

Warszawa, 2 listopada 2020 r.

**Zamawiający:**

Polska Agencja Inwestycji  
i Handlu Spółka Akcyjna

ul. Krucza 50

00-025 Warszawa

**Dotyczy:** postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „Dostawa subskrypcji pakietu „Microsoft 365” na potrzeby Polskiej Agencji Inwestycji i Handlu S.A.”

**Numer postępowania:** DOW.DI.25.45/2020/PN

**WYJAŚNIENIE TREŚCI SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA (SIWZ)**

Zamawiający, tj. Polska Agencja Inwestycji i Handlu S.A., informuje, że wpłynął wniosek o wyjaśnienie treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (dalej „SIWZ”). W związku z powyższym, na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2019 r. poz. 1843 z późn. zm.), Zamawiający przekazuje treść zapytań wraz z odpowiedziami.

1. **Pytanie:** Dotyczy Załącznika nr 3 do SIWZ - Istotne Postanowienia Umowy §9: Czy Zamawiający dopuszcza doprecyzowanie postanowień par. 9 poprzez wprowadzenie postanowień na podstawie których Wykonawca udzieli licencji niewyłącznej na materiały przekazane w ramach Usługi szkoleniowej?

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę na doprecyzowanie postanowień §9 Istotnych postanowień umowy (Załącznik nr 2 do SIWZ) poprzez wprowadzenie postanowień, na podstawie których Wykonawca udzieli licencji niewyłącznej na materiały przekazane w ramach Usługi szkoleniowej i dokonuje jego modyfikacji poprzez nadanie mu następującego brzmienia:

**„§ 9**

***Usługi szkoleniowe***

1. *Wykonawca przeprowadzi szkolenia dotyczące Oprogramowania, zgodnie z wymaganiami wskazanymi w OPZ, w maksymalnym wymiarze 72 godzin zegarowych dla użytkowników i w wymiarze 72 godzin zegarowych dla administratorów.*





2. Szkolenia zostaną zrealizowane w terminie i wymiarze ustalonym z Zamawiającym, w zależności od bieżących potrzeb Zamawiającego, jednak nie później niż w okresie 12 miesięcy od dnia podpisania niniejszej umowy.
3. Szkolenie będzie przeprowadzone w grupach liczących od 3 do 8 osób każda.
4. Niezbędny sprzęt do przeprowadzenia szkolenia dla uczestników zapewni Zamawiający.
5. Wykonawca zobowiązany jest do przygotowania Materiałów szkoleniowych (dalej jako „Materiały szkoleniowe”) dla uczestników szkolenia i przekazania ich Zamawiającemu dla uczestników szkolenia w wersji elektronicznej po zakończeniu szkolenia w terminie ustalonym z Zamawiającym.
6. Wykonawca oświadcza, że:
  - a. wszelkie utwory w rozumieniu ustawy z dnia 4 lutego 1994 r. o prawach autorskich i prawach pokrewnych (Dz. U. z 2019 roku poz. 1231 t.j. ze zm.), jakimi będzie się posługiwał w toku realizacji Umowy, a także powstałych w jej trakcie lub wyniku, w tym do Materiałów szkoleniowych będą oryginalne, bez niedozwolonych zapożyczeń z utworów osób trzecich oraz nie będą naruszać praw przysługujących osobom trzecim, a w szczególności praw autorskich oraz dóbr osobistych tych osób,
  - b. nie dokona rozporządzeń prawami, w tym autorskimi prawami majątkowymi do materiałów w zakresie, jaki uniemożliwiłby ich dysponowanie przez Zamawiającego na polach eksploatacji określonych w ust. 7 poniżej.
7. Wykonawca z dniem wydania Materiałów szkoleniowych Zamawiającemu, w ramach wynagrodzenia, o którym mowa w § 6 ust. 1 udziela Zamawiającemu licencji niewyłącznej do Materiałów szkoleniowych, o których mowa w ust. 5 powyżej, bez ograniczeń terytorialnych, na polach eksploatacji obejmujących:
  - 1) wprowadzenie i zapisywanie do pamięci komputera i serwerów;
  - 2) utrwalenie na jakimkolwiek nośniku znanym obecnie, dyskach komputerowych oraz wszystkich typach nośników przeznaczonych do zapisu cyfrowego;
  - 3) zwielokrotnianie jakąkolwiek techniką znaną obecnie, w tym: techniką cyfrową, techniką zapisu komputerowego na wszystkich rodzajach nośników dostosowanych do tej formy zapisu, wytwarzanie określoną techniką, w tym techniką drukarską, reprograficzną, zapisu magnetycznego oraz techniką cyfrową (w tym CD, DVD, CD ROM, UCD, itp.)
  - 4) odtwarzanie;
  - 5) przechowywanie;
  - 6) wyświetlanie;



