

miejsowość: Wrocław , 2024-08-05

Prezes Krajowej Izby Odwoławczej
ul. Postępu 17a
02-676 Warszawa

Odwołanie

Odwołujący :

imię:

nazwisko:

lub

nazwa firmy: GISPartner sp. z o.o.
miejsowość: Wrocław

kod pocztowy: 51-162

ulica: Długosza

numer: 60

lokal:

kraj: Polska

telefon: 71 322 13 09

fax:

email: info@gispartner.pl
imię: Bartosz

nazwisko: Skowroński
miejsowość: Wrocław

kod pocztowy: 53-015

ulica: Al. Karkonoska

numer: 10

lokal: 106

kraj: Polska

telefon: 691062145

fax:

Zamawiający: email: bartosz.skowronski@adwokatura.pl
nazwa: Centrum Usług Informatycznych we
Wrocławiu
miejsowość: Wrocław
kod pocztowy: 50-304

ulica: ul. Namysłowska

numer: 8, IV p.

kraj: Polska

telefon: 71 777 90 23

fax:

email:

magdalena.anuszkiewicz@cui.wroclaw.pl

Określenie przedmiotu zamówienia: Postępowanie prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego, którego przedmiotem jest: Modernizacja SIP i wdrożenie/modernizacja e-usług wraz z dokumentacją systemu, Znak postępowania: CUI-ZZ.3201.7.2024

Numer ogłoszenia, jeżeli zostało zamieszczone w Biuletynie Zamówień Publicznych:

rok: Nr pozycji:

Numer ogłoszenia, jeżeli zostało zamieszczone w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej:

Numer: 418141-2024

Wskazanie czynności lub zaniechania czynności zamawiającego, której zarzuca się niezgodność z przepisami ustawy: Działając w imieniu GISPartner Sp. z o.o. (dalej w skrócie „Wykonawca” lub „Odwołujący”), na podstawie art. 505 ust. 1 w zw. z art. 513 pkt 1 i 2 Ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (dalej w skrócie „p.z.p.”), niniejszym wnoszę odwołanie wobec treści specyfikacji warunków zamówienia zmienionej udzielonymi przez Zamawiającego w dniu 25 lipca 2024 r. wyjaśnieniami treści specyfikacji warunków zamówienia w postępowaniu prowadzonym przez Zamawiającego Centrum Usług Informatycznych we Wrocławiu w postępowaniu prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego, którego przedmiotem jest: Modernizacja SIP i wdrożenie/modernizacja e-usług wraz z dokumentacją systemu Znak postępowania: CUI-ZZ.3201.7.2024 to jest w szczególności w zakresie niezapewnienia przez Zamawiającego dostępu do najnowszych wersji oprogramowania platformy ESRI do 2031 roku oraz wobec niewyłączenia w treści specyfikacji warunków zamówienia odpowiedzialności Wykonawcy za błędy Systemu mające swoje źródło w oprogramowaniu platformy ESRI (ArcGIS).

Związłe przedstawienie zarzutów: Zarzucam naruszenie przez Zamawiającego art. 431 p.z.p., art. 433 pkt 1-3 p.z.p., art. 5 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 roku Kodeks cywilny („k.c.”), art. 353[1] k.c., w związku z art. 8 ust. 1 p.z.p., art. 16 pkt 1-3 p.z.p., poprzez ukształtowanie treści SWZ w zakresie projektowanych postanowień Umowy, w sposób rażąco naruszający równowagę kontraktową stron, przerzucający na wykonawców niemożliwe do oszacowania ryzyka kontraktowe, poprzez nieprecyzyjne lub rażąco niekorzystne dla wykonawców postanowienia Umowy, w tym za okoliczności niezawinione przez wykonawcę lub za które wyłączną odpowiedzialność ponosi Zamawiający, sprzeciwiający się naturze stosunku zobowiązaniowego, naruszający bezwzględnie obowiązujące przepisy prawa, w konsekwencji zniechęcając wykonawców do składania ofert w Postępowaniu, ograniczając konkurencję, poprzez narzucenie wykonawcom realizacji zamówienia przy wykorzystaniu uprzednio zakupionego przez Zamawiającego oprogramowania platformy ArcGIS producenta ESRI, bez zapewnienia wsparcia producenta tego oprogramowania w całym okresie obowiązywania Umowy w niniejszym zamówieniu oraz nie wyłączając odpowiedzialności Wykonawcy za błędy Systemu mające swoje źródło w oprogramowaniu

platformy ESRI, a tym samym wobec ukształtowania postępowania w sposób utrudniający uczciwą konkurencję i naruszający równe traktowanie wykonawców oraz nieproporcjonalny.

Wniosek (żądanie) co do rozstrzygnięcia odwołania: Wnoszę o nakazanie Zamawiającemu modyfikacji treści specyfikacji warunków zamówienia wraz z załącznikami poprzez doprowadzenie ich postanowień do zgodności z ustawą, w tym poprzez wprowadzenie wyłączenia odpowiedzialności Wykonawcy za błędy Systemu mające swoje źródło w oprogramowaniu platformy ESRI.

