

Numer sprawy: 01/ZP/2021

Dot. postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji, o którym mowa w **art. 275 pkt 1** ustawy z dnia 11 września 2019 r. *Prawo zamówień publicznych* (t. J. Dz. U. z 2021 r., poz. 1129, ze zm.), zwanej dalej *ustawą* na: „*Dostawę, uruchomienie oraz utrzymanie Platformy “VOD Warszawa” wraz z aplikacjami*”.

Zamawiający – Centrum Kultury Filmowej im. Andrzeja Wajdy działając na podstawie **art. 284 ust. 1 i 2** ustawy, informuje o złożonych wnioskach o wyjaśnienie treści SWZ w przedmiotowym postępowaniu przedstawiając jednocześnie udzielone odpowiedzi przez Zamawiającego.

PYTANIE 1:

1. W zakresie postanowień § 4 ust. 1 oraz § 4 ust. 5 wzoru umowy, stanowiącym załącznik nr 5 do SWZ, wskazać należy, że z praktyki wynika, że czas wdrożenia systemów o podobnym charakterze wynosi typowo 3-6 miesięcy. W przypadku utrzymania terminu wdrożenia ustalonego we wzorze umowy, stanowiącym załącznik nr 5 do SWZ, zachodzi duże prawdopodobieństwo, że wdrożenie nie zostanie wykonane w terminie, co będzie wiązać się z uprawnieniem Zamawiającego do naliczenia kar umownych, a także odstąpienia od umowy, które to okoliczność może mieć odzwierciedlenie w cenie ofertowej. Powyższe może też oznaczać, że z uwagi na niemożliwe do spełnienia wymagania postawione przez Zamawiającego w przedmiotowym postępowaniu nie zostanie złożona żadna oferta. Z orzeczenia Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 19 grudnia 2018 r. o sygnaturze akt: KIO 2525/18 wynika, że „Określenie terminu realizacji zamówienia jest jednym z koniecznych elementów SIWZ, na co wskazuje art. 36 ust. 1 pkt 4 ustawy PZP. Termin taki powinien uwzględniać wszystkie okoliczności związane z realizacją zamówienia, powinien być określony w sposób dopuszczony przez obowiązujące przepisy prawa oraz być realny”. Z kolei w wyroku z dnia 25 lipca 2018 r. o sygnaturze akt: KIO 1365/18 Krajowa Izba Odwoławcza wskazała, że „Wprawdzie z art. 29 ust. 2 ustawy PZP nie wynika dla zamawiającego obowiązek dokonania takiego opisu przedmiotu zamówienia, w tym ustalenia terminu jego realizacji, który powodowałby dostępność zamówienia dla każdego wykonawcy konkurującego na danym rynku, ale nie może też prowadzić do sytuacji, w której spełnienie przez wykonawcę świadczenia będzie, z przyczyn obiektywnych, niemożliwe. Niewątpliwie termin wykonania zamówienia jest jednym z istotniejszych elementów opisu przedmiotu zamówienia. Zamawiający musi zatem brać pod uwagę wskazane w przepisie art. 29 ust. 1 ustawy PZP wymagania i okoliczności, mające wpływ na treść oferty wykonawcy i jego późniejsze

zobowiązanie wynikające z zawartej umowy”. Na marginesie należy wskazać, że Zamawiający w przetargu o symetrycznym stopniu złożoności wdrożenia (tj. przetargu na wykonanie i wdrożenie platformy cyfrowej dla warszawskiej kultury, który został ogłoszony w analogicznym okresie ubiegłego roku) ustalił realny termin realizacji w przedziale 3-6 miesięcy, co odpowiada ww. wytycznym PZP i Krajowej Izby Odwoławczej. Mając na uwadze powyższe, za zasadny należy uznać wniosek o modyfikację terminów określonych w: a. postanowieniu § 4 ust. 1 wzoru umowy (załącznik nr 5 do SWZ), który przyjąłby następujące brzmienie:

„1. Wykonawca zobowiązuje się uruchomić Platformę nie później niż 01.06.2022 roku o godz. 00.00, przy czym Wykonawca wykona prace niezbędne do uruchomienia Platformy w następujących terminach: a. Etap I, przygotowanie Platformy do uruchomienia i migracja danych – realizowany od dnia zawarcia Umowy, zakończony nie później niż do dnia 31 marca 2022 r. – obejmujące w szczególności: 1. uruchomienie środowiska i Systemu w wersji Stage i produkcyjnej, wraz ze wszystkimi usługami koniecznymi do kompletnego działania systemu, 2. migrację danych z obecnego Systemu (zgodnie z p. II.I.3. Załącznika Nr 1 do SWZ), 3. przygotowanie wizualnej odsłony responsywnej aplikacji Web, aplikacji mobilnych i aplikacji telewizyjnych zgodnie z PROJEKTEM GRAFICZNYM, stanowiącym Załącznik Nr 9 do SWZ,