- 7) przystosowywanie;
8. Licencja, o której mowa w ust.7 powyżej udzielona zostaje na okres 5 lat, a następnie przekształca się w licencję na czas nieoznaczony, bez konieczności składania przez którąkolwiek ze Stron jakichkolwiek oświadczeń.
  9. W przypadku naruszenia praw osób trzecich z tytułu korzystania z praw i licencji do Materiałów szkoleniowych udzielonych przez Wykonawcę Zamawiającemu, Zamawiający będzie miał prawo dochodzić roszczeń regresowych od Wykonawcy. O każdym przypadku wystąpienia z roszczeniem osób trzecich Zamawiający będzie zobowiązany niezwłocznie powiadomić Wykonawcę. Wykonawca oświadcza, że ponosi pełną odpowiedzialność za roszczenia osób trzecich związanych z korzystaniem przez Zamawiającego z licencji niewyłącznej do materiałów szkoleniowych.
  10. Zamawiający zgłosi Wykonawcy zapotrzebowanie na organizację szkolenia wraz ze wskazaniem zakresu, grup docelowych na co najmniej 21 dni przed planowanym terminem szkolenia.
  11. Wykonawca jest zobowiązany do opracowania i przesłania Zamawiającemu programu szkolenia na co najmniej 14 dni przed planowanym terminem szkolenia.
  12. W terminie 5 dni od dnia otrzymania przez Zamawiającego od Wykonawcy programu szkolenia Zamawiający ma prawo do zgłoszenia uwag i zastrzeżeń.
  13. W przypadku zgłoszenia uwag i zastrzeżeń, o których mowa w ust. 12, Wykonawca jest zobowiązany do ich uwzględnienia w terminie 5 dni od dnia przekazania uwag i zastrzeżeń przez Zamawiającego.
  14. Przekazanie materiałów przez Wykonawcę Zamawiającemu, o których mowa w ust. 5, stanowi podstawę do sporządzenia protokołu odbioru zrealizowania szkolenia. „
2. **Pytanie:** Dotyczy Załącznika nr 3 do SIWZ - Istotne Postanowienia Umowy §9: Czy Zamawiający dopuszcza możliwość ustosunkowania się przez Wykonawcę co do zasadności zgłaszanych zastrzeżeń o których mowa w ust. 8 do ust. 12.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na dopuszczenie możliwości ustosunkowania się przez Wykonawcę co do zasadności zgłaszanych zastrzeżeń, o których mowa w §9 w ust. 8 do ust. 12 Istotnych postanowień umowy (Załącznik nr 2 do SIWZ).



3. **Pytanie:** Dotyczy Załącznika nr 3 do SIWZ - Istotne Postanowienia Umowy §9 ust. 12: Czy Zamawiający dopuszcza możliwość jednostronnego protokołu odbioru w sytuacji w której Zamawiający nie zgłosi zastrzeżeń w terminie i nie podpisze dokumentu?

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na dopuszczenie możliwości jednostronnego protokołu odbioru w sytuacji w której Zamawiający nie zgłosi zastrzeżeń w terminie i nie podpisze dokumentu.

