

GKŚO.I.271.3.2020

Kiwity, dnia 26.06.2020 r.

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego pn. Modernizacja, dostawa i wdrożenie systemów informatycznych, digitalizacja zasobów informacji przestrzennej oraz uruchomienie e-usług publicznych z dostawą niezbędnego sprzętu w ramach realizacji projektu „E-usługi publiczne dla mieszkańców Gminy Kiwity”, znak: GKŚO.I.271.3.2020.

### **ZAWIADOMIENIE O ODRZUCENIU OFERTY**

Zgodnie z art. 92 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r., poz. 1843 z późn.zm) zwanej dalej „ustawą” Zamawiający informuje o odrzuceniu oferty złożonej w ramach części 1 w postępowaniu prowadzonym w ramach przetargu nieograniczonego przez Wykonawcę e-Instytucja.pl Sp. z o.o. ul. Marszałkowska 58, 00-545 Warszawa (dalej Wykonawca) ponieważ oferta złożona przez Wykonawcę nie odpowiada treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

#### Uzasadnienie faktyczne

Zamawiający w trybie art. 26 ust. 2 oraz art. 26 ust. 3 ww. ustawy wezwał Wykonawcę e-Instytucja.pl Sp. z o.o. ul. Marszałkowska 58, 00-545 Warszawa do przedłożenia wymaganych dokumentów zgodnie z zapisami SIWZ Rozdział 6 pkt 6.8 ppkt. 6.9.3, tj. próbka oferowanego Oprogramowania Aplikacyjnego jako dokumentu, o którym mowa w art. 25 ust. 1 pkt. 2 przygotowana zgodnie z wymaganiami określonymi w Załączniku nr 10 do SIWZ. Wykonawca stawiał się w siedzibie Zamawiającego (Urząd Gminy Kiwity, Kiwity 28, 11-106 Kiwity) w terminie wyznaczonym przez Zamawiającego (10.06.2020 r. godzina 10:00) w celu dokonania prezentacji próbki oprogramowania dostarczonej na podstawie art. 26 ust. 3 ustawy. Wykonawca odmówił przeprowadzenia prezentacji zawartości próbki na egzemplarzach, które złożył Zamawiającemu na jego wezwanie w trybie art. 26 ust. 3 ustawy. Przedstawiciel Wykonawcy jako powód odmowy prezentacji próbki poinformował, że jedna z próbek została otwarta, o czym świadczą zarejestrowane na dysku daty modyfikacji, co jest powodem uniemożliwiającym przeprowadzenie prezentacji, gdyż budzi to jego obawę odnośnie ewentualnej modyfikacji zawartości próbki. Zgodnie z procedurą przewidzianą w dokumentacji przetargowej dotyczącej składania dokumentu, jakim jest próbka, obowiązkiem Wykonawcy było złożenie próbki na dwóch dyskach (dysk podstawowy i dysk zapasowy), których zawartość miała być tożsama na każdym z dysków. Jednocześnie przedstawiciel Wykonawcy przyznał, że po weryfikacji zawartości drugiego dysku nie stwierdza jakiegokolwiek modyfikacji dat tj. że próbka nie została naruszona. W związku z powyższym Przewodniczący Komisji Przetargowej zwrócił się do przedstawiciela Wykonawcy z prośbą o przeprowadzenie prezentacji zawartości próbki w oparciu o dysk nienaruszony. Przedstawiciel Wykonawcy odmówił wykonania tej czynności podając uzasadnienie, że otwarcie jednego z dysków stanowi naruszenie praw majątkowych i autorskich w związku z brakiem posiadania licencji przez Zamawiającego na korzystanie z oprogramowania, dlatego też prezentacja nie może zostać przeprowadzona. Posiadanie licencji przez użytkownika systemów

informatycznych/oprogramowania aplikacyjnego jest wymagane wówczas, gdy użytkownik będzie je wykorzystywał w zakresie, do których są przeznaczone, a więc będzie z nich faktycznie korzystał i je użytkował, np. do obliczania podatków, prowadzenie ewidencji itp. Cel złożenia próbki w przedmiotowym postępowaniu jest taki, żeby Zamawiający mógł zweryfikować określone cechy i funkcjonalności, jakie posiada oprogramowanie, żeby móc potwierdzić czy spełnia wymagania określone przez Zamawiającego. W postępowaniu przetargowym próbka nie jest składana w celu faktycznego korzystania przez Zamawiającego, użytkownika czy wykorzystywania oprogramowania zamieszczonego na próbce, a jedynie do zapoznania się z jego treścią, po to, żeby jak wspomniano powyżej, Zamawiający mógł zweryfikować (na podstawie złożonej próbki) czy zaoferowane przez Wykonawcę oprogramowanie aplikacyjne spełnia wymagania określone przez Zamawiającego. Dokumentacja przetargowa nie zawiera zapisów mówiących o tym, że Zamawiający nie może dokonywać analizy złożonego dokumentu (próbki), np. w zakresie zbadania kompletności i zawartości złożonego dokumentu, np. ilości dysków, weryfikacji czy ich zawartość jest identyczna, ewentualnej analizy instrukcji zawartych na dysku, przeglądu zapisanych plików (ich nazw i rozmiarów), czy i jakie oprogramowania zostały zainstalowane, czy zawiera wirtualne maszyny itp. Takie czynności są obowiązkiem Zamawiającego, chociażby z tego względu, że Wykonawca prowadzi prezentację w oparciu o nośniki złożone przez Wykonawcę w odpowiedzi na wezwanie Zamawiającego, co Zamawiający ma obowiązek szczegółowo zweryfikować przed i podczas prezentacji. Nie byłoby to możliwe, gdyby Zamawiający nie miał możliwości wcześniejszego wglądu do zawartości próbki złożonej na wezwanie Zamawiającego w trybie art. 26 ust. 2 i/lub 3 ustawy. W związku z odmową przedstawiciela Wykonawcy do przeprowadzenia prezentacji próbki, Komisja Przetargowa stwierdziła, że nie zostało potwierdzone, iż oferowane dostawy i usługi spełniają wymagania określone przez Zamawiającego w Szczegółowym Opisie Przedmiotu Zamówienia w oparciu o scenariusze badania próbki opisane w Rozdziale 3 Załącznika nr 10 do SIWZ, ponieważ nie została zaprezentowana żadna z funkcjonalności, które zostały określone a były wymagane przez Zamawiającego w scenariuszach opisanych w Rozdziale 3 Załącznika nr 10 do SIWZ.

#### Uzasadnienie prawne

Zgodnie z art. 89 ust. 1 pkt. 2 ustawy – Prawo zamówień publicznych, Zamawiający odrzuca ofertę, jeżeli jej treść nie odpowiada treści SIWZ. Odmowa prezentacji próbki przez Wykonawcę jest niezgodna z SIWZ. W obowiązującym stanie prawnym Zamawiający nie ma możliwości żeby po raz kolejny wezwać Wykonawcę do wyjaśnień. W związku z powyższym oferta Wykonawcy e-Instytucja.pl podlega odrzuceniu.

Wobec ww. czynności podjętych przez Zamawiającego Wykonawcy przysługują środki ochrony prawnej, których procedury określone są w art. od 179 do 198 ustawy z dnia 29.01.2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r., poz. 1843 z późn.zm).

Wójt Gminy Kiwity

Wiesław Tkaczuk