



Warszawa, 1 czerwca 2020 r.

DAZ.262.27.2020

Wszyscy zainteresowani

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego (nr 21/20/PN/P44) na przeprowadzenie na rzecz Narodowego Centrum Badań i Rozwoju usługi polegającej na przeprowadzeniu analizy spełniania przez inwestycję planowaną przez Narodowe Centrum Badań i Rozwoju w spółkę NCBR Investment Fund ASI S.A. wymogów testu prywatnego inwestora w rozumieniu Zawiadomienia Komisji z dnia 19.07.2016 r. w sprawie pojęcia pomocy państwa, w rozumieniu art. 107 ust. 1 Traktatu o funkcjonowaniu Unii Europejskiej (2016/C 262/01)

Działając na podstawie art. 38 ust. 1 pkt 3 oraz art. 38 ust. 4a pkt 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. 2019 poz. 1843 późn. zm., zwanej dalej: „ustawą Pzp”) Narodowe Centrum Badań i Rozwoju (dalej: „Zamawiający” lub „NCBR”) udziela wyjaśnień dotyczących treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia (dalej: „SIWZ”) oraz Istotnych postanowień umowy (dalej: „IPU”).

Pytanie 1:

Czy Zamawiający dopuszcza zastąpienie przeniesienia całości autorskich praw majątkowych oraz praw pokrewnych do wszystkich utworów przez mechanizm, w którym Wykonawca udzieliłby na rzecz Zamawiającego wyłącznej licencji prawnoautorskiej na wszystkie utwory powstałe w ramach Analizy TPI lub Ponownej Analizy TPI?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie dopuszcza zastąpienia przeniesienia całości autorskich praw majątkowych oraz praw pokrewnych do wszystkich utworów przez udzielenie licencji wyłącznej.

Pytanie 2:

Czy w §2 pkt 5 IPU, Zamawiający dopuszcza zamianę sformułowania „gwarantuje wysoką jakość Produktu” na „zapewnia wysoką jakość Produktu”?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie dopuszcza zamiany sformułowania z „gwarantuje wysoką jakość Produktu” na „zapewnia wysoką jakość Produktu”.



Pytanie 3:

Czy w §3 pkt 1 IPU, Zamawiający dopuszcza zmianę terminu z "18 tygodni od dnia zawarcia umowy" na "18 tygodni od dnia przekazania Dokumentacji Przedsięwzięcia"? Propozycja wynika z faktu, że wybrany Wykonawca będzie mógł przystąpić do wykonywania analizy TPI dopiero po otrzymaniu Dokumentacji Przedsięwzięcia.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na zmianę §3 ust.1 IPU. Czas na realizację przedmiotu Umowy liczony jest od dnia przekazania Dokumentacji Przedsięwzięcia i w tym terminie powinien zostać wykonany. Natomiast czas obowiązywania umowy liczony jest od dnia zawarcia umowy. W tym okresie powinien zostać wykonany przedmiot umowy, odbiór przedmiotu umowy, dostarczenie faktury i zapłata wynagrodzenia.

Pytanie 4:

Czy w §6 pkt 8 IPU, Zamawiający dopuszcza możliwość rozszerzenia czasu potrzebnego na odniesienie się do uwag Zamawiającego? W szczególności, czy jest możliwość wydłużenia tego terminu do 15 dni roboczych, tak żeby termin ten był równy okresowi, w którym NCBR decyduje o akceptacji Produktu.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody wydłużenie czasu z 10 dni roboczych do 15 dni roboczych określonego w §6 pkt 8 IPU.

Pytanie 5:

Czy Zamawiający może bardziej precyzyjnie przedstawić zasady ewentualnego proporcjonalnego obniżenia wynagrodzenia (§6 pkt 14 IPU)?

Odpowiedź:

Zamawiający wskazuje, że każdy przypadek nienależytego wykonania Przedmiotu Umowy rozpatrywane jest indywidualnie. Na wysokość obniżonego wynagrodzenia będzie miał wpływ rozmiar oraz waga uchybień w wykonanym przedmiocie umowy w stosunku do całego przedmiotu umowy. W przypadku powstania wątpliwości, Strony zgodnie podejmą działania, celem ustalenia zakresu świadczenia prawidłowo zrealizowanego przez Wykonawcę na podstawie Umowy.

Pytanie 6:

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość wykreślenia §7 pkt 3 pkt 13) IPU? Oferent wskazuje, że z uwagi na charakterystykę Produktu, wprowadzanie skrótów może negatywnie wpływać na analizę TPI przeprowadzoną w Produkcje.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie § 7 ust. 3 pkt. 13 IPU. Zamawiający potrzebuje tego uprawnienia aby w przypadku konieczności powołania w mailu/informacji na stronie/opracowaniu tylko fragmentu analizy było to możliwe.

Pytanie 7:

Czy Zamawiający dopuszcza rezygnację z kary umownej, o której mowa w §7 pkt 12 IPU? W szczególności czy Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie słów: „Zamawiający będzie uprawniony, w terminie 30 (trzydziestu) dni od powzięcia wiadomości o powyższych okolicznościach, do odstąpienia od Umowy i będzie uprawniony do żądania od Wykonawcy zapłaty kary umownej o której mowa w § 11 ust. 3 Umowy. W każdym wypadku określonym w niniejszym ustępie, Zamawiający będzie także uprawniony do dochodzenia naprawienia szkody w pełnym zakresie.” I zastąpienie ich przez słowa „Zamawiający może żądać naprawienia wynikłej z tego tytułu szkody na zasadach ogólnych przewidzianych w przepisach prawa.”?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na zmianę §7 ust. 12 IPU.

Pytanie 8:

Czy w §11 pkt 1 pkt 5) oraz 6) IPU, Zamawiający dopuszcza rezygnację ze sformułowania „za każdy przypadek naruszenia”? Zdaniem Oferenta taki sposób określenia kary umownej z tytułu nienależytego wykonania Zamówienia gwarantowanego lub Zamówienia dodatkowego jest nieproporcjonalny, tym bardziej że w obu punktach wysokość kary umownej została zastrzeżona w wysokości 10% kwoty wynagrodzenia.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na zmianę § 11 ust. 1 pkt. 5 i 6 IPU. Kary umowne przewidziane w tych punktach odnoszą się do kwoty wynagrodzenia odpowiednio za Zamówienie gwarantowane i za Zamówienie dodatkowe. Przedmiot Umowy jest istotny dla Zamawiającego i zależy mu na należytych wykonaniu Umowy.

Pytanie 9:

Czy w §11 pkt 4 IPU, Zamawiający dopuszcza możliwość wprowadzenie łącznej maksymalnej sumy kar umownych, które zostać nałożone na Wykonawcę. Jeśli tak, to Oferent proponuje żeby w §11 pkt 4 IPU dodać, że łączna wysokość wszystkich kar umownych, do zapłaty których może być zobowiązany Wykonawca, nie może przekroczyć 75% kwoty wynagrodzenia brutto.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę § 11 ust. 4 IPU. § 11 ust. 4 IPU otrzymuje nowe brzmienie: „4. Kary umowne mogą podlegać łączeniu. Łączna wysokość wszystkich kar umownych, do zapłaty których może być zobowiązany Wykonawca, nie może przekroczyć 75% kwoty maksymalnego

wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 5 ust. 1 Umowy. Ograniczenia odpowiedzialności nie stosuje się, jeżeli szkoda została wyrządzona umyślnie”

Pytanie 10:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie postanowienia z §12 pkt 3 pkt 7) IPU? Zdaniem Oferenta, zdarzenie opisane w tym punkcie nie powinno być podstawą dla odstąpienia przez Zamawiającego od Umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na wykreślenie § 12 ust. 3 pkt. 7 Umowy. Zamawiający będzie uprawniony do skorzystania z tego zapisu wyłącznie gdy wykonawca dokonała istotnych zmian organizacyjno-prawnych, które mogą mieć wpływ na realizację Umowy, np. na terminowe dostarczenie Przedmiotu Umowy.

Pytanie 11:

Jakie lata obejmuje Biznes Plan?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że Biznesplan obejmuje lata od 2020 do 2026.

Pytanie 12:

Czy w ramach Biznes Planu zostaną zaprezentowane projekcje finansowe dotyczące Bilansu, Rachunku Zysków i Strat, Rachunku Przepływów Pieniężnych?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że w Biznesplanie nie zostaną zaprezentowane projekcje finansowe dotyczące Bilansu, Rachunku Zysków i Strat, Rachunku Przepływów Pieniężnych. Znajdują się w nim założenia i prognozy (np. koszty operacyjne, planowane inwestycje), które powalają na stworzenie projekcji finansowych.

Pytanie 13:

Co należy rozumieć pod §6 pkt 11 k. oraz l.) Szczegółowego Opisu Przedmiotu Zamówienia – „Oczekiwana stopa zwrotu – perspektywa inwestora oraz perspektywa funduszu”? Czy zostaną podane jakieś konkretne wskaźniki, np. NPV, IRR, prosta stopa zwrotu które fundusz planuje osiągnąć? Jeśli tak, to które dokładnie wskaźniki zostaną podane?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że Biznesplan nie zawiera oczekiwanego do osiągnięcia przez NCBR Investment Fund ASI S.A. wskaźnika NPV czy IRR. Zweryfikowane powinny zostać założenia dotyczące oczekiwanej rocznej stopy zwrotu – podana zostanie przyjęta wartość oczekiwanej stopy zwrotu wyrażona w % (perspektywa inwestora) oraz założenia dotyczące kalkulacji prognozy zwrotu

z portfela spółek – podane zostaną założenia co do kompozycji zwrotu (mnożnik zainwestowanego kapitału) z poszczególnych części portfela (perspektywa funduszu).

Pytanie 14:

Czy zostanie podana kwota środków pieniężnych którą chce fundusz zainwestować w każdym z poszczególnych lat?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że w Biznesplanie zostanie podana kwota środków pieniężnych, którą Fundusz planuje zainwestować w każdym z poszczególnych lat.

Pytanie 15:

Czy Wykonawca otrzyma model finansowy (narzędzie w formacie MS Excel) Przedsięwzięcia z długoterminowymi projekcjami finansowymi i aktywnymi formułami (kalkulacjami) do analizy założeń Biznes Planu, analizy zwrotu z inwestycji (Przedsięwzięcia), ewentualnych analiz wrażliwości przyjętych założeń? Jeśli Zamawiający nie dysponuje lub nie udostępni modelu finansowego, czy Wykonawca będzie zobowiązany wykonać model finansowy na potrzeby analiz samodzielnie w ramach oferowanej ceny?

Odpowiedź:

Zamawiający nie dysponuje modelem finansowym (narzędziem w formacie MS Excel) Przedsięwzięcia z długoterminowymi projekcjami finansowymi i aktywnymi formułami (kalkulacjami) do analizy założeń Biznes Planu, natomiast w przekazanym Biznes Planie znajdują się informacje potrzebne do sporządzenia takiego modelu finansowego.

Pytanie 16:

W pkt 16.3 SIWZ oraz Załącznik nr 2 (Formularz Oferty):

Czy w ramach kryterium oceny „Doświadczenie kluczowego zespołu Wykonawcy” istnieje ograniczenie czasowe dla przedstawianych zrealizowanych projektów stanowiących o doświadczeniu danego członka zespołu (np. ostatnie 5 lat, o których mowa w pkt 7.2.2 SIWZ dla spełnienia warunku minimalnego doświadczenia Wykonawcy)? Czy jednak należy rozumieć, iż punktowane będą wszystkie realizowane przez członka zespołu projekty spełniające dane parametry niezależnie od daty ich wykonania?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że dokonuje zmiany w zakresie warunku udziału zdolność techniczna lub zawodowa w którym Wykonawca zobowiązany jest do dysponowania co najmniej 3 osobami:

„5.2.3.1. **1 osobą kierującą zespołem Wykonawcy**, która posiada 5-letnie doświadczenie zawodowe, oraz wykaże, że w ciągu ostatnich 5 lat przed terminem składania ofert brała udział w przeprowadzeniu co najmniej dwóch Analiz TPI inwestycji, w tym w co najmniej w przypadku jednej z nich występowała w roli osoby kierującej zespołem;”

5.2.3.2. **1 ekspertem** posiadającym 5 – letnie doświadczenie zawodowe, oraz wykaże że w ciągu ostatnich 5 lat przed terminem składania ofert wykonała co najmniej dwie analizy ekonomiczne i

finansowe dotyczące interwencji publicznej pod kątem sprawdzenia czy planowana inwestycja kapitałowa byłaby akceptowalna dla inwestora prywatnego, kierującego się wyłącznie perspektywą osiągnięcia zysku;

5.2.3.3. **1 prawnikiem**, tj. osobą posiadającą wyższe wykształcenie prawnicze, posiadającą 5 - letnie doświadczenie zawodowe, oraz wykaże że w ciągu ostatnich 5 lat przed terminem składania ofert doradzała w zakresie zagadnień związanych z pomocą publiczną na rzecz innowacyjnych przedsiębiorstw oraz instrumentów finansowania ryzyka, wynikających z prawa polskiego i unijnego;

5.2.3.4. **1 prawnikiem**, tj. osobą posiadającą wyższe wykształcenie prawnicze, posiadającą 5 - letnie doświadczenie zawodowe, oraz wykaże że w ciągu ostatnich 5 lat przed terminem składania ofert doradzała w zakresie inwestycyjno-transakcyjnym z udziałem funduszy venture capital, private equity, bądź alternatywnych funduszy inwestycyjnych.”