4. **Pytanie:** Dotyczy Załącznika nr 3 do SIWZ - Istotne Postanowienia Umowy: Zwracamy się z prośbą o doprecyzowanie postanowień Umowy w ten sposób, że opisana zostanie procedura odbiorów tj. wskazany zostanie czas na podpisanie przez Zamawiającego protokołu odbioru, a dodatkowo wprowadzona zostanie procedura odbiorów milczących w sytuacji w której Zamawiający nie zgłosi zastrzeżeń w terminie i nie podpisze dokumentu.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na doprecyzowanie postanowień Umowy w ten sposób, że opisana zostanie procedura odbiorów tj. wskazany zostanie czas na podpisanie przez Zamawiającego protokołu odbioru, a dodatkowo wprowadzona zostanie procedura odbiorów milczących w sytuacji w której Zamawiający nie zgłosi zastrzeżeń w terminie i nie podpisze dokumentu.

5. **Pytanie:** Dotyczy Załącznika nr 3 do SIWZ - Istotne Postanowienia Umowy § 14: Czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany postanowień w ten sposób, że w sytuacji w której dojdzie do przekazania przez Wykonawcę informacji poufnych Zamawiającemu, Zamawiający zobowiązany będzie do zachowania ich w poufności?

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę postanowień §14 Umowy w ten sposób, że w sytuacji w której dojdzie do przekazania przez Wykonawcę informacji poufnych Zamawiającemu, Zamawiający zobowiązany będzie do zachowania ich w poufności.

6. **Pytanie:** Dotyczy Załącznika § 7 ust. 5 Istotne Postanowienia Umowy - prawo do 14 dniowego testowania: Czy jest możliwe usunięcie niniejszego zapisu, ponieważ partner CSP nie jest stroną takiej prośby a bezpośrednio firma Microsoft - Klient bezpośrednio u vendora składa prośbę o taki trial.



**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie zapisu §7 ust. 5 Istotnych postanowień umowy (Załącznik nr 2 do SIWZ).

7. **Pytanie:** Dotyczy SIWZ: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na podpisanie umowy kwalifikowanym podpisem elektronicznym?

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o dopuszczenie podpisania umowy w formie elektronicznej z uwagi na wprowadzenie stanu epidemicznego w kraju, związanego z pandemią koronawirusa (wywołującego COVID-19).

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę na podpisanie umowy kwalifikowanym podpisem elektronicznym.

8. **Pytanie:** Zwracamy się z uprzejmą prośbą o doprecyzowanie odpowiedzi udzielonej na pytanie nr 1 w dniu 26.10.2020 r. o treści: "1. Jaki jest oczekiwany wymiar wsparcia w obszarze usług inżynierskich? Prosimy o podanie wymiaru w godzinach roboczych.

Odpowiedź: W ramach świadczenia usług inżynierskich Wykonawca zapewni bieżące wsparcie techniczne dla administratorów oraz asysty/pomocy dla użytkowników Oprogramowania w wymiarze 60 godzin zegarowych.

Zamawiający modyfikuje § 8 ust. 1 Istotnych postanowień umowy i nadaje mu następujące brzmienie: „W ramach świadczenia usług inżynierskich Wykonawca zobowiązuje się do zapewnienia bieżącego wsparcia technicznego dla administratorów oraz asysty/pomocy dla użytkowników Oprogramowania w wymiarze 60 godzin zegarowych”.

Czy Zamawiający określił 60 godzin jako czas przeznaczony na cały okres trwania umowy? Jakiego rodzaju działań Zamawiający wymaga od Wykonawcy w ramach świadczenia usług inżynierskich?

**Odpowiedź:** W ramach świadczenia usług inżynierskich Wykonawca zapewni bieżące wsparcie techniczne dla administratorów oraz asysty/pomocy dla użytkowników Oprogramowania w wymiarze 60 godzin zegarowych na cały okres trwania umowy. W ramach świadczeń usług inżynierskich Zamawiający wymaga wsparcia technicznego oraz asysty/pomocy dla użytkowników dla wszelkiego rodzaju działań dotyczących/związanych z Oprogramowaniem, w pełnym zakresie.