4. przesłanie kompletnej instrukcji obsługi systemu na adres mailowy ..., b. Etap II, uruchomienie aplikacji mobilnych oraz aplikacji telewizyjnych i udostępnienie ich użytkownikom końcowym - zakończony nie później niż do dnia 31 maja 2022 roku, c. Etap III, uruchomienie funkcjonalności objętych Usługami Rozwoju, o których mowa w punkcie II.I.14 SWZ – w przypadku zagwarantowania wykonania Usług Rozwoju przez Wykonawcę w Ofercie - zakończony nie później niż do dnia 31 maja 2022 roku. d. Wykonawca zobowiązany jest wykonać szkolenia dla operatorów Zamawiającego i wybranych operatorów z Instytucji obsługujących system (zgodnie z p. II.I.13. Załącznika Nr 1 do SWZ) w terminie od dnia 1 marca 2022 roku do dnia 31 marca 2022 roku. e. Moment uruchomienia środowiska Stage Platformy powinien się odbyć nie później niż 7 Dni Roboczych przed uruchomienia środowiska produkcyjnego. f. Migracja danych powinna być zakończona na co najmniej 5 Dni Roboczych wcześniej od planowanego produkcyjnego uruchomienia Platformy, w celu weryfikacji poprawności wszystkich danych przez Zamawiającego. g. Moment uruchomienia środowiska produkcyjnego platformy jest ustalony na dzień 01.06.2022 r. Godz. 00:00.” b. postanowieniu § 4 ust. 5 wzoru umowy (załącznik nr 5 do SWZ), który przyjąłby następujące brzmienie:

„5. Wykonawca zobowiązuje się świadczyć usługi związane z utrzymaniem Systemu od dnia 01.04.2022 r. godz. 00:00 do dnia 31.03.2023 r. godz. 23:59, a w tym: 5.5 Usługi transkodowania VOD i LIVE 5.6 Licencje DRM 5.7 Hosting 5.8 Storage 5.9 CDN 5.10 Dostęp do bazy Geoblokady 5.11 Wsparcie i SLA.”.

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający nie wyraża zgody na wnioskowaną zmianę treści SWZ. Według wiedzy Zamawiającego termin realizacji przedmiotu umowy określony w § 4 ust. 1 i 5 projektowanych postanowień umowy jest możliwy do zachowania przy odpowiednim wdrożeniu oferowanego rozwiązania pod kątem funkcjonalnym, odpowiedniej gotowości wykonawcy do uruchomienia

potrzebnej infrastruktury oraz zaangażowaniu odpowiedniego potencjału osobowego. Dodatkowo wskazać należy, iż wyznaczony termin uruchomienia platformy na dzień 01 stycznia 2022 r. podyktowany jest koniecznością utrzymania ciągłości działania platformy VOD Warszawa, której licencja wygasa z dniem 31 grudnia 2021 r. W tym miejscu wskazać należy, iż zgodnie z aktualnym orzecznictwem Krajowej Izby Odwoławczej w sytuacji, gdy potrzeby zamawiającego są obiektywnie uzasadnione, zamawiający jest uprawniony do wprowadzenia wymogów, które mogą zawęzić krąg potencjalnych wykonawców. *Uzasadnione potrzeby podmiotu zamawiającego mogą zatem usprawiedliwiać ograniczenie kręgu potencjalnych wykonawców oraz wpływać na zakres oferowanych przez nich usług, dostaw i robot budowlanych, o ile wynikają one z celu, dla którego podmiot zamawiający wszczyna określone postępowanie, a cel ten jest nakierowany na realizację tychże potrzeb i w żaden inny sposób nie może zostać osiągnięty (zasada proporcjonalności), zaś wymagania zamawiającego związane są z istotą przedmiotu zamówienia i jego indywidualnymi właściwościami pozwalającymi na osiągnięcie wskazanego wyżej celu* (tak wyrok KIO z 7 października 2013 r. **sygn. akt 2184/13**). Zamawiający nie jest obowiązany do takiego formułowania wymagań w opisie przedmiotu zamówienia, aby umożliwić wszystkim wykonawcom funkcjonującym na rynku ubieganie się o udzielenie zamówienia, a tym samym złożenie oferty. Okoliczność, że wykonawca lub wykonawcy nie posiadają w swojej ofercie przedmiotu zamówienia publicznego, który pozwoliłby im na ubieganie się o udzielenie zamówienia z powodu nie spełniania wymagań określonych przez zamawiającego w opisie przedmiotu zamówienia nie przesądza o tym, że zamawiający naruszył zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców. *Zasada wyrażona w przepisach art. 16 ustawy Pzp nie może być interpretowana w taki sposób, że wymaga dopuszczenia wszystkich zainteresowanych zamówieniem, a wybór produktu, który należy zaoferować w ramach danego zamówienia, pozostawiony jest wykonawcom* (por. wyrok z dnia 22 marca 2012 r., **sygn. akt KIO 471/12**). W orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej ukształtował się pogląd, że nawet opis przedmiotu zamówienia dokonany w taki sposób, że wyłącznie jeden wykonawca może złożyć zgodną nim ofertę, może nie być poczytany za naruszenie zasad wyrażonych w art. 7 ust. 1 oraz art. 29 ust. 2 ustawy Pzp (zob. wyrok z dnia 4 stycznia 2018 r., KIO 2707/17). Jednocześnie wskazać należy na stanowisko wyrażone przez KIO w uzasadnieniu wyroku z dnia 12 lipca 2021 r. **sygn. akt KIO 1260/21**, zgodnie z którym Izba podzieliła pogląd wielokrotnie prezentowany w orzecznictwie KIO, iż nie narusza przepisów ustawy Pzp sporządzenie opisu przedmiotu zamówienia, który uwzględnia potrzeby zamawiającego, nawet jeżeli utrudnia lub uniemożliwia niektórym podmiotom dostęp do zamówienia. *Obowiązek zachowania zasady uczciwej konkurencji nie oznacza, iż zamawiający nie może opisać przedmiotu zamówienia w sposób odzwierciedlający jego potrzeby. Zamawiający nie ma także obowiązku zapewnienia możliwości realizacji przedmiotu zamówienia wszystkim podmiotom działającym na rynku w danej branży.*