Zamawiający dokonał następującej zmiany w punkcie 16.3. SIWZ: „Zespół musi się składać z co najmniej 3 osób, z których każda posiada większe doświadczenie zawodowe w zakresie liczby przeprowadzonych Analiz TPI niż to o którym mowa w pkt 5.2.3. SWIZ.” Wobec powyższego Zamawiający informuje, że nie istnieje ograniczenie czasowe dla przedstawianych zrealizowanych projektów stanowiących o doświadczeniu danego członka zespołu.

Wobec powyższego w ramach kryterium oceny „Doświadczenie kluczowego zespołu Wykonawcy” punktowana będzie:

1. łączna liczba przeprowadzonych usług związanych ze sporządzaniem Analiz TPI przez kluczowy zespół Wykonawcy;
2. łączna wartość inwestycji w zakresie których zespół prowadził Analizy TPI.

Pytanie 17:

W pkt 16.3 SIWZ oraz Załącznik nr 2 (Formularz Oferty):

Czy w Formularzu Oferty w pkt II w rubrykach tabeli pod nazwą „Łącznie” dla kolumn „Liczba przeprowadzonych Analiz TPI – zgodnie z opisem w punkcie 16.3.1. SIWZ” oraz „Łączna wartość inwestycji w zakresie których zespół przeprowadził Analizy TPI – zgodnie z opisem w punkcie 16.3.2. SIWZ” należy zsumować liczbę i wartość analiz TPI dla poszczególnych członków zespołu, nawet jeśli wykazane doświadczenia dotyczą realizacji w przeszłości tych samych projektów Analiz TPI? Przykładowo: jeśli trzech członków zespołu wykonało po 5 tych samych projektów jako członkowie zespołu to czy liczba projektów zespołu wynosi 15?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że w Formularzu Oferty, w punkcie II, w rubrykach tabeli pod nazwą „Łącznie” dla kolumn „Liczba przeprowadzonych Analiz TPI – zgodnie z opisem w punkcie 16.3.1. SIWZ” oraz „Łączna wartość inwestycji w zakresie których zespół przeprowadził Analizy TPI – zgodnie z opisem w punkcie 16.3.2. SIWZ” należy zsumować liczbę i wartość analiz TPI dla poszczególnych członków zespołu, nawet jeśli wykazane doświadczenie dotyczy tych samych projektów Analiz TPI.

Pytanie 18:

W pkt 16.3 SIWZ oraz Załącznik nr 2 (Formularz Oferty):

Jak należy rozumieć spełnienie warunku punktowanych kluczowych członków zespołu wykazanych w tabeli „Doświadczenie kluczowego zespołu Wykonawcy”. Zgodnie z 5.2.3 SIWZ należy wykazać co najmniej 3 lub 4 członków zespołu z 4 różnymi kwalifikacjami uzyskanymi przez co najmniej 5 lat aktywności zawodowej (w tym 2 ekspertów w obszarze finansów i 2 prawników). Natomiast w ramach kryterium oceny oferty „Doświadczenie kluczowego zespołu Wykonawcy” będą punktowane tylko zrealizowane projekty Analiz TPI u pierwszych trzech członków zespołu projektowego Oferenta wykazanego w tabeli w pkt II Formularza Oferty. Czy w związku tym, aby uzyskać punktację za doświadczenie wszystkich trzech członków zespołu należy uzupełnić w tabeli na trzech pierwszych miejscach: 2 ekspertów finansowych (osoba kierująca zespołem, ekspert) oraz 1 prawnika? Czy alternatywnie przykładowo można podać w tabeli prawników na miejscu 4 i 5, zaś na pierwszych trzech punktowanych miejscach wpisać trzech ekspertów finansowych – czy w takiej sytuacji do kryterium oceny „Doświadczenie kluczowego zespołu Wykonawcy” kwalifikowane do punktacji będą doświadczenia projektowe trzech ekspertów finansowych? Czy jednocześnie spełniony będzie wymóg wykazania 3 lub 4 członków zespołu wynikający z 5.2.3 SIWZ?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że bez względu na liczbę (3 lub 4) członków zespołu wskazanych w wykazie osób na potwierdzenie spełniania przez wykonawcę warunków udziału w postępowaniu - w ramach kryterium oceny „Doświadczenie kluczowego zespołu Wykonawcy” wymagane jest wskazanie 3 członków zespołu składającego się z: osoby kierującej zespołem, eksperta oraz prawnika. Osoby wskazane w tabeli w pkt II Formularza Oferty otrzymają punkty za większe doświadczenie zawodowe w zakresie liczby przeprowadzonych Analiz TPI niż opisane w punkcie 5.2.3. SIWZ. Zamawiający nie dopuszcza możliwości wskazania np. samych ekspertów finansowych czy prawników. Formularz oferty został odpowiednio zmodyfikowany.

Pytanie 19:

W pkt 5.2.2 SIWZ znajduje się następujący warunek:

„W przypadku oferty składanej przez Wykonawców ubiegających się wspólnie o wykonanie zamówienia wystarczy, że warunek określony w pkt 5.2.1. SIWZ spełni jeden z nich.”

Proszę o potwierdzenie, iż w przypadku, gdy Wykonawca będzie polegać na zdolnościach technicznych lub zawodowych innego podmiotu (Podwykonawcy), to wówczas również nie jest wymagane od takiego Podwykonawcy spełnienie warunku określonego w pkt 5.2.1. SIWZ, o ile warunek ten spełnia Wykonawca.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że w przypadku samodzielnego spełnienia przez Wykonawcę warunku udziału, wskazanego w pkt 5.2.1. SIWZ, oraz poleganiu na zdolnościach technicznych lub zawodowych innego podmiotu, nie jest konieczne aby podmiot ten również spełniał warunek określony w pkt 5.2.1. SIWZ. Zamawiający zbada czy wobec tego podmiotu nie zachodzą podstawy wykluczenia.

W myśl art. 22a ust. 1 Ustawy Pzp: wykonawca może w celu potwierdzenia spełniania warunków udziału w postępowaniu, w stosownych sytuacjach oraz w odniesieniu do konkretnego zamówienia, lub jego części, polegać na zdolnościach technicznych lub zawodowych lub sytuacji finansowej lub ekonomicznej innych podmiotów, niezależnie od charakteru prawnego łączących go z nim

stosunków prawnych. Stosownie zaś do art. 22a ust. 2 Ustawy Pzp: wykonawca, który polega na zdolnościach lub sytuacji innych podmiotów, musi udowodnić zamawiającemu, że realizując zamówienie, będzie dysponował niezbędnymi zasobami tych podmiotów, w szczególności przedstawiając zobowiązanie tych podmiotów do oddania mu do dyspozycji niezbędnych zasobów na potrzeby realizacji zamówienia. Ponadto jak wynika z art. 22a ust. 3 Ustawy Pzp zamawiający ocenia, czy udostępniane wykonawcy przez inne podmioty zdolności techniczne lub zawodowe lub ich sytuacja finansowa lub ekonomiczna, pozwalają na wykazanie przez wykonawcę spełnienia warunków udziału w postępowaniu oraz bada, czy nie zachodzą wobec tego podmiotu podstawy wykluczenia, o których mowa w art. 24 ust. 1 pkt 13-22 Ustawy Pzp i art. 24 ust. 5 Ustawy Pzp. Zgodnie z art. 22a ust. 4 p.z.p. - w odniesieniu do warunków dotyczących wykształcenia, kwalifikacji zawodowych lub doświadczenia, wykonawcy mogą polegać na zdolnościach innych podmiotów, jeśli podmioty te zrealizują roboty budowlane lub usługi, do realizacji których te zdolności są wymagane. Jak wskazuje się w literaturze (W. Dzierżanowski, J. Jerzykowski, M. Stachowiak, Prawo zamówień publicznych. Komentarz, wyd. VII): *"W przypadku udostępnienia zasobów niezbędnych dla wykazania zdolności technicznej lub zawodowej w zakresie wykształcenia, kwalifikacji zawodowych lub doświadczenia w postępowaniach na usługi lub roboty budowlane, ustawa p.z.p. zakłada obowiązkowy udział podmiotu udostępniającego potencjał w wykonywaniu tej części zamówienia, do której dane zdolności są niezbędne. Powstaje więc zobowiązanie wykonawcy – gdyż to on jest stroną umowy w sprawie zamówienia publicznego – do powierzenia wykonania odpowiedniej części zamówienia innemu podmiotowi. W związku z tym zamawiającemu przysługuje uprawnienie do żądania wykonania tej części zamówienia przez wskazany podmiot trzeci, którego podstawy prawnej należy poszukiwać bezpośrednio w przepisach ustawy – nie jest więc niezbędne regulowanie tej kwestii w umowie. Przepis ma charakter ius cogens, w związku z czym stronom umowy nie przysługuje uprawnienie do innego uregulowania udziału podmiotu trzeciego w opisanej sytuacji."*

Pytanie 20:

W pkt 16.3.2. SIWZ (Podkryterium 2):

Czy jako wartość inwestycji należy rozumieć całkowitą wartość np. projektu inwestycyjnego podlegającego w przeszłości Analizie TPI, czy jedynie wartość wkładu finansowego o charakterze środków publicznych (pozostała część inwestycji mogła być finansowana np. kredytem bankowym)?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że jako wartość inwestycji należy rozumieć łączną jej wartość z uwzględnieniem wkładu finansowego o charakterze środków publicznych.

Pytanie 21:

W pkt 16.3.2. SIWZ (Podkryterium 2) oraz Załączniku nr 2 (Formularz Oferty):

Wartość inwestycji może stanowić tajemnicę przedsiębiorstwa klienta i zarazem informację poufną. W jaki sposób należy w takim wypadku uzupełnić rubrykę pkt II. Formularza Oferty pn. „Łączna wartość inwestycji w zakresie których zespół przeprowadził Analizy TPI – zgodnie z opisem w punkcie 16.3.2. SIWZ” aby uzyskać należne punkty? Przykładowo: czy można podać kwotę zaokrągloną o niższą wartość niż dokładna wartość inwestycji?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że w przypadku wartości inwestycji, która stanowi tajemnicę przedsiębiorstwa klienta i informację poufną dopuszczalne jest jej wskazanie z jednoczesnym zastrzeżeniem przez Wykonawcę tych informacji jako stanowiących tajemnicę przedsiębiorstwa – pod warunkiem, że informacje te nie dotyczą podmiotów publicznych zobligowanych do stosowania ustawy o dostępie do informacji publicznej. W przypadku opatrzenia informacji klauzulą tajemnicy przedsiębiorstwa wraz z ofertą należy przedłożyć rzeczowe uzasadnienie. Więcej informacji na temat tajemnicy przedsiębiorstwa wskazano w punkcie 10.9. SIWZ.

Pytanie 22:

W Załączniku nr 4 do SIWZ (Wykaz należycie wykonanych usług):

Czy w tabeli w rubryce „Wartość usługi” należy podać wartość wynagrodzenia jakie Oferent uzyskał za realizację podanej usługi? Taka informacja stanowi ścisłą Tajemnicę Przedsiębiorstwa i nie powinna być podawana nawet jako niejawną. Czy pominięcie podania tej informacji jest dozwolone i nie będzie skutkowało odrzuceniem Oferty? Alternatywnie czy można podać wartość usługi podając przedział otwarty, np. „powyżej 100 tys. zł”

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wymaga wskazania wartości usług, czyli wynagrodzenia przysługującego za realizację danej umowy. Zgodnie z warunkiem udziału opisanym w punkcie 5.2.1. SIWZ Wykonawca musi wykazać że w ciągu ostatnich 5 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, **wykonał z należyłą starannością, co najmniej 2 usługi polegające na przeprowadzeniu analiz spełniania przez inwestycję realizowaną przez państwo lub z wykorzystaniem środków, które można przypisać państwu wymogów testu prywatnego inwestora**, w rozumieniu Zawiadomienia Komisji z dnia 19.07.2016 r. w sprawie pojęcia pomocy państwa w rozumieniu art. 107 ust. 1 Traktatu o funkcjonowaniu Unii Europejskiej (2016/C 262/01), **o wartości inwestycji w przypadku każdej usługi wynoszącej co najmniej 10 milionów złotych.**

Zamawiający dokonał modyfikacji w Załączniku nr 4 do SIWZ „Wykaz należycie wykonanych usług” poprzez wykreślenie wiersza „Wartość usługi”.