9. **Pytanie:** Dotyczy Załącznika nr 3 do SIWZ - istotne postanowienia umowy § 13: Zwracamy się z prośbą o modyfikację zapisów umowy w §13 istotnych postanowień umowy. Zamawiający nakłada na Wykonawcę kary, które są rażąco wygórowane. Istnieje możliwość podważenia rażąco wygórowanej kary na drodze sądowej. Zgodnie z brzmieniem art. 484 § 2K.C. „Jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej; to samo dotyczy wypadku, gdy kara umowna jest wygórowana”. W związku z tym zwracamy się z uprzejmą prośbą o zmianę wysokości kar umownych: ust. 1 - 0,5 % wartości ryczałtowego wynagrodzenia brutto należnego Wykonawcy, określonego w § 5 ust. 1 za każde stwierdzone uchybienie; ust. 3 - 5 % całkowitej kwoty brutto wynagrodzenia ryczałtowego, określonego w § 5 ust.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisów umowy w §13 Istotnych postanowień umowy (Załącznik nr 2 do SIWZ).

10. **Pytanie:** Dotyczy Załącznika nr 3 do SIWZ - istotne postanowienia umowy: Zwracamy się z uprzejmą prośbą o wprowadzenie zapisu, który będzie symetryczny dla Zamawiającego w zakresie §13 ust.5 o brzmieniu: “W przypadku naruszenia zasad poufności, o którym mowa w §.. Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną w wysokości 10.000 zł brutto za każde naruszenie.”

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zapisu do Istotnych postanowień umowy (Załącznik nr 2 do SIWZ) w zakresie §13 ust. 5 o brzmieniu: “W przypadku naruszenia zasad poufności, o którym mowa w §.. Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną w wysokości 10.000 zł brutto za każde naruszenie.”

11. **Pytanie:** Dotyczy Załącznika nr 3 do SIWZ - istotne postanowienia umowy: Zwracamy się z uprzejmą prośbą o wprowadzenie zapisu ograniczenia łącznej odpowiedzialności Wykonawcy z tytułu kar umownych do 20% całkowitej kwoty brutto wynagrodzenia ryczałtowego, określonego w § 5 ust.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zapisu ograniczenia łącznej odpowiedzialności Wykonawcy z tytułu kar umownych do 20% całkowitej kwoty brutto wynagrodzenia ryczałtowego.



12. **Pytanie:** Dotyczy Załącznika nr 3 do SIWZ - istotne postanowienia umowy: Zwracamy się z prośbą o zmianę w §13 pojęcia „opóźnienie” na „zwłokę”. Wskazujemy, że przewidziane przez Zamawiającego kary umowne w obecnym brzmieniu nakładają na Wykonawcę odpowiedzialność za niedochowanie terminów realizacji zamówienia, niezależnie od tego jakie będą ich przyczyny. Również w sytuacji, gdy opóźnienie wynikać będzie z przyczyn niezależnych od Wykonawców, a nawet z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego.

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę na zmianę pojęcia z „opóźnienie” na „zwłokę” w §13 Istotnych postanowień umowy (Załącznik nr 2 do SIWZ) i tym samym nadaje §13 następujące brzmienie:

*„§13*

*Kary umowne*

1. *Stwierdzenie przez Zamawiającego nieprawidłowości w zakresie realizacji przedmiotu umowy, w tym w szczególności obowiązków Wykonawcy wskazanych w § 4,7,8,9 skutkuje obowiązkiem zapłacenia przez Wykonawcę kary umownej w wysokości 1% wartości ryczałtowego wynagrodzenia brutto należnego Wykonawcy, określonego w § 6 ust. 1 za każde stwierdzone uchybienie.*
2. *Wykonawca zobowiązany jest do zapłacenia Zamawiającemu kary umownej w wysokości 0,1% całkowitej kwoty brutto wynagrodzenia, o którym mowa w § 6 ust. 1 w przypadku:*
  - 1) *zwłoki w przedłużeniu subskrypcji licencji powyżej 7 dni od dnia zawarcia umowy za każde 3 dni zwłoki każdej subskrypcji licencji*
  - 2) *zwłoki w aktywacji nowych licencji powyżej 24 godzin od otrzymania przez Wykonawcę zamówienia składanego przez Zamawiającego przesłanego na adres wskazany Wykonawcą za każde 3 dni zwłoki w aktywacji każdej licencji.*
3. *Wykonawca zobowiązany jest do zapłacenia Zamawiającemu kary umownej w wysokości 10% całkowitej kwoty brutto wynagrodzenia ryczałtowego, określonego w § 6 ust. 1, w przypadku odstąpienia przez Zamawiającego od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy lub w przypadku odstąpienia od umowy przez Wykonawcę, nie wykonywania umowy przez Wykonawcę, z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.*
4. *Wykonawca może naliczyć Zamawiającemu karę umowną za odstąpienie od umowy z winy Zamawiającego w wysokości 10% całkowitej kwoty brutto wynagrodzenia ryczałtowego, określonego w § 6 ust. 1. Uprawnienie to nie dotyczy sytuacji, o których mowa w art. 145 ustawy prawo zamówień publicznych.*