Wskazanie okoliczności faktycznych i prawnych odwołania oraz wskazanie dowodów na ich poparcie: [Interes Odwołującego]. Odwołujący ma interes w uzyskaniu zamówienia, bowiem jest podmiotem uprawnionym i zdolnym do wykonania przedmiotu zamówienia. Uchybienia Zamawiającego naruszające przepisy ustawy uniemożliwiają Odwołującemu złożenie oferty i należyte skalkulowanie tej oferty. W konsekwencji Odwołujący może ponieść szkodę w wyniku naruszenia przez Zamawiającego powołanych przepisów ustawy, wynikającą z braku możliwości uzyskania przedmiotowego zamówienia. [Termin wniesienia odwołania] Niniejsze odwołanie dotyczy czynności Zamawiającego w postaci wyjaśnień Specyfikacji Warunków Zamówienia udzielonych w dniu 25 lipca 2024 r., które zmieniły tę specyfikację o informację dotyczącą ryzyka (możliwości) niezapewnienia przez Zamawiającego dostępu do najnowszej wersji oprogramowania ArcGIS, tym samym niniejsze odwołanie uznać należy za wniesione w terminie. [Uzasadnienie] Zamawiający przewiduje w Opisie Przedmiotu Zamówienia, że cyt. „Projekt zakłada modernizację istniejącego Systemu Informacji Przestrzennej Wrocławia (SIP) wraz z wdrożeniem trzech nowych e-usług i znaczącą modernizację jednej e-usługi (wszystkie na 4 poziomie dojrzałości). Modernizacja systemu będzie opierać się na platformie ArcGIS Enterprise z wykorzystaniem Portal for ArcGIS, rozszerzoną o dodatkowe funkcjonalności. Aktualnie udostępniane zasoby za pośrednictwem aplikacji iMAP zostaną skonfigurowane i udostępnione z użyciem Portal for ArcGIS i aplikacji Experience Builder. Wybrane funkcjonalności zostaną zamówione jako rozszerzenie ww. platformy, którą w chwili obecnej wykorzystuje Zamawiający.”. Jednocześnie Zamawiający wprowadził w OPZ, Załączniku nr 1 „Wymagania dotyczące bezpieczeństwa”, wymagania dot. wsparcia cyklu życia produktu (ang. product lifecycle support) WL.1 i WL.2 o priorytecie „wysoki”, zgodnie z którymi w zakresie wsparcia technicznego dla komponentów Systemu Zamawiający stawia wymagania, że wszystkie komponenty dostarczone i wdrożone przez Wykonawcę w ramach realizacji umowy muszą być objęte pełnym wsparciem cyklu życia od producentów, dystrybutorów, lub organizacji zarządzających produktami, obejmującym aktualizacje bezpieczeństwa, korekty błędów oraz rozwój funkcjonalny, przez cały okres obowiązywania umowy z Zamawiającym. Wsparcie to musi zapewniać stały dostęp do najnowszych wersji oprogramowania zapewniając aktualizację związaną m.in. z bezpieczeństwem, naprawy błędów celem zapewnienia bezpieczeństwa. Zgodnie z wymaganiem WL.2 Minimalny okres wsparcia dla komponentów Systemu: a. Wykonawca zobowiązany jest do zapewnienia, że każdy z komponentów systemu informatycznego, instalowany na potrzeby Zamawiającego, posiada gwarancję wsparcia technicznego na poziomie aktualnej wersji produktu (Latest Release), wydanej nie później niż 12 miesięcy przed końcem Umowy. b. Jeśli okres wsparcia dla komponentów oferowanych przez producenta, dystrybutora, lub organizację jest krótszy niż 4 lata po zakończeniu Umowy z Zamawiającym, Wykonawca musi zainicjować proces migracji do nowszych wersji komponentów lub ekwiwalentnych produktów zapewniających wsparcie techniczne na okres minimum 4 lat po zakończeniu obowiązywania umowy, co zapewni ciągłość działania, bezpieczeństwo oraz aktualność systemu. W dniu 25 lipca 2024 r. Zamawiający udzielił odpowiedzi na pytanie nr 3: Zgodnie z wymaganiami oczekujecie Państwo utrzymania Systemu do 30 kwietnia 2031 r. Platformą technologiczną Systemu jest udostępniane przez Państwa oprogramowanie ESRI Inc. Z ogólnie dostępnych informacji wynika, iż zawarłście Państwo kilka umów długoterminowych z ESRI Polska na dostęp do platformy technologicznej ESRI (zazwyczaj były to umowy trzyletnie). Ostatnią umowę zawarłście Państwo 02 kwietnia br., która kończy się po trzech latach, w 2027 roku. Wykonawca, chcąc zapewnić usługi utrzymania Systemu do 2031 roku przedkłada pytanie,