Pytanie 23:

W Załączniku nr 4 do SIWZ (Wykaz należycie wykonanych usług):

Czy w tabeli formularza należy wykazać wszystkie wykonane usługi, które zostały uwzględnione w tabeli Formularza Oferty w pkt II. w rubrykach „Liczba przeprowadzonych Analiz TPI – zgodnie z opisem w punkcie 16.3.1. SIWZ” oraz „Łączna wartość inwestycji w zakresie których zespół przeprowadził Analizy TPI – zgodnie z opisem w punkcie 16.3.2. SIWZ”? Zgodnie z pkt 7.2.2 i 7.2.3. do których odwołano się w treści Załącznika nr 4 wystarczy wykazać 2 usługi dla spełnienia warunku dopuszczenia Oferty do oceny.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że:

- 1) dla spełnienia warunku udziału w postępowaniu o którym mowa w punkcie 5.2.1. SIWZ (w załączniku nr 4 – wykaz usług) Wykonawca zobowiązany jest wskazać **co najmniej 2 usługi** polegające na przeprowadzeniu analiz spełniania przez inwestycję realizowaną przez

państwo lub z wykorzystaniem środków, które można przypisać państwu wymogów testu prywatnego inwestora, w rozumieniu Zawiadomienia Komisji z dnia 19.07.2016 r. w sprawie pojęcia pomocy państwa w rozumieniu art. 107 ust. 1 Traktatu o funkcjonowaniu Unii Europejskiej (2016/C 262/01), o wartości inwestycji w przypadku każdej usługi wynoszącej co najmniej 10 milionów złotych. Do złożenia załącznika nr 4 – wykazu usług zostanie wezwany Wykonawca którego oferta zostanie oceniona jako najkorzystniejsza. Zamawiający zbada czy Wykonawca ten nie podlega wykluczeniu oraz spełnia warunki udziału w postępowaniu.

- 2) W przypadku kryteriów oceny ofert Wykonawca w tabeli Formularza Oferty w pkt II. w kolumnie „Liczba przeprowadzonych Analiz TPI – zgodnie z opisem w punkcie 16.3.1. SIWZ” musi wykazać liczbę przeprowadzonych Analiz TPI oraz dodatkowo krótko je opisać w kolumnie „Krótka informacja nt. przeprowadzonych Analiz TPI”. Formularz oferty został odpowiednio zmodyfikowany.

Pytanie 24:

Pytania do projektu UMOWY NR 21/20/PN/P44 - Prosimy o akceptację następujących propozycji zmian (zmieniona treść punktów projektu umowy stanowiącego załącznik do SIWZ została dla czytelności wytłuszczona).

§ 2 ust. 6 pkt 3 – propozycja nowego brzmienia:

Wykonawca zobowiązuje się, w szczególności do:

*- wykorzystania aktualnej na dzień wykonywania Produktu, wiedzy i informacji z obszaru prowadzenia TPI. Wykonawca oświadcza, że ma pełną świadomość, że Produkt dostarczony przez Wykonawcę będzie – w razie pozytywnej oceny przez Wykonawcę spełniania przez Przedsięwzięcie TPI – stanowić jedną z podstaw realizacji Przedsięwzięcia oraz będzie mógł być wykorzystywany przez NCBR, w tym udostępniany w całości lub w części do wiadomości publicznej, **ale wyłącznie za uprzednią pisemną zgodą Wykonawcy, lub w całości do uprawnionych organów publicznych, w tym Komisji Europejskiej;***

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę § 2 ust. 6 pkt 3 IPU, który otrzymuje nowe następujące brzmienie:

*„3) wykorzystania aktualnej na dzień wykonywania Produktu, wiedzy i informacji z obszaru prowadzenia TPI. Wykonawca oświadcza, że ma pełną świadomość, że Produkt dostarczony przez Wykonawcę będzie – w razie pozytywnej oceny przez Wykonawcę spełniania przez Przedsięwzięcie TPI – stanowić jedną z podstaw realizacji Przedsięwzięcia oraz będzie mógł być wykorzystywany przez NCBR, w tym udostępniany w całości **do uprawnionych organów publicznych, w tym Komisji Europejskiej. NCBR będzie uprawniony również do wykorzystywania Produktu, w tym udostępniania w całości lub w części do wiadomości publicznej, ale wyłącznie za uprzednią pisemną lub mailową zgodą Wykonawcy. Wykonawca zobowiązuje się do odpowiedzi na zapytanie w terminie 72 godzin od chwili przesłania zapytania przez NCBR. Brak odpowiedzi w wyżej wskazanym terminie poczytuje się za akceptację. Wykonawca może odmówić wyrażenia zgody wyłącznie w przypadku uzasadnionej przyczyny wskazanej w odmowie wyrażenia zgody.**”*

Pytanie 25:

§ 2 ust. 6 pkt 4 propozycja nowego brzmienia zdania drugiego:

*zrealizowania Przedmiotu Umowy przy udziale zespołu wskazanego w Ofercie. Bez uprzedniej zgody Zamawiającego, wyrażonej na piśmie pod rygorem nieważności, Wykonawca nie może powierzyć wykonania Przedmiotu Umowy albo jego części innym osobom, niż wskazane w Ofercie (podwykonawcom), przy czym **Zamawiający bezzasadnie nie odmówi ani nie opóźni wydania zgody, w szczególności rozwiązania stosunku prawnego będącego podstawą współpracy z określoną osobą będącą członkiem Personelu lub Podwykonawcą lub w przypadku choroby.** W razie konieczności zmiany osób wskazanych w Ofercie, doświadczenie i kwalifikacje osób, którym Wykonawca powierzy wykonanie Przedmiotu Umowy albo jego części, nie mogą być niższe niż doświadczenie i kwalifikacje osób wskazanych w Ofercie. Osoby, które zostaną przedstawione przez Wykonawcę jako zastępujące inne osoby wskazane w Ofercie, zostaną ocenione przez Zamawiających zgodnie z kryteriami oceny ofert, zawartymi w Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia. Wykonawca musi podczas oceny, o której mowa w zdaniu poprzedzającym, otrzymać co najmniej taką samą liczbę punktów jaką otrzymał podczas oceny ofert w postępowaniu. Zmiana składu osobowego wskazanego w Ofercie nie wymaga zawarcia aneksu do Umowy.*

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę § 2 ust. 6 pkt 4 IPU, który otrzymuje nowe następujące brzmienie:

*„4) zrealizowania Przedmiotu Umowy przy udziale zespołu wskazanego w Ofercie. Bez uprzedniej zgody Zamawiającego, wyrażonej na piśmie pod rygorem nieważności, Wykonawca nie może powierzyć wykonania Przedmiotu Umowy albo jego części innym osobom, niż wskazane w Ofercie (podwykonawcom), przy czym **Zamawiający bezzasadnie nie odmówi ani nie opóźni wydania zgody, w szczególności rozwiązania stosunku prawnego będącego podstawą współpracy z określoną osobą będącą członkiem Personelu lub Podwykonawcą lub w przypadku długotrwałej choroby członka Personelu.** W razie konieczności zmiany osób wskazanych w Ofercie, doświadczenie i kwalifikacje osób, którym Wykonawca powierzy wykonanie Przedmiotu Umowy albo jego części, nie mogą być niższe niż doświadczenie i kwalifikacje osób wskazanych w Ofercie. Osoby, które zostaną przedstawione przez Wykonawcę jako zastępujące inne osoby wskazane w Ofercie, zostaną ocenione przez Zamawiających zgodnie z kryteriami oceny ofert, zawartymi w Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia. Wykonawca musi podczas oceny, o której mowa w zdaniu poprzedzającym, otrzymać co najmniej taką samą liczbę punktów jaką otrzymał podczas oceny ofert w postępowaniu. Zmiana składu osobowego wskazanego w Ofercie nie wymaga zawarcia aneksu do Umowy.”*

Pytanie 26:

§ 2 ust. 12 propozycja nowego brzmienia:

*Wykonawca oświadcza, że posiada ubezpieczenie od odpowiedzialności cywilnej **zawodowej** w zakresie prowadzonej działalności gospodarczej związanej z Przedmiotem Umowy o sumie gwarancyjnej nie mniejszej niż 250.000,00 złotych (słownie: dwieście pięćdziesiąt tysięcy złotych).*

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że w § 2 ust. 12 IPU dokonał następującej zmiany: „Wykonawca oświadcza, że posiada ubezpieczenie od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności gospodarczej o sumie gwarancyjnej nie mniejszej niż 250.000,00 złotych (słownie: dwieście pięćdziesiąt tysięcy złotych).”

Pytanie 27:

§ 2 ust. 13 propozycja nowego brzmienia:

Wykonawca przedkłada do wglądu polisę ~~wraz z potwierdzeniem zawarcia~~ **potwierdzającą zawarcie umowy** ubezpieczenia od odpowiedzialności cywilnej zawodowej Wykonawcy z tytułu prowadzenia działalności związanej z Przedmiotem Umowy wraz z dowodem potwierdzającym opłacenie składki bądź raty składki. Kopia polisy stanowi Załącznik nr 6 do Umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że zaproponowana powyżej zmiana została przez Zamawiającego uwzględniona, a treść nowego postanowienia § 2 ust. 13 IPU odzwierciedlona jest w odpowiedzi do pytania o numerze 60.

Pytanie 28:

§ 2 ust. 14 propozycja nowego brzmienia

W czasie obowiązywania Umowy, Wykonawca zobowiązany jest do posiadania ochrony ubezpieczeniowej i przekazywania Zamawiającemu w terminie do 7 (siedmiu) dni od wygaśnięcia poprzedniego ubezpieczenia, do wglądu ~~każdą nową polisę oraz kolejne odnowienia polisy~~ **polisę potwierdzającą posiadanie ochrony ubezpieczeniowej na kolejny okres i dowody opłacania składek po terminie ich opłacenia**, z zachowaniem ciągłości okresu i warunków ubezpieczenia.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że dopuszcza zmianę § 2 ust. 14 IPU i nadaje mu nowe brzmienie z uwzględnieniem propozycji wskazanej w pytaniu 84 dotyczącej terminu. § 2 ust. 14 IPU otrzymuje nowe następujące brzmienie:

„W czasie obowiązywania Umowy, Wykonawca zobowiązany jest do posiadania ochrony ubezpieczeniowej i przekazywania Zamawiającemu w terminie do 14 (czternastu) dni od wygaśnięcia poprzedniego ubezpieczenia, do wglądu **polisę lub certyfikat ubezpieczeniowy potwierdzający posiadanie ochrony ubezpieczeniowej na kolejny okres i dowody opłacania składek po terminie ich opłacenia**, z zachowaniem ciągłości okresu i warunków ubezpieczenia.”

Pytanie 29:

§ 5 ust. 2 propozycja nowego brzmienia:

Warunkiem zapłaty 100% wynagrodzenia wskazanego w ust. 1 jest podpisanie Protokołu Odbioru Analizy TPI, ewentualnie Ponownej Analizy TPI, bez uwag, zgodnie z § 6 Umowy, **przy czym płatność będzie następować częściami za Analizę TPI i ewentualnie Ponowną Analizę TPI.**

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że zaproponowana powyżej zmiana została przez Zamawiającego uwzględniona, a treść nowego postanowienia § 5 ust. 2 IPU odzwierciedlona jest w odpowiedzi do pytania o numerze 85.