5. *W przypadku naruszenia zasad poufności, o którym owa w § 14 Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 10.000 zł brutto za każde naruszenie.*
  6. *Kara umowna zostanie zapłacona przez Stronę, która naruszyła postanowienia umowne w terminie 14 dni od daty doręczenia przez drugą Stronę żądania zapłaty.*
  7. *Kary umowne wskazane w niniejszym paragrafie mogą zostać potrącone przez Zamawiającego z wynagrodzenia Wykonawcy wynikającego z Umowy, na co Wykonawca wyraża zgodę.*
  8. *Strony mają prawo dochodzić odszkodowania uzupełniającego przewyższającego wysokość zastrzeżonych kar umownych na zasadach wynikających z Kodeksu Cywilnego.*
  9. *Kary umowne zastrzeżone w niniejszym paragrafie podlegają kumulacji.”*
13. **Pytanie:** Dotyczy Załącznika nr 3 do SIWZ - Istotne Postanowienia Umowy § 13: Zwracamy się z prośbą o wprowadzenie postanowień wskazujących, że Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za utracone korzyści. Postanowienie może otrzymać następujące brzmienie:  
“Wykonawca ponosi odpowiedzialności wyłącznie za szkodę rzeczywistą.”  
Zwracamy się z prośbą o wprowadzenie postanowień uzależniających odpowiedzialność Wykonawcy wyłącznie od winy umyślnej. Postanowienie może otrzymać następujące brzmienie:  
“Wykonawca ponosi odpowiedzialność za niewykonanie lub nienależyte wykonanie Umowy, chyba że niewykonanie lub nienależyte wykonanie Umowy następuje na skutek okoliczności za które nie odpowiada Wykonawca.”

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie w Istotnych postanowieniach umowy (Załącznik nr 2 do SIWZ) postanowień wskazujących, że Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za utracone korzyści o brzmieniu: “Wykonawca ponosi odpowiedzialności wyłącznie za szkodę rzeczywistą” oraz nie wyraża zgody na wprowadzenie postanowień uzależniających odpowiedzialność Wykonawcy wyłącznie od winy umyślnej o brzmieniu: “Wykonawca ponosi odpowiedzialność za niewykonanie lub nienależyte wykonanie Umowy, chyba że niewykonanie lub nienależyte wykonanie Umowy następuje na skutek okoliczności za które nie odpowiada Wykonawca.”



14. **Pytanie:** Czy Zamawiający dopuści złożenie oferty w formie elektronicznej opatrzonej kwalifikowanym podpisem elektronicznym?

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na złożenie oferty w formie elektronicznej opatrzonej kwalifikowanym podpisem elektronicznym. Zgodnie z Rozdziałem IX ust. 3 pkt 1) SIWZ oferta musi być sporządzona w języku polskim, pod rygorem nieważności w formie pisemnej.

**Ponadto, Zamawiający informuje, że zmienia termin składania i otwarcia ofert w przedmiotowym postępowaniu:**

Termin składania ofert w postępowaniu upływa w dniu 6 listopada 2020 o godz. 10.00.

Termin otwarcia ofert w postępowaniu nastąpi w dniu 6 listopada 2020 r. o godz. 10.30.

**Załączniki:**

Załącznik nr 1 – Istotne postanowienia umowy (Załącznik nr 2 do SIWZ) – tekst jednolity z dnia 30.10.2020 r.

Pełnomocnik Zamawiającego

-//-

*Aneta Siewicz*

Dyrektor Departamentu

Obsługi Wewnętrznej