czy koszt serwisu platformy ESRI spoczywa na Wykonawcy czy na Zamawiającym? Jeśli koszt serwisu platformy ESRI spoczywa na Zamawiającym, to co w przypadku, jeśli Zamawiający nie zapewni dostępu do najnowszych wersji platformy technologicznej? Czy Zamawiający planuje przedłużyć umowę korporacyjną z ESRI Polska na następne lata? Ponadto prosimy o informację, jak planują Państwo rozwijać i utrzymywać system w przypadku braku zawarcia kolejnych umów z ESRI Polska? wyjaśniając (a w istocie modyfikując udzielonym wyjaśnieniem) Specyfikację Warunków Zamówienia w następujący sposób: Koszt serwisu platformy ESRI spoczywa na Zamawiającym. Jeśli nie będzie zapewniony dostęp do najnowszych wersji oprogramowania, System będzie utrzymywany w oparciu o ostatnią wdrożoną wersję z długoterminowym wsparciem. Dla wykorzystywanego na potrzeby projektu oprogramowania ESRI Zamawiający planuje zapewnić dostęp do licencji i serwisu w planowanym terminie utrzymania Systemu. Sposób dostarczenia licencji i serwisu będzie zależał każdorazowo od uwarunkowań związanych z przeprowadzonym zamówieniem na to oprogramowanie. Z wyżej opisanych wyjaśnień treści specyfikacji warunków zamówienia jasno wynika, że Zamawiający który stawia Wykonawcy w niniejszym postępowaniu wymogi dotyczące bezpieczeństwa i wsparcia cyklu życia produktu dostarczanego w ramach niniejszego zamówienia jednocześnie narzucił wykorzystanie technologii, która wyżej opisanych wymogów nie spełnia – albowiem nie ma pewności, czy Zamawiający zapewni dostęp do najnowszych wersji oprogramowania, tym samym platforma oprogramowania zapewniana przez Zamawiającego nie spełnia wymagań WL.1 i WL.2 stawianych w OPZ Wykonawcy w niniejszym postępowaniu o udzielenie zamówienia. Co więcej Zamawiający zawierając uprzednio umowy narzucające platformę oprogramowania ArcGIS, jako platformę w oparciu o którą zrealizowane ma być niniejsze zamówienie, zupełnie pomija kwestię ewentualnych błędów Systemu – ujawnionych w fazie wdrożenia lub w fazie utrzymania (wsparcia technicznego) Systemu – wynikających z platformy oprogramowania producenta ESRI Inc. – ArcGIS. Zamawiający przerzuca na Wykonawcę konsekwencje decyzji na którą Wykonawca nie miał wpływu (wybór technologii i brak zapewnienia wsparcia tej technologii). Powoduje to sytuacje w której Zamawiający może żądać od Wykonawcy świadczeń niemożliwych, w przypadku wystąpienia wady technologii ArcGIS, która ujawni się po okresie wsparcia tej technologii. Sytuacja ujawnienia wady (podatności) po dłuższym okresie użytkowania oprogramowania jest często spotykana w systemach informatycznych – brak wsparcia technologii (brak prawa do wersji wolnej od wady) spowoduje sytuacje w której Zamawiający może oczekiwać od Wykonawcy usunięcia wady, której Wykonawca nie będzie mógł (ze względu między innymi na ochronę autorskich praw majątkowych) usunąć, wobec braku możliwości ingerencji w oprogramowanie narzucone przez Zamawiającego, do którego Zamawiający dysponuje wyłącznie licencją na korzystanie z tego oprogramowania. Wyżej opisana sytuacja w ocenie odwołującego potwierdza zasadność stawianych w niniejszym odwołaniu zarzutów – przy czym odwołujący zastrzega możliwość uzupełnienia wyżej opisanej argumentacji dowodami w toku postępowania odwoławczego. Mając na uwadze powyższe konieczne jest doprowadzenie specyfikacji warunków zamówienia do stanu zgodności z przepisami, poprzez wprowadzenie postanowień wyłączających odpowiedzialność Wykonawcy za wady/błędy Systemu mające swoje źródło w oprogramowaniu platformy ESRI (ArcGIS). Zdaniem Odwołującego działania i zaniechania Zamawiającego naruszają przytoczone w odwołaniu przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych. Mając na uwadze powyższe wnoszę jak na wstępie.

Do odwołania należy załączyć:

1. Dowód uiszczenia wpisu
2. Pełnomocnictwo, jeżeli odwołanie wnosi pełnomocnik
3. Właściwy rejestr z którego wynika zasada reprezentacji odwołującego
4. Dowód przesłania kopii odwołania zamawiającemu

20240805_gp_cui_pełnomocnictwo_signed.pdf

Odpis_Aktualny_KRS_0000173717 (3).pdf

uzp_opłata.pdf

pełnomocnictwo_opłata.pdf