Pytanie 30:

Dodaje się § 7 ust. 13:

Postanowienia § 7 będą wykonywane w ten sposób, że (i) przez rozpowszechnianie lub publiczne udostępnianie Utworów, rozumie się wyłącznie udostępnianie Zamawiającemu lub NIF lub podmiotom powiązanim NIF (w rozumieniu kodeksu spółek handlowych), w tym ich pracownikom i współpracownikom w celu realizacji ich obowiązków (dalej łącznie: „Podmioty NIF”), (ii) obrót Utworami może nastąpić jedynie w ramach Zamawiającego, NIF lub Podmiotów NIF, (iii) jako że m.in. produkty umowy, w tym Utwory stanowią tajemnice przedsiębiorstwa Wykonawcy ich ujawnianie publiczne w całości lub części, w tym w szczególności ujawnienie logo, firmy (nazwy) Wykonawcy wymaga uprzedniej pisemnej zgody Wykonawcy, chyba że takie ujawnienie (1) stanowi obowiązek wynikający z bezwzględnie obowiązujących przepisów prawa, w takim jednak przypadku Wykonawca zostanie uprzednio powiadomiony przez Zamawiającego o konieczności realizacji tego obowiązku w rozsądnym terminie umożliwiającym Wykonawcy weryfikację konieczności wykonania takiego obowiązku, lub (2) następuje na rzecz doradców prawnych lub podatkowych w celu uzyskania porady w odniesieniu do kwestii, których dotyczą usługi określone Umową, (3) następuje na rzecz biegłych rewidentów, firm audytorskich na podstawie i w zakresie przewidzianym odpowiednimi przepisami prawa lub organów publicznych, w tym Komisji Europejskiej uprawnionych na podstawie przepisów prawa. Jeśli na opracowaniach Utworów (w tym ich fragmentach) nie będzie znajdować się logo Wykonawcy, ani nazwa (firma) Wykonawcy i nie będzie jakiegokolwiek odniesienia do Wykonawcy, wówczas takie opracowania Utworów lub ich fragmenty mogą być dowolnie udostępniane przez uprawnione podmioty, przy czym Wykonawca nie ponosi z tego tytułu jakiegokolwiek odpowiedzialności. Wykonawca nie przyjmuje wobec odbiorców (innych niż Zamawiający) Utworów ani ich opracowań jakiegokolwiek odpowiedzialności w związku z Utworami lub ich opracowaniami, co oznacza że Zamawiający zobowiązuje się do zwolnienia Wykonawcy z wszelkich roszczeń skierowanych do Wykonawcy i z tym związanymi, przy czym zobowiązanie Zamawiającego w tym zakresie nie podlega jakimkolwiek ograniczeniom określonym w Umowie, o ile takie istnieją; Wykonawca zobowiązuje się do informowania Zamawiającego o zgłoszonych roszczeniach i należytego współdziałania z Zamawiającym w tym zakresie.

Odpowiedź:

Zamawiający wskazuje, że w odpowiedzi na pytanie 24 wskazał zmianę postanowienia która w przypadku udostępniania Produktu przez Zamawiającego wymaga uprzedniej zgody Wykonawcy. Co do kwestii logo i odpowiedzialności, Zamawiający wskazuje, że w odpowiedzi na pytanie 65 zmienione zostało postanowienie które reguluje tą kwestię.

Pytanie 31:

Dodaje się § 7 ust. 14:

Zamawiający przyjmuje do wiadomości i akceptuje fakt, iż Wykonawca zachowuje prawa do know-how, pomimo przeniesienia autorskich praw majątkowych do Utworów. Zamawiający akceptuje fakt, że zarówno Wykonawca jak i inne osoby powiązane kapitałowo lub osobowo z Wykonawcą zachowują prawo do wykorzystywania, rozwijania oraz wymieniania pomiędzy sobą know-how i doświadczenia i umiejętności ogólnego zastosowania nabytych podczas wykonywania Umowy, w tym

Utworów, na rzecz innych podmiotów i tworzenia na ich podstawie materiałów podobnych do utworów dostarczanych Zamawiającym w wykonaniu Umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że odpowiedź na to pytanie znajduje się w odpowiedzi na pytanie 67.

Pytanie 32:

W § 8 ust. 1 – wnioskujemy o skrócenie okresu zobowiązania poufności do 3 lat.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na skrócenie okresu zobowiązania poufności do 3 lat. Zamawiający informuje, że okres ten został skrócony do 5 lat zgodnie z odpowiedzią na pytanie 88.

Pytanie 33:

W § 8 ust. 6 dodaje się ostatnie zdanie:

Ponadto Wykonawca może udostępniać Firmom Wykonawcy (zdefiniowanym poniżej) Informacje Poufne także w celu przeprowadzenia wewnętrznych procedur w zakresie zarządzania ryzykiem, standardowej procedury kontrolnej lub standardowych programów kontroli jakości, lub w związku z wymogami dotyczącymi świadczenia usług, wykonywaniem praw i obowiązków zawodowych, a także audytorom, lub doradcom prawnym lub innym osobom wspomagającym zarządzanie działalnością Wykonawcy lub dostarczającym Wykonawcy wsparcia infrastrukturalnego, w których to przypadkach ujawnienie może nastąpić jedynie z zastrzeżeniem zachowania poufności. Za działania tych osób oraz podmiotów (za wyjątkiem podmiotów uzyskujących Informacje Poufne na podstawie przepisów prawa i w zakresie w którym podmioty te są związane ustawową tajemnicą zawodową) Wykonawca odpowiada w zakresie określonym w Umowie, jak za własne działania lub zaniechania. Firma Wykonawcy oznacza każdy podmiot lub jednostkę organizacyjną kontrolowaną przez, należącą do, lub też stowarzyszoną lub powiązaną z Wykonawcą, lub działającą pod oznaczeniem pod którym działa także Wykonawca, a także personel tych podmiotów, zaś wyrażenie „Firma Wykonawcy” oznacza dowolną z powyższych osób.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę § 8 ust. 6 IPU, który otrzymuje nowe następujące brzmienie:
„6. Powyższe nie dotyczy ujawniania Informacji Poufnych Personelowi, pełnomocnikom Wykonawcy oraz osobom bezpośrednio związanym z realizacją Umowy, którym ujawnienie Informacji Poufnych będzie niezbędne do prawidłowego wykonania Przedmiotu Umowy oraz przypadków, gdy ujawnienie Informacji Poufnych będzie wymagane przez przepisy prawa. **Ponadto Wykonawca może udostępniać Firmom Wykonawcy (zdefiniowanym poniżej) Informacje Poufne także w celu przeprowadzenia wewnętrznych procedur w zakresie zarządzania ryzykiem, standardowej procedury kontrolnej lub standardowych programów kontroli jakości, lub w związku z wymogami dotyczącymi świadczenia usług, wykonywaniem praw i obowiązków zawodowych, a także audytorom, lub doradcom prawnym lub innym osobom wspomagającym zarządzanie działalnością Wykonawcy lub dostarczającym Wykonawcy wsparcia infrastrukturalnego, w których to przypadkach ujawnienie może nastąpić jedynie z zastrzeżeniem zachowania poufności. Za działania tych osób oraz podmiotów (za wyjątkiem**

podmiotów uzyskujących Informacje Poufne na podstawie przepisów prawa i w zakresie w którym podmioty te są związane ustawową tajemnicą zawodową) Wykonawca odpowiada w zakresie określonym w Umowie, jak za własne działania lub zaniechania. Firma Wykonawcy oznacza każdy podmiot lub jednostkę organizacyjną kontrolowaną przez, należąca do, lub też stowarzyszoną lub powiązaną z Wykonawcą, lub działającą pod oznaczeniem pod którym działa także Wykonawca, a także personel tych podmiotów.”

Pytanie 34:

W § 8 ust. 8 nowe brzmienie:

*Informacje Poufne otrzymane od Zamawiającego Wykonawca zobowiązuje się wykorzystywać wyłącznie w celu realizacji Umowy **lub w celach określonych w ust. 6 powyżej** oraz do podjęcia w stosunku do Informacji Poufnych co najmniej takich środków ostrożności oraz takich samych środków zabezpieczających, jak te podejmowane w stosunku do własnych informacji poufnych.*

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę § 8 ust. 8 IPU. § 8 ust. 8 IPU otrzymuje nowe brzmienie:

„8. Informacje Poufne otrzymane od Zamawiającego Wykonawca zobowiązuje się wykorzystywać wyłącznie w celu realizacji Umowy **lub w celach określonych w ust. 6 powyżej** oraz do podjęcia w stosunku do Informacji Poufnych co najmniej takich środków ostrożności oraz takich samych środków zabezpieczających, jak te podejmowane w stosunku do własnych informacji poufnych.”

Pytanie 35:

W § 8 ust. 10 nowe brzmienie:

*Wykonawca zobowiązuje się do przechowywania Informacji Poufnych w bezpiecznym środowisku oraz zobowiązuje się nie kopiować, nie powielać, ani w jakikolwiek inny sposób nie utrzymywać i nie rozpowszechniać Informacji Poufnych lub ich części, z wyjątkiem przypadków wewnętrznego użytku, gdy jest to niezbędne dla celów realizacji Umowy **lub w celach określonych w ust. 6 powyżej**. Dla uniknięcia wątpliwości Strony oświadczają, że Wykonawca nie jest zobowiązany do usunięcia elektronicznych kopii materiałów zawierających Informacje Poufne o charakterze automatycznie generowanych kopii zapasowych tworzonych w celu awaryjnego odtworzenia danych na wypadek ich utraty, których usunięcie nie jest możliwe przy ekonomicznie racjonalnych kosztach. Niezależnie od powyższego, Wykonawca ma prawo do zachowania po jednej kopii wszelkich dokumentów i materiałów zawierających Informacje Poufne także w zakresie w jakim jest to wymagane przez standardy kontroli jakości i procedury korporacyjne dotyczące dokumentacji i archiwizacji wykonywania zobowiązań wiążących Wykonawcę, w tym dla celów obrony przed roszczeniami lub dochodzenia roszczeń związanych z Umową, a także dla celów rachunkowych i podatkowych.*

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na częściową zmianę § 8 ust. 10 IPU. § 8 ust. 10 IPU otrzymuje nowe brzmienie:

„10. Wykonawca zobowiązuje się do przechowywania Informacji Poufnych w bezpiecznym środowisku oraz zobowiązuje się nie kopiować, nie powielać, ani w jakikolwiek inny sposób nie

utrwać i nie rozpowszechniać Informacji Poufnych lub ich części, z wyjątkiem przypadków wewnętrznego użytku, gdy jest to niezbędne dla celów realizacji Umowy **lub w celach określonych w ust. 6 powyżej.**”

W pozostałym zakresie odpowiedź na proponowane zmiany znajduje się w odpowiedzi na pytanie 75.

Pytanie 36:

Dodaje się w § 10 ust. 4 na końcu:

Wykonawca oświadcza, że dane kontaktowe personelu Zamawiającego („Dane kontaktowe”) udostępniane w Umowie lub w związku z jej realizacją przetwarzane są przez Wykonawcę w ramach prawnie uzasadnionego interesu Wykonawcy. Udostępniane Dane kontaktowe obejmują: imię i nazwisko, stanowisko służbowe, służbowy adres e-mail i służbowy numer telefonu. Wykonawca będzie administratorem Danych kontaktowych, które zostały udostępnione w ramach Umowy. Zamawiający zobowiązuje się w związku z tym do przekazania w imieniu Wykonawcy wszystkim osobom, których Dane kontaktowe udostępnił, informacji o których mowa w art. 14 RODO oraz gwarantuje, że wobec takich osób znajduje zastosowanie przepis art. 14 ust. 5 litera a RODO, to znaczy osoby, których Dane kontaktowe dotyczą, dysponują już tymi informacjami. Gdy Wykonawca jest administratorem Danych kontaktowych, wykorzystuje Dane kontaktowe przekazane przez Zamawiającego w sposób i w celach określonych w polityce prywatności dostępnej pod adresem: [adres Wykonawcy]. Zamawiający zobowiązuje się przekazać powyższe informacje swojemu personelowi w imieniu Wykonawcy. Wykonawca powołał Inspektora Ochrony Danych, z którym można się skontaktować poprzez e-mail: [DPO@__.pl] lub pisząc na adres korespondencyjny i dane Wykonawcy: Inspektor Ochrony Danych (DPO).

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na nowe brzmienie §10 ust. 4 IPU.

Zamawiający może wspomóc Wykonawcę w zakresie spełnienia obowiązku informacyjnego z art. 14 RODO i w przypadku przekazania stosownych klauzul informacyjnych udostępnić je odpowiednim pracownikom, natomiast nie będzie zobowiązany do określonych działań a w szczególności co do sformułowania: „gwarantuje, że wobec takich osób znajduje zastosowanie przepis art. 14 ust. 5 litera a RODO, to znaczy osoby, których Dane kontaktowe dotyczą, dysponują już tymi informacjami. To ocena Wykonawcy a nie Zamawiającego. Zamawiający stara się udzielać pomocy wszelkim Wykonawcom w zakresie wypełnienia obowiązków informacyjnych z RODO, ale nie będzie brał na siebie odpowiedzialności co do przyjętej przez Wykonawcę interpretacji przepisów czy też treści stosowanych przez Wykonawcę klauzul.

Pytanie 37:

W § 10 ust. 6 nowe brzmienie:

Realizacja Przedmiotu Umowy nie wymaga przetwarzania danych osobowych. Jednakże w przypadku konieczności powierzenia Wykonawcy przetwarzania danych osobowych, Strony przed powierzeniem Wykonawcy przetwarzania danych osobowych, zawrą stosowną umowę, zgodną z RODO i obowiązującymi przepisami. Załącznik nr 9 do Umowy nie znajduje zastosowania.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na nadanie nowego brzmienia § 10 ust. 6 IPU.