PYTANIE 2:

Czy termin dostarczenia wyznaczonych funkcjonalności lub jej części, może być przesunięty na 31.03.2022 r.?

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający nie wyraża zgody na wnioskowaną zmianę treści SWZ.

PYTANIE 3:

Z jakimi systemami analitycznymi Zamawiający oczekuje zintegrowania? Czy wspomniane w pkt. 3.1.14.5. są wystarczające? (Google Analytics, Google Tag Manager, Facebook Pixel).

ODPOWIEDŹ:

Tak.

PYTANIE 4:

Czy Portmonetką można opłacić każdy produkt, np. również Karnet? Czy Portmonetką można płacić również w przypadku korzystania z promocji dostępnej na produkcie?

ODPOWIEDŹ:

Portmonetkę należy rozumieć jako wewnętrzną alternatywę do innych metod płatności jednorazowych, a więc:

- Portmonetką można opłacić każdy produkt, który jest opłacany metodami jednorazowymi (nie odnawialnymi jak w subskrypcjach), a więc również Karnet.
- Portmonetką można opłacić produkt, w każdej formie i modelu płatności, jakie są możliwe dla płatności jednorazowych, a więc również ceny obniżone promocją.

PYTANIE 5:

Czy Voucher jest zawsze jednorazowy?

ODPOWIEDŹ:

Tak, Voucher zawsze powinien być jednorazowy, ponieważ jest to forma zasilenia konta kwotą, która została już zapłacona na konto Zamawiającego. Wykorzystanie tej kwoty poprzez zasilenie Portmonetki może być tylko jednorazowe.

PYTANIE 6:

Czy cena Vouchera będzie zawsze równa kwocie, o jaką Voucher zasila konto użytkownika?

ODPOWIEDŹ:

Tak, Voucher zawsze będzie zasilał na kwotę, która została zapłacona, w celu kupna Vouchera. Inny model byłby problemowy w przypadku rozliczania się z dostawcami materiałów, którzy odpowiadają za ceny swoich Produktów.

PYTANIE 7:

Czy KOD Vouchera może mieć mniejszą długość, jeśli Wykonujący zapewni ich unikalność?

ODPOWIEDŹ:

Tak, KOD może mieć mniejszą długość, przy zachowaniu unikalności, jednak nie mniejszą niż 10 znaków. Zamawiający chce się zabezpieczyć przed próbą zgadywania kodów metodą brute-force.

PYTANIE 8:

Prosimy o doprecyzowanie długości trwania licencji. Z Par. 6 p. 6 wynika, że licencja jest udzielona na Czas Trwania Umowy. Prosimy o potwierdzenie wprost, że jest to 1 rok oraz że dotyczy to zarówno licencji, jak i ew. sublicencji oraz praw zależnych. W sytuacji kiedy licencja udzielana jest na 1 rok prosimy o doprecyzowanie zapisów par. 3 Umowy, w których mowa o 20 latach t.j. paragraf 3 punkty 6, 7, 8. Czy nie należałoby ich zmienić na czas zgodny z długością trwania licencji?

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający potwierdza, iż licencja, sublicencja oraz prawa zależne muszą zostać udzielone na okres 12 miesięcy. W pozostałym zakresie Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

PYTANIE 9:

W związku z tym, że ew. błędy mogą występować na urządzeniach klienckich, dla których po naprawie potrzebne jest wgranie do sklepów np. Google Play, App Store prosimy o potwierdzenie, że czas potrzebny na certyfikację w ew. sklepach nie będzie liczony do czasu Naprawy lub Obejścia gdyż jest on niezależny od Wykonawcy.

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający dopuszcza możliwość wydłużenia czasu na naprawę ewentualnych błędów w sytuacji kiedy dodatkowy czas na usunięcie błędu wynikać będzie z konieczności współdziałania Wykonawcy z podmiotami zewnętrznymi. W zaistniałej sytuacji każdorazowo termin usunięcia błędu będzie ustalony przez Strony umowy.

Powyższe odpowiedzi udzielone przez Zamawiającego stanowią integralną część SWZ. Wykonawcy zobowiązani są uwzględnić ww. informacje w treści składanych ofert w przedmiotowym postępowaniu.