krytycznymi o wadze 1, które mają istotny wpływ na środowisko produkcyjne, utratę danych lub wpływ na bezpieczeństwo , powyżej 6 godzin na naprawę elementów rozbudowy systemu HPE Synergy (frame) oraz serwerów kasetowych HPE Synergy w reżimie Tech Care Critical świadczonego przez całą dobę, 7 dni w tygodniu w miejscu instalacji liczonych od momentu potwierdzenia przyjęcia zgłoszenia awarii lub od terminu rozpoczęcia usuwania awarii uzgodnionego przez Zamawiającego i Wykonawcę - w wysokości 0,2% wartości netto Umowy określonej w § 3 pkt. 1,*
3. Zamawiający zmienia treść zapisów § 4. *Fakturowanie i płatności ust.1 Załącznika nr 5 do SWZ – Istotne postanowienia umowy, który przyjmuje następujące brzmienie:*
1. *Rozliczenie przedmiotu Umowy nastąpi na podstawie wystawionej faktury zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa. Potwierdzeniem wykonania realizacji zadania jest podpisany Protokół odbioru. Dostarczony protokół powinien zostać podpisany przez Zamawiającego w terminie do 5 dni od dnia zgłoszenia gotowości odbiorowej przez Wykonawcę. W przypadku niedotrzymania wskazanego terminu i nie odesłanie podpisanego przez Zamawiającego protokołu, Wykonawca będzie uprawniony do wystawienia jednostronnego protokołu odbioru i strony zgodnie uznają, że taki jednostronny protokół odbioru będzie stanowił podstawę do wystawienia faktury za zrealizowane dostawy i usługi.” Do faktury Wykonawca zobowiązany jest dołączyć Protokół odbioru podpisany zgodnie z ust. 3.*
4. Zamawiający zmienia treść zapisów *ust.VI, pkt. 8. Wymagania prawne i wymagane parametry techniczno-użytkowe, Załącznika nr 1 do SWZ – Szczegółowy Opis Przedmiotu Zamówienia (SOPZ), który przyjmuje następujące brzmienie:*
8. *Zgłoszenia incydentu w reżimie Tech Care Critical, Zamawiający dokona w systemie Producenta - Hewlett Packard Enterprise oraz poinformuje o tym Wykonawcę”.*

W Imieniu Zamawiającego