Pytanie 38:

Dodaje się § 11 ust. 9:

*Całkowita odpowiedzialność Wykonawcy z wszelkich tytułów związanych z Umową w tym z umową powierzenia przetwarzania danych osobowych, wobec wszystkich uprawnionych podmiotów, (jeden limit) w tym z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązań określonych w Umowie, a także odpowiedzialność za szkody wynikające z innych zdarzeń (np. deliktu) oraz odpowiedzialność oparta na jakiegokolwiek innej podstawie, w tym odpowiedzialność wynikająca ze szczególnych uzgodnień pomiędzy stronami, włączając kary umowne płatne w związku z nienależytym wykonaniem zobowiązań wynikających z Umowy, odszkodowanie uzupełniające lub z tytułu zobowiązań niemających charakteru odszkodowawczego, w szczególności roszczeń o zwrot kosztów wykonania zastępczego, roszczeń o zwrot sankcji, odsetek, kar i innych obciążeń, roszczeń z tytułu gwarancji i rękojmi (o ile nie została wyłączona), roszczeń osób trzecich, które powstały w wyniku lub w związku z działaniami lub zaniechaniami Wykonawcy lub osób, którym Wykonawca powierza wykonanie czynności, ograniczona jest do wysokości **100%** maksymalnego wynagrodzenia netto należnego Wykonawcy na podstawie Umowy określonego w § 5 ust. 1. Łączna kwota kar umownych ze wszystkich tytułów nie przekroczy **50%** wartości tego wynagrodzenia. Ograniczenia odpowiedzialności nie stosuje się, jeżeli szkoda została wyrządzona umyślnie. Odpowiedzialność Wykonawcy nie obejmuje utraconych korzyści w rozumieniu art. 361 Kodeksu cywilnego. Jakiegokolwiek odesłanie w Umowie, lub umowie powierzenia przetwarzania danych osobowych do zasad ogólnych lub pełnej odpowiedzialności nie będzie interpretowane jako wyjątek od limitu czy rezygnacja lub rozszerzenie odpowiedzialności ponad limit określony w niniejszym postanowieniu. Niezależnie od jakichkolwiek innych postanowień Umowy lub umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych w przypadku jakichkolwiek rozbieżności pomiędzy niniejszym postanowieniem, a treścią takich innych postanowień umownych, znaczenie nadrzędne i wiążące dla Stron ma treść niniejszego postanowienia.*

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na dodanie § 11 ust. 9 IPU.

Pytanie 39:

Dodaje się § 11 ust. 10:

Ilekoć w Umowie mowa jest o opóźnieniu, lub przekroczeniu terminu przez Wykonawcę oznacza to opóźnienie lub przekroczenie terminu, które jest następstwem okoliczności za które i w zakresie którym Wykonawca ponosi winę.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że wyraża zgodę na zmianę w sposób przedstawiony poniżej. Zgodnie z numeracją w IPU dodaje § 11 ust. 9 w brzmieniu:

„9. Ilekoć w Umowie mowa jest o opóźnieniu, lub przekroczeniu terminu przez Wykonawcę oznacza to opóźnienie lub przekroczenie terminu, za wyjątkiem sytuacji, w których opóźnienie lub przekroczenie terminu jest następstwem okoliczności, w których Wykonawca nawet przy dołożeniu

należytej staranności nie mógł go uniknąć lub z przyczyn leżących wyłącznie po stronie Zamawiającego.”

Pytanie 40:

Zwracamy uwagę na sprzeczność treści z art. 83 prawa upadłościowego; art. 225 i art. 247 prawa restrukturyzacyjnego. W związku z tym proponujemy wykreślenia.

Usuwa się następujący fragment z § 12 ust. 3 pkt 8

8) gdy Wykonawca zaprzestał prowadzenia działalności, ~~został złożony wobec niego wniosek o ogłoszenie upadłości lub zostało wszczęte postępowanie naprawcze lub likwidacyjne~~ w terminie 30 (trzydziestu) dni kalendarzowych od powzięcia wiadomości o tych okolicznościach;

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że wyraża zgodę na przedstawioną propozycję. Zmianie ulega § 12 ust. 3 pkt. 8 IPU:

„8) gdy Wykonawca zaprzestał prowadzenia działalności lub zostało wszczęte postępowania likwidacyjne w terminie 30 (trzydziestu) dni kalendarzowych od powzięcia wiadomości o tych okolicznościach;”

Pytanie 41:

W § 12 ust.7 nowe brzmienie:

*Odstąpienie od Umowy nie powoduje odpowiedzialności odszkodowawczej NCBR w związku ze skróceniem okresu obowiązywania Umowy, **chyba że odstąpienie okaże się niezgodne z Umową lub przepisami prawa.***

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że wyraża zgodę na zmianę § 12 ust.7 IPU. § 12 ust.7 IPU otrzymuje nowe brzmienie:

*„Odstąpienie od Umowy nie powoduje odpowiedzialności odszkodowawczej NCBR w związku ze skróceniem okresu obowiązywania Umowy, **chyba że odstąpienie okaże się niezgodne z Umową lub przepisami prawa.**”*

Pytanie 42:

W § 13 ust.2 pkt 4 nowe brzmienie:

*3) zmianą stanu faktycznego powodującego nieracjonalność lub niecelowość dalszej realizacji Umowy, **w zakresie dopuszczalnym przez prawo.***

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na nadanie nowego brzmienia § 13 ust.2 pkt 3 Umowy ze względu na to, że podstawą zmiany postanowień Umowy jest w tym przypadku zmiana stanu faktycznego, a nie stanu prawnego.

Pytanie 43:

W razie braku zgody na zaproponowane nowe brzmienie w § 10 ust. 6, wnioskujemy o następujące zmiany treści załącznika nr 9 (Umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych):

1. W § 3 ust. 1 lit. b) dodać na końcu:

Podmiot przetwarzający może przetwarzać dane osobowe w innym państwie uznanym przez Komisję Europejską za miejsce zapewniające odpowiedni poziom ochrony danych osobowych (i) zgodnie z zasadami tzw. tarczy prywatności (Privacy Shield) (lub innych przyjmowanych w jej miejsce uzgodnień) lub (ii) z zachowaniem innych mechanizmów lub zabezpieczeń przekazywania danych osobowych zatwierdzanych i dopuszczanych przez przepisy prawa.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na dodanie nowego brzmienia w §3 ust. lit. b treści załącznika nr 9 IPU.

Kwestię dalszego powierzenia reguluje § 4 Umowy powierzenia i przekazywanie danych osobowych dalszym podmiotom przetwarzającym podlega kontroli Zamawiającego.

Pytanie 44:

W razie braku zgody na zaproponowane nowe brzmienie w § 10 ust. 6, wnioskujemy o następujące zmiany treści załącznika nr 9 (Umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych):

2. W § 3 ust. 1 lit. k) dodać na końcu:

Dla uniknięcia wątpliwości Strony oświadczają, że Wykonawca nie jest zobowiązany do usunięcia elektronicznych kopii materiałów zawierających dane osobowe o charakterze automatycznie generowanych kopii zapasowych tworzonych w celu awaryjnego odtworzenia danych na wypadek ich utraty, których usunięcie nie jest możliwe przy ekonomicznie racjonalnych kosztach. Niezależnie od powyższego, Wykonawca ma prawo do zachowania po jednej kopii wszelkich dokumentów i materiałów zawierających dane osobowe także w zakresie w jakim jest to wymagane przez standardy kontroli jakości i procedury korporacyjne dotyczące dokumentacji i archiwizacji wykonywania zobowiązań wiążących Wykonawcę, w tym dla celów obrony przed roszczeniami lub dochodzenia roszczeń związanych z Umową, a także dla celów rachunkowych i podatkowych. W przypadku, gdy po wykonaniu Umowy głównej Wykonawca nadal przechowuje dane osobowe ze względu na wystąpienie przynajmniej jednego z celów wskazanych w zdaniu poprzednim, Wykonawca staje się w tym zakresie samodzielnym administratorem, upoważnionym do przetwarzania danych osobowych we własnym imieniu, przez czas niezbędny do realizacji danego celu.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na dodanie nowego brzmienia w § 3 ust. lit. b treści załącznika nr 9 IPU.

Obecnie obowiązujące przepisy prawa nie dają podstawy dla uznania Wykonawcy jako odrębnego Administratora Danych Osobowych w odniesieniu do danych w ramach wykonania przedmiotu umowy. Zaproponowane postanowienie stanowi w istocie mechanizm udostępnienia a nie powierzenia danych osobowych.

Pytanie 45:

W razie braku zgody na zaproponowane nowe brzmienie w § 10 ust. 6, wnioskujemy o następujące zmiany treści załącznika nr 9 (Umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych):

3. W § 4 ust. 1 dodać na końcu:

Jednakże Podmiot przetwarzający jest uprawniony wedle swego wyboru i bez konieczności uzyskiwania odrębnej zgody Administratora określonej w § 4 Umowy, do dalszego powierzenia przetwarzania danych osobowych dalszym podmiotom przetwarzającym określonym w niniejszym postanowieniu takim jak: Firmy Wykonawcy (w znaczeniu nadanym w Umowie głównej), Podwykonawcom wyznaczonym zgodnie z Umową główną, a także dostawcom usług infrastrukturalnych dla Wykonawcy: Podmiot 1, Podmiot 2, Podmiot 3.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na dodanie nowego brzmienia w § 4 ust. 1 treści załącznika nr 9 IPU.

Pytanie 46:

W razie braku zgody na zaproponowane nowe brzmienie w § 10 ust. 6, wnioskujemy o następujące zmiany treści załącznika nr 9 (Umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych):

4. W § 5 ust. 1 nowe brzmienie:

Podmiot przetwarzający zobowiązuje się do prowadzenia rejestru kategorii czynności przetwarzania, na zasadach, o których mowa w Artykule 30 ust. 2 RODO, który zawierać będzie informacje określone w lit. a – d Artykułu 30 ust. 2 RODO, o ile obowiązek taki wynika z przepisów prawa.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na dodanie nowego brzmienia w § 5 ust. 1 treści załącznika nr 9 IPU.

Pytanie 47:

W razie braku zgody na zaproponowane nowe brzmienie w § 10 ust. 6, wnioskujemy o następujące zmiany treści załącznika nr 9 (Umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych):

5. § 5 ust. 4 nowe brzmienie:

Podmiot przetwarzający zobowiązany jest do wdrożenia i stosowania procedur służących wykrywaniu naruszeń ochrony danych osobowych oraz wdrażania właściwych środków naprawczych. Podmiot przetwarzający zobowiązany jest, z zastrzeżeniem § 6 ust. 1, do udostępnienia procedur, o których mowa w zdaniu poprzedzającym, na żądanie Administratora. Podmiot przetwarzający zobowiązany jest do udzielenia odpowiedzi w terminie 15 3 dni od przesłania przez Administratora żądania w tym zakresie.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na dodanie nowego brzmienia w § 5 ust. 4 treści załącznika nr 9 IPU.

Pytanie 48:

W razie braku zgody na zaproponowane nowe brzmienie w § 10 ust. 6, wnioskujemy o następujące zmiany treści załącznika nr 9 (Umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych):

6. W § 5 ust. 5 nowe brzmienie akapitu przed tiretem:

Po stwierdzeniu naruszenia ochrony danych osobowych Podmiot przetwarzający bez zbędnej zwłoki, jednak nie później niż 24-48 godzin od powzięcia wiadomości o naruszeniu, zgłasza ten fakt Administratorowi wskazując w zgłoszeniu:

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na dodanie nowego brzmienia w § 5 ust. 5 treści załącznika nr 9 IPU.

Pytanie 49:

W razie braku zgody na zaproponowane nowe brzmienie w § 10 ust. 6, wnioskujemy o następujące zmiany treści załącznika nr 9 (Umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych):

7. Dodać § 5 ust. 16:

Zakres odpowiedzialności Podmiotu przetwarzającego związanej z Umową określony został w Umowie głównej.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na dodanie nowego w § 5 ust. 16 treści załącznika nr 9 IPU.

Pytanie 50:

W razie braku zgody na zaproponowane nowe brzmienie w § 10 ust. 6, wnioskujemy o następujące zmiany treści załącznika nr 9 (Umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych):

8. W § 6 ust. 1 dodać zdanie ostatnie:

Podmiot przetwarzający ma prawo odmówić, w uzasadnionym zakresie, przekazania Zamawiającemu lub Audytorowi (Audytor oznacza niezależny podmiot zajmujący się profesjonalnie przeprowadzaniem audytów w zakresie danych osobowych, upoważniony przez Administratora do przeprowadzenia w jego imieniu Audytu, przy czym wybór Audytora zostanie każdorazowo uzgodniony i dokonany przez Administratora wspólnie z Podmiotem przetwarzającym, z tym że Audytorem w żadnym przypadku nie może być podmiot, który prowadzi działalność konkurencyjną wobec Podmiot przetwarzającego lub Firmy Wykonawcy (w znaczeniu nadanym w Umowie głównej), informacji, udostępnienia materiałów lub swoich obiektów do Audytu w przypadku, gdy w ocenie Podmiotu przetwarzającego mogłoby to spowodować zagrożenie bezpieczeństwa (poufności, dostępności lub integralności) danych Podmiotu przetwarzającego lub jego klientów, w tym w szczególności poprzez ujawnienie rozwiązań organizacyjnych lub technologicznych stosowanych przez Podmiot przetwarzający w celu ochrony danych osobowych, a tym samym przyczynić się do zmniejszenia poziomu ochrony danych osobowych przetwarzanych przez Podmiot przetwarzający lub gdy mogłoby to spowodować zagrożenie tajemnic przedsiębiorstwa Podmiotu przetwarzającego.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na dodanie nowego brzmienia w § 6 ust. 1 treści załącznika nr 9 IPU.

Pytanie 51:

W razie braku zgody na zaproponowane nowe brzmienie w § 10 ust. 6, wnioskujemy o następujące zmiany treści załącznika nr 9 (Umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych):

9. W § 6 ust. 2 nowe brzmienie:

Termin przeprowadzenia kontroli, o której mowa w ust. 1 zostanie ustalony z Podmiotem przetwarzającym, jednak kontrola nie może odbyć się wcześniej niż 15 dni roboczych od przekazania Podmiotowi przetwarzającemu pisemnej informacji.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na dodanie nowego brzmienia w § 6 ust. 2 treści załącznika nr 9 IPU.

Pytanie 52:

W razie braku zgody na zaproponowane nowe brzmienie w § 10 ust. 6, wnioskujemy o następujące zmiany treści załącznika nr 9 (Umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych):

10. W § 6 ust. 3 nowe brzmienie:

Podmiot przetwarzający na każdy pisemny wniosek Administratora zobowiązany jest do udzielenia pisemnej informacji dotyczącej przetwarzania powierzonych mu danych osobowych, w terminie 15 dni roboczych od dnia otrzymania wniosku.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na dodanie nowego brzmienia w § 6 ust. 3 treści załącznika nr 9 IPU.

Pytanie 53:

W razie braku zgody na zaproponowane nowe brzmienie w § 10 ust. 6, wnioskujemy o następujące zmiany treści załącznika nr 9 (Umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych):

11. W § 6 ust. 4 nowe brzmienie:

*Po przeprowadzonym audycie przedstawiciel Administratora lub upoważniony przez Administratora przedstawiciel Audytora, sporządza protokół pokontrolny, który podpisują przedstawiciele obu Stron. Podmiot przetwarzający zobowiązuje się w terminie uzgodnionym z Administratorem, **dostosować w miarę możliwości** do zaleceń pokontrolnych zawartych w protokole, mających na celu usunięcie uchybień i poprawę bezpieczeństwa przetwarzania danych osobowych.*

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na dodanie nowego brzmienia w § 6 ust. 4 treści załącznika nr 9 IPU.

Pytanie 54:

W razie braku zgody na zaproponowane nowe brzmienie w § 10 ust. 6, wnioskujemy o następujące zmiany treści załącznika nr 9 (Umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych):

§ 6 ust. 6 nowe brzmienie:

Podmiot przetwarzający zobowiązany jest zapewnić w umowie z dalszym przetwarzającym, możliwość przeprowadzenia przez Podmiot przetwarzający audytu zgodności przetwarzania danych osobowych na zasadach określonych w niniejszej Umowie. Podmiot przetwarzający zobowiązany jest zapewnić Administratorowi wszelkie informacje niezbędne do wykazania spełnienia obowiązków określonych w niniejszej Umowie, w tym dotyczące dalszych przetwarzających.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na dodanie nowego brzmienia w § 6 ust. 6 treści załącznika nr 9 IPU.

Pytanie 55:

W razie braku zgody na zaproponowane nowe brzmienie w § 10 ust. 6, wnioskujemy o następujące zmiany treści załącznika nr 9 (Umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych):

W § 7 ust. 3 nowe brzmienie:

W przypadku otrzymania żądania od Administratora w zakresie uzyskania wsparcia w związku z realizacją praw wymienionych w ust. 2 Podmiot przetwarzający w terminie 15 dni od otrzymania żądania poinformuje Administratora o wykonaniu żądania.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na dodanie nowego brzmienia w § 7 ust. 3 treści załącznika nr 9 IPU.

Pytanie 56:

Wnosimy o zmianę § 2 ust. 6 pkt 3) wzoru umowy i nadanie mu następującego brzmienia:

*„3) wykorzystania aktualnej na dzień wykonywania Produktu, wiedzy i informacji z obszaru prowadzenia TPI. Wykonawca oświadcza, że ma pełną świadomość, że Produkt dostarczony przez Wykonawcę będzie – w razie pozytywnej oceny przez Wykonawcę spełniania przez Przedsięwzięcie TPI – stanowić jedną z podstaw realizacji Przedsięwzięcia oraz będzie mógł być wykorzystywany przez NCBR, w tym udostępniany w całości lub w części uprawnionym organom publicznym, w tym Komisji Europejskiej **odpowiedzialnym za nadzór nad Przedmiotem Umowy;**”*

Zdaniem Wykonawcy Produkt prac nie powinien być dostępny publicznie. Zgodnie z wieloletnią praktyką Wykonawcy standardowo tego typu produktu prac przeznaczone są do udostępnienia poza Zamawiającym, organom nadzorczym i wspólnikom spółki oraz organom państwowym, które mają bezpośredni interes w tym aby zapoznać się z treścią Produktu prac.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że udzielając odpowiedzi na pytanie 24 zmienił treść § 2 ust. 6 pkt 3) IPU. Zamawiający jednocześnie informuje, że jego intencją nie jest rozpowszechnianie i udostępnianie całości lub części Produktu osobom trzecim bez uzasadnionej potrzeby.

Pytanie 57:

Wnosimy o zmianę § 2 ust. 7 wzoru umowy i nadanie mu następującego brzmienia:

*„7. Wykonawca ponosi odpowiedzialność za prawidłowość i terminowość wykonania Umowy, jak również za zarządzanie i koordynację całości prac **Wykonawcy** związanych z jej realizacją. O ile*

prawidłowe wykonanie Umowy doznaje jakiegokolwiek przeszkody Wykonawca zobowiązany jest niezwłocznie zawiadomić Zamawiającego o tym w formie pisemnej, wymieniając szczegółowo przeszkody oraz ich przyczyny, ze wskazaniem ich ewentualnych skutków wskazując jednocześnie jakie działania Zamawiający powinien podjąć, aby Umowa mogła być dalej wykonywana w sposób prawidłowy i terminowy.”

Wprowadzona zmiana, ma doprecyzować powyższe postanowienie w celu wskazania, że Wykonawca jest odpowiedzialny za koordynację i zarządzanie swoją częścią prac i obowiązków, a nie czynności, które powinien wykonywać Zamawiający.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że wyraża zgodę na zmianę § 2 ust. 7 IPU i nadaje mu nowe brzmienie: „Wykonawca ponosi odpowiedzialność za prawidłowość i terminowość wykonania Umowy, jak również za zarządzanie i koordynację całości prac **Wykonawcy i Podwykonawców** związanych z jej realizacją. O ile prawidłowe wykonanie Umowy doznaje jakiegokolwiek przeszkody Wykonawca zobowiązany jest niezwłocznie zawiadomić Zamawiającego o tym w formie pisemnej, wymieniając szczegółowo przeszkody oraz ich przyczyny, ze wskazaniem ich ewentualnych skutków wskazując jednocześnie jakie działania Zamawiający powinien podjąć, aby Umowa mogła być dalej wykonywana w sposób prawidłowy i terminowy.”

Pytanie 58:

Wnosimy o zmianę § 2 ust. 10 wzoru umowy i nadanie mu następującego brzmienia:

*„10. Wykonawca ponosi pełną i wyłączną odpowiedzialność za nadzór nad osobami wyznaczonymi do realizacji Przedmiotu Umowy **po stronie Wykonawcy** oraz dopełnienie wszelkich zobowiązań związanych z ich zatrudnieniem i wynagrodzeniem, oraz za ogólną i techniczną kontrolę nad wykonaniem Przedmiotu Umowy.”*

Komentarz jak w pkt. 2 (tu: w pkt 57).

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że wyraża zgodę na zmianę § 2 ust. 10 IPU i nadaje mu nowe brzmienie: „Wykonawca ponosi pełną i wyłączną odpowiedzialność za nadzór nad osobami wyznaczonymi do realizacji Przedmiotu Umowy **po stronie Wykonawcy i Podwykonawców** oraz dopełnienie wszelkich zobowiązań związanych z ich zatrudnieniem i wynagrodzeniem, oraz za ogólną i techniczną kontrolę nad wykonaniem Przedmiotu Umowy.”

Pytanie 59:

Wnosimy o zmianę § 2 ust. 12 wzoru umowy i nadanie mu następującego brzmienia:

„12. Wykonawca oświadcza, że posiada ubezpieczenie od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności gospodarczej o sumie gwarancyjnej nie mniejszej niż 250.000,00 złotych (słownie: dwieście pięćdziesiąt tysięcy złotych).”

Wykonawca nie posiada i nie będzie posiadał ubezpieczenia dedykowanego dla wskazanego Przedmiotu Umowy. Wykonawca posiada ubezpieczenie od prowadzonej działalności gospodarczej.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że wyraża zgodę na zmianę § 2 ust. 12 IPU i nadanie mu nowego brzmienia:

„Wykonawca oświadcza, że posiada ubezpieczenie od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności gospodarczej o sumie gwarancyjnej nie mniejszej niż 250.000,00 złotych (słownie: dwieście pięćdziesiąt tysięcy złotych).”

Pytanie 60:

Wnosimy o zmianę § 2 ust. 13 wzoru umowy i nadanie mu następującego brzmienia:

„13. Wykonawca przedkłada do wglądu polisę **lub certyfikat ubezpieczenia umowy** wraz z potwierdzeniem zawarcia umowy ubezpieczenia od odpowiedzialności cywilnej Wykonawcy z tytułu prowadzenia działalności wraz z dowodem potwierdzającym opłacenie składki bądź raty składki. Kopia polisy **lub certyfikatu ubezpieczenia stanowi Załącznik nr 6 do Umowy.**”

Wykonawca informuje, iż jego ubezpieczyciel wydaje certyfikaty ubezpieczenia, natomiast treść polisy jest objęta tajemnicą przedsiębiorstwa, które nie może Wykonawca ujawnić.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że wyraża zgodę na zmianę § 2 ust. 13 IPU i nadanie mu nowego brzmienia uwzględniając przy tym propozycję w pytaniu 27. § 2 ust. 13 otrzymuje następujące brzmienie:

„Wykonawca przedkłada do wglądu polisę **lub certyfikat ubezpieczenia potwierdzającą/y zawarcie umowy ubezpieczenia od odpowiedzialności cywilnej Wykonawcy z tytułu prowadzenia działalności** wraz z dowodem potwierdzającym opłacenie składki bądź raty składki. Kopia polisy **lub certyfikatu ubezpieczenia stanowi Załącznik nr 6 do Umowy.**”

Pytanie 61:

Wnosimy o usunięcie z § 2 ust. 15 postanowienia o brzmieniu „Zamawiający nie dopuszcza franszyzy redukcyjnej w polisie”

Wykonawca posiada franszyzę redukcyjną w polisie i nie posiada innej polisy, która spełniałaby ten warunek.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na usunięcie z § 2 ust. 15 postanowienia o brzmieniu „Zamawiający nie dopuszcza franszyzy redukcyjnej w polisie”.

Pytanie 62:

Wnosimy o dodanie do § 2 nowego ust. 18 i nadanie mu następującego brzmienia:

„18. Usługi świadczone będą głównie w oparciu o dane i informacje pozyskane od Zamawiającego lub osób trzecich. Wykonawca nie podejmuje się i nie ponosi odpowiedzialności za weryfikację dokładności, wiarygodności i kompletności dostarczonych Wykonawcy informacji.”

Zdaniem Wykonawcy istotnym jest wskazanie w umowie, iż informacje i dokumenty niezbędne do realizacji umowy pochodzą od Zamawiającego, a Wykonawca nie ma obowiązku ich weryfikacji pod kątem ich prawdziwości.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że wyraża zgodę na dodanie w § 2 ust. 18 IPU w brzmieniu:

„Usługi świadczone będą głównie w oparciu o dane i informacje pozyskane od Zamawiającego lub osób trzecich. Wykonawca nie podejmuje się i nie ponosi odpowiedzialności za weryfikację

dokładności, wiarygodności i kompletności dostarczonych Wykonawcy informacji.”

Pytanie 63:

Wnosimy o dodanie do § 6 nowego ust. 16 i nadanie mu następującego brzmienia:

„16. Wykonawca nie będzie zobowiązany do aktualizacji ostatecznej wersji Przedmiotu Umowy w celu odzwierciedlenia w nim okoliczności lub zdarzeń, o których Wykonawca dowiedział się lub które nastąpiły po wydaniu Zamawiającemu ostatecznej wersji Przedmiotu Umowy, czyli po podpisaniu Protokołu Odbioru.”

Zdaniem Wykonawcy istotnym jest dodanie postanowienia, które zabezpieczy Wykonawcę, przed nieuzasadnionym zgłaszaniem uwag do Przedmiotu Umowy, który został należycie wykonany i odebrany przez Zamawiającego, w celu odzwierciedlenia w pracach Wykonawcy, okoliczności które powstały po ich obiorze.”

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że wyraża zgodę na dodanie do § 6 nowego ust. 16. § 6 ust. 16 IPU otrzymuje następujące brzmienie:

„Wykonawca nie będzie zobowiązany do aktualizacji ostatecznej wersji Przedmiotu Umowy w celu odzwierciedlenia w nim okoliczności lub zdarzeń, o których Wykonawca dowiedział się lub które nastąpiły po wydaniu Zamawiającemu ostatecznej wersji Przedmiotu Umowy, czyli po podpisaniu Protokołu Odbioru.”

Pytanie 64:

Wnosimy o usunięcie z § 7 ust. 3 Umowy następujących punktów: 5), 7), 9), 10), 12) i 14) oraz dodanie na końcu ustępu 3, postanowienia o następującym brzmieniu:

„Postanowienia ust. 3 umożliwiają dysponowanie majątkowymi prawami autorskimi wyłącznie w ramach grupy kapitałowej Zamawiającego, jego organów nadzoru oraz wspólników, jak również uprawnionym organom publicznym, w tym Komisji Europejskiej odpowiedzialnym za nadzór nad Przedmiotem Umowy.”

Zdaniem Wykonawcy Produkt prac nie powinien być dostępny publicznie. Zgodnie z wieloletnią praktyką Wykonawcy standardowo tego typu produktu prac przeznaczone są do udostępnienia poza Zamawiającym, organom nadzorczym i wspólnikom spółki oraz organom państwowym, które mają bezpośredni interes w tym aby zapoznać się z treścią Produktu prac.

Odpowiedź:

Zamawiający wskazuje, że w odpowiedzi na pytanie 24 wprowadził ograniczenie w postaci uzyskania uprzedniej zgody wykonawcy na udostępnienie Produktu.

Zamawiający informuje, że wyraża zgodę na zmianę § 7 ust. 3 IPU. § 7 ust. 3 IPU otrzymuje nowe następujące brzmienie:

„3. Przeniesienie autorskich praw majątkowych do utworów następuje z chwilą wydania przez Wykonawcę Zamawiającemu egzemplarzy Utworu w formie pisemnej lub elektronicznej – w zależności od tego, co nastąpi pierwsze, w celu ich swobodnego wykorzystania i modyfikacji, bez żadnych ograniczeń czasowych i terytorialnych, w zakresie wszystkich znanych w chwili zawarcia

Umowy pól eksploatacji, w tym wskazanych w art. 50 ustawy o prawie autorskim, w szczególności na następujących polach eksploatacji, z zastrzeżeniem § 2 ust. 6 pkt 3 Umowy:

- 1) wykorzystanie Utworu do realizacji przez Zamawiającego zadań bez jakichkolwiek ograniczeń;
- 2) użytkowania Utworu na własny użytek oraz użytek osób trzecich w celach związanych z realizacją zadań, w tym zadań publicznych Zamawiającego;
- 3) w zakresie utrwalenia i zwielokrotnienia – wytwarzania dowolną techniką, w tym drukarską, reprograficzną, zapisu magnetycznego oraz techniką cyfrową;
- 4) w zakresie obrotu oryginałem lub egzemplarzami - wprowadzenia do obrotu, użyczenia, najmu oryginału lub egzemplarzy utworów;
- 5) wprowadzania Utworu do pamięci komputera na dowolnej liczbie stanowisk komputerowych oraz do sieci multimedialnej, telekomunikacyjnej, komputerowej, w tym do Internetu;
- 6) przekazywania lub przesyłania zapisów Utworów pomiędzy komputerami, serwerami i użytkownikami (korzystającymi), innymi odbiorcami, przy pomocy wszelkiego rodzaju środków i technik;
- 7) wykorzystywania całości lub fragmentów Utworu w materiałach wydawniczych, w tym promocyjnych, reklamowych, informacyjnych i szkoleniowych, odpowiednio do przekazanego zakresu praw autorskich;
- 8) wprowadzania skrótów;
- 9) publicznego udostępniania, w tym w trakcie prezentacji i konferencji oraz w taki sposób, aby każdy mógł mieć do niego dostęp w miejscu i w czasie przez siebie wybranym, w tym także w sieciach telekomunikacyjnych i komputerowych lub w związku ze świadczeniem usług telekomunikacyjnych, w tym również – z zastosowaniem w tym celu usług interaktywnych.”

Pytanie 65:

Wnosimy o zmianę § 7 ust. 6 wzoru umowy i nadanie mu następującego brzmienia:

*„6. Wykonawca, w ramach wynagrodzenia, o którym mowa w § 5 ust. 1 Umowy, upoważnia Zamawiającego do rozporządzania oraz korzystania z utworów stanowiących opracowanie Utworu (wykonywanie zależnego prawa autorskiego), w zakresie wskazanym w ust. 1, z możliwością przenoszenia tego prawa na osoby trzecie bez zgody Wykonawcy. Ponadto, Wykonawca zezwala Zamawiającemu na dokonywanie zmian w Utworze bez konieczności uzyskiwania odrębnej zgody. **W przypadku wykonania przez Zamawiającego opracowań, modyfikacji, przystosowywania, tłumaczenia lub innego rodzaju zmian treści Utworu na potrzeby niniejszej umowy w ramach pól eksploatacji, o których mowa powyżej, Wykonawca nie będzie ponosił odpowiedzialności za treść przedmiotowych opracowań lub innego rodzaju zmian treści Utworu. Ponadto Wykonawca nie będzie wskazywany jako autor utworu zależnego powstałego na skutek dokonywania modyfikacji, tłumaczeń i adaptacji opracowań oraz wykorzystywania Utworu.**”*

W przypadku wprowadzania zmian przez Zamawiającego do produktów prac Wykonawcy, powinno być jasno określone, iż Wykonawca za takie zmiany odpowiedzialności nie ponosi oraz, że tak zmienione produkty prac nie mogą być oznaczane nazwą lub logo Wykonawcy.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że wyraża zgodę na zmianę § 7 ust. 6 IPU i nadanie mu następującego brzmienia:

„6. Wykonawca, w ramach wynagrodzenia, o którym mowa w § 5 ust. 1 Umowy, upoważnia Zamawiającego do rozporządzania oraz korzystania z utworów stanowiących opracowanie Utworu (wykonywanie zależnego prawa autorskiego), w zakresie wskazanym w ust. 1, z możliwością przenoszenia tego prawa na osoby trzecie bez zgody Wykonawcy. Ponadto, Wykonawca zezwala Zamawiającemu na dokonywanie zmian w Utworze bez konieczności uzyskiwania odrębnej zgody. **W przypadku wykonania przez Zamawiającego opracowań, modyfikacji, przystosowywania, tłumaczenia lub innego rodzaju zmian treści Utworu na potrzeby niniejszej Umowy w ramach pól eksploatacji, o których mowa powyżej, Wykonawca nie będzie ponosił odpowiedzialności za treść przedmiotowych opracowań lub innego rodzaju zmian treści Utworu. Ponadto Wykonawca nie będzie wskazywany jako autor utworu zależnego powstałego na skutek dokonywania modyfikacji, tłumaczeń i adaptacji opracowań oraz wykorzystywania Utworu. Utwory zależne oraz wszelkie modyfikacje Utworów, utwory powstałe wskutek łączenia, kompilacji, skrótów Utworów, niedokonane przez Wykonawcę nie mogą zawierać nazwy, ani nie mogą zawierać nazwy, ani logo firmy Wykonawcy, ani żadnego nawiązania lub odniesienia do nich.**”

Pytanie 66:

Wnosimy o zmianę § 7 ust. 10 wzoru umowy i nadanie mu następującego brzmienia:

„10. W przypadku wystąpienia przeciwko Zamawiającemu przez osobę trzecią z roszczeniami wynikającymi z naruszenia jej praw, Wykonawca zobowiązuje się do ich zaspokojenia i zwolnienia Zamawiającego od obowiązku świadczeń z tego tytułu. **Zamawiający zobowiązuje się niezwłocznie poinformować Wykonawcę o roszczeniach skierowanych przeciwko Zamawiającemu, a związanych z naruszeniem przez Wykonawcę praw własności intelektualnych osób trzecich. Zamawiający bez zgody Wykonawcy nie podejmie żadnych działań, których przedmiotem będzie uznanie roszczeń lub zawarcie ugody.**”

Zdaniem Wykonawcy aby Wykonawca miał ponosić odpowiedzialność określoną w tym postanowieniu, niezbędnym jest odpowiednie informowanie Wykonawcy o takich zdarzeniach.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że wyraża zgodę na zmianę § 7 ust. 10 IPU i nadanie mu następującego brzmienia:

„W przypadku wystąpienia przeciwko Zamawiającemu przez osobę trzecią z roszczeniami wynikającymi z naruszenia jej praw, Wykonawca zobowiązuje się do ich zaspokojenia i zwolnienia Zamawiającego od obowiązku świadczeń z tego tytułu. **Zamawiający zobowiązuje się niezwłocznie poinformować Wykonawcę o roszczeniach skierowanych przeciwko Zamawiającemu, a związanych z naruszeniem przez Wykonawcę praw własności intelektualnych osób trzecich. Zamawiający bez zgody Wykonawcy nie podejmie żadnych działań, których przedmiotem będzie uznanie roszczeń lub zawarcie ugody**”.

Pytanie 67:

Wnosimy o dodanie do § 7 nowego ust. 13 i nadanie mu następującego brzmienia:

„13. Wykonawca zachowuje prawa własności intelektualnej w zakresie danych, oprogramowania, projektów, narzędzi, modeli, systemów, szablonów, znaków układu graficznego, układu tabel oraz innych metodologii i know-how, które stanowią własność Wykonawcy lub do których Wykonawca

posiada licencje podczas realizacji Umowy, jak również w zakresie dokumentów roboczych, opracowanych przez Wykonawcę w związku z wykonywanymi pracami (z wyłączeniem zawartych w nich informacji otrzymanych od Zamawiającego). Jeżeli jakiegokolwiek produkty prac dostarczane przez Wykonawcę w wykonaniu Umowy, przygotowane zostaną w oparciu o istniejące narzędzia, które stanowią produkty standardowe Wykonawcy i do których Wykonawcy przysługują prawa autorskie lub licencje na korzystanie, Wykonawca zachowa prawa autorskie do powyższych narzędzi oraz ich zmian, rozszerzeń i opracowań. Wykonawca zachowuje prawo do wykorzystywania powyższych narzędzi podczas świadczenia usług na rzecz innych podmiotów i tworzenia na ich podstawie materiałów podobnych do produktów prac dostarczanych Zamawiającemu w wykonaniu Umowy. W zakresie korzystania przez Zamawiającego z elementów wskazanych powyżej Wykonawca udziela Zamawiającemu niewyłącznej, niezbywalnej licencji, z prawem udzielania sublicencji. Udzielenie licencji następuje ze skutkiem na dzień zapłaty wynagrodzenia, w ramach którego wszelkie opracowania zostały utrwalone. Licencja zostaje udzielona na okres 5 lat, po upływie których licencja przekształca się w licencję na czas nieoznaczony z możliwością wypowiedzenia licencji z zachowaniem 10 letniego okresu wypowiedzenia. Licencja obejmuje prawo udzielania sublicencji. Wykonawca zobowiązuje się również, że nie wypowie Zamawiającemu udzielonej licencji w pierwszym okresie jej obowiązywania.”

Prace realizowane przez Wykonawcę w części opierać się będą na dotychczasowej wiedzy Wykonawcy, stosowanej przy tego typu projektach. Wykonawca w tej części musi zachować majątkowe prawa autorskie, inaczej nie będzie mógł już świadczyć podobnych usług w przyszłości dla innych podmiotów.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że wyraża zgodę na proponowaną zmianę i zgodnie z numeracją nadaną w IPU dodaje § 7 ust. 13 IPU w brzmieniu:

„13. Wykonawca zachowuje prawa własności intelektualnej w zakresie danych, oprogramowania, projektów, narzędzi, modeli, systemów, szablonów, znaków układu graficznego, układu tabel oraz innych metodologii i know-how, które stanowią własność Wykonawcy lub do których Wykonawca posiada licencje podczas realizacji Umowy, jak również w zakresie dokumentów roboczych, opracowanych przez Wykonawcę w związku z wykonywanymi pracami (z wyłączeniem zawartych w nich informacji otrzymanych od Zamawiającego). Jeżeli jakiegokolwiek produkty prac dostarczane przez Wykonawcę w wykonaniu Umowy, przygotowane zostaną w oparciu o istniejące narzędzia, które stanowią produkty standardowe Wykonawcy i do których Wykonawcy przysługują prawa autorskie lub licencje na korzystanie, Wykonawca zachowa prawa autorskie do powyższych narzędzi oraz ich zmian, rozszerzeń i opracowań. Wykonawca zachowuje prawo do wykorzystywania powyższych narzędzi podczas świadczenia usług na rzecz innych podmiotów i tworzenia na ich podstawie materiałów podobnych do produktów prac dostarczanych Zamawiającemu w wykonaniu Umowy. W zakresie korzystania przez Zamawiającego z elementów wskazanych powyżej Wykonawca udziela Zamawiającemu niewyłącznej, niezbywalnej licencji, z prawem udzielania sublicencji. Udzielenie licencji następuje ze skutkiem na dzień zapłaty wynagrodzenia, w ramach którego wszelkie opracowania zostały utrwalone. Licencja zostaje udzielona na okres 5 lat, po upływie których licencja przekształca się w licencję na czas nieoznaczony z możliwością wypowiedzenia licencji z zachowaniem 10 letniego okresu wypowiedzenia. Licencja obejmuje prawo udzielania sublicencji.

Wykonawca zobowiązuje się również, że nie wypowie Zamawiającemu udzielonej licencji w pierwszym okresie jej obowiązywania. Żadne z postanowień Umowy nie będzie stanowiło przeszkody lub ograniczenia w rozwijaniu i/lub wykorzystywaniu przez Wykonawcę elementów, o których mowa w zdaniu pierwszym ustępu, oraz ich ulepszeń powstałych w trakcie realizacji Umowy.”

Pytanie 68:

Wnosimy o zmianę § 8 ust. 4 wzoru umowy i nadanie mu następującego brzmienia:

*„4. W przypadku skierowania przez uprawniony organ żądania ujawnienia Informacji Poufnych, Wykonawca, **o ile jest to prawnie dopuszczalne** dokona natychmiastowego powiadomienia Zamawiającego o wystąpieniu takiego żądania i jego okolicznościach towarzyszących.”*

Powyższe postanowienie zdaniem Wykonawcy wymagało doprecyzowania.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że wyraża zgodę na proponowaną zmianę i § 8 ust. 4 IPU otrzymuje nowe następujące brzmienie:

*„4. W przypadku skierowania przez uprawniony organ żądania ujawnienia Informacji Poufnych, Wykonawca, **o ile jest to prawnie dopuszczalne** dokona natychmiastowego powiadomienia Zamawiającego o wystąpieniu takiego żądania i jego okolicznościach towarzyszących.”*

Pytanie 69:

Wnosimy o dodanie do § 8 nowego ust. 13 i nadanie mu następującego brzmienia:

„13. Niezależnie od pozostałych postanowień niniejszej Umowy, Wykonawca może przechowywać i przetwarzać informacje poufne, z zachowaniem wymogów przewidzianych w niniejszej umowie, w systemach informatycznych i na nośnikach danych należących także do innych podmiotów z sieci Wykonawcy. W zakresie niezbędnym dla realizacji umowy, Wykonawca jest także uprawniony do udostępniania informacji poufnych innym podmiotom z sieci Wykonawcy, przy czym Wykonawca oświadcza, iż zobowiąże podmioty te do przestrzegania postanowień niniejszego oświadczenia dotyczących poufności informacji.”

Wykonawca jest członkiem globalnej korporacji. Część infrastruktury IT jest współdzielona z innymi podmiotami z sieci Wykonawcy. Oczywiście to nie oznacza, że informacje przekazane przez Zamawiającego, Wykonawcą będzie od razu udostępniał innym podmiotom z sieci Wykonawcy, jednakże na potrzeby np. wsparcia IT, księgowego, administracyjnego, prawnego część danych, w krótkich odstępach czasu może być dostępna dla innych podmiotów z sieci Wykonawcy.

Odpowiedź:

Zamawiający udzielił odpowiedzi na to zagadnienie w pytaniu 33 oraz dokonał stosownej zmiany. Zamawiający nie wyraża zgody na dodanie nowego ust. 13.

Pytanie 70:

Wnosimy o zmianę § 11 ust. 1 wzoru umowy i nadanie mu następującego brzmienia:

*„1) niedotrzymanie przez Wykonawcę z **jego winy** jakiegokolwiek terminu wynikającego z Umowy, w tym ustalonych przez Zamawiającego, a także terminów wynikających z obowiązujących przepisów prawa, stanowi podstawę do naliczenia Wykonawcy kary umownej w wysokości 0,1 % kwoty*

wynagrodzenia brutto, o której mowa w § 5 ust. 1 pkt. 1 Umowy, w przypadku terminów dotyczących Zamówienia gwarantowanego, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki, **jednak nie więcej niż 10% % kwoty wynagrodzenia brutto, o której mowa w § 5 ust. 1 pkt. 1 Umowy za wszystkie dni zwłoki**, oraz w wysokości 0,1 % kwoty wynagrodzenia brutto, o której mowa w § 5 ust. 1 pkt. 2 Umowy, w przypadku terminów dotyczących Zamówienia dodatkowego, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki, i, **jednak nie więcej niż 10% % kwoty wynagrodzenia brutto, o której mowa w § 5 ust. 1 pkt. 1 Umowy za wszystkie dni zwłoki**;

2) usunięty,

3) niewykonanie z **winy Wykonawcy** Zamówienia gwarantowanego lub jakiegokolwiek jego części stanowi podstawę do naliczenia Wykonawcy kary umownej w wysokości 20 % kwoty wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 5 ust. 1 pkt. 1 Umowy;

4) niewykonanie z **winy Wykonawcy** Zamówienia dodatkowego lub jakiegokolwiek jego części stanowi podstawę do naliczenia Wykonawcy kary umownej w wysokości 20 % kwoty wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 5 ust. 1 pkt. 2 Umowy;

5) usunięty,

6) usunięty.”

Kary umowne zgodnie ze swoją funkcją powinny być naliczane wyłącznie w przypadku, gdy zawinił Wykonawca, a nie w przypadkach od niego niezależnych. Zmiany ust. 1 mają na celu doprecyzowanie tej kwestii.

Wykonawca wprowadził również limit naliczania kar umownych, który jest zgodny z polityką zarządzania ryzykiem określoną w organizacji Wykonawcy.

Pkt. 2) został usunięty, ponieważ jest on powtórzeniem kary z pkt. 3) i 4), co oznacza, że Wykonawca mógłby podwójnie mieć naliczoną karę umowną za to samo naruszenie.

Pkt. 5) i 6) są ujęte zbyt generalnie co stanowi bardzo wysokie ryzyko Wykonawcy w naliczaniu przez Zamawiającego kar umownych w przypadkach, gdy nie powinny być one naliczane np. błędna numeracja stron w Produkcje prac, może zostać uznana przez Zamawiającego jako nienależyte wykonanie umowy, co uprawniać będzie Zamawiającego do naliczenia kary umownej.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę § 11 ust. 1 pkt 1 IPU, które otrzymuje następujące brzmienie: „niedotrzymanie przez Wykonawcę jakiegokolwiek terminu wynikającego z Umowy, w tym ustalonych przez Zamawiającego, stanowi podstawę do naliczenia Wykonawcy kary umownej w wysokości 0,1 % kwoty wynagrodzenia brutto, o której mowa w § 5 ust. 1 pkt. 1 Umowy, **jednak nie więcej niż 10% kwoty wynagrodzenia brutto, o której mowa w § 5 ust. 1 pkt. 1 Umowy za wszystkie dni opóźnienia**, w przypadku terminów dotyczących Zamówienia gwarantowanego, za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia oraz w wysokości 0,1 % kwoty wynagrodzenia brutto, o której mowa w § 5 ust. 1 pkt. 2 Umowy, w przypadku terminów dotyczących Zamówienia dodatkowego, za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia, **jednak nie więcej niż 10% kwoty wynagrodzenia brutto, o której mowa w § 5 ust. 1 pkt. 1 Umowy za wszystkie dni opóźnienia;**”

Zamawiający wyraża zgodę na usunięcie pkt 2. Dotychczasowe pkt 3-6 otrzymują numery 2-5.

Odniesienia w IPU odnoszące się do kar umownych w których została zmieniona numeracja zostaną zaktualizowane, w oparciu o nową numerację punktów.

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę pkt 3 i 4 które otrzymują nowe następujące brzmienie:

2) niewykonanie Zamówienia gwarantowanego lub jakiegokolwiek jego części stanowi podstawę do naliczenia Wykonawcy kary umownej w wysokości 20 % kwoty wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 5 ust. 1 pkt. 1 Umowy, **z wyłączeniem sytuacji gdy niewykonanie Zamówienia gwarantowanego jest następstwem okoliczności, w których Wykonawca nawet przy dołożeniu należytej staranności nie mógł go uniknąć lub z przyczyn leżących wyłącznie po stronie Zamawiającego;**

3) niewykonanie Zamówienia dodatkowego lub jakiegokolwiek jego części stanowi podstawę do naliczenia Wykonawcy kary umownej w wysokości 20 % kwoty wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 5 ust. 1 pkt. 2 Umowy, **z wyłączeniem sytuacji gdy niewykonanie Zamówienia dodatkowego jest następstwem okoliczności, w których Wykonawca nawet przy dołożeniu należytej staranności nie mógł go uniknąć lub z przyczyn leżących wyłącznie po stronie Zamawiającego;**

Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie pkt. 5 i 6 IPU (w zmienionej IPU: pkt. 4 i 5).

Pytanie 71:

Wnosimy o zmianę § 11 ust. 2 wzoru umowy i nadanie mu następującego brzmienia:

*„2. W przypadku **udostępnienia przez Wykonawcę Informacji poufnych** na zasadach opisanych w § 8 Umowy, o których mowa w § 10 Umowy Zamawiający ma prawo naliczyć Wykonawcy karę umowną w wysokości 10 000 (słownie: dziesięć tysięcy) złotych, za każdy przypadek naruszenia, **jednak nie więcej niż 50 000 (słownie: pięćdziesiąt tysięcy) złotych za wszystkie przypadki naruszenia.**”
Wykonawca wprowadził limit naliczania kar umownych, który jest zgodny z polityką zarządzania ryzykiem określoną w organizacji Wykonawcy.*

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na zmianę § 11 ust. 2 IPU.

Pytanie 72:

Wnosimy o zmianę § 11 ust. 3 wzoru umowy i nadanie mu następującego brzmienia:

*„3. W przypadku odstąpienia przez Zamawiającego od Umowy z przyczyn leżących **wyłączenie** po stronie Wykonawcy, Zamawiający ma prawo naliczenia Zamawiającemu kary umownej w wysokości 25% kwoty maksymalnego wynagrodzenia brutto określonego w § 5 ust. 1 **pkt. 1** Umowy.”
Zdaniem Wykonawcy w związku z faktem, iż dodatkowe usługi mogą być zlecone przez Zamawiającego ale nie muszą, naliczanie kary umownej za odstąpienie od umowy powinno być liczone wyłącznie od wynagrodzenia gwarantowanego.*

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na częściową zmianę § 11 ust. 3 IPU w zakresie naliczenia kary umownej za odstąpienie od umowy wyłącznie od wartości zamówienia gwarantowanego. § 11 ust. 3 wzoru umowy otrzymuje następujące brzmienie:

*„W przypadku odstąpienia przez Zamawiającego od Umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Zamawiający ma prawo naliczenia Zamawiającemu kary umownej w wysokości 25% kwoty wynagrodzenia brutto określonego w § 5 ust. 1 **pkt. 1** Umowy w **przypadku odstąpienia przez Zamawiającego od Umowy na etapie realizacji przez Wykonawcę zamówienia gwarantowanego.** W*

przypadku odstąpienia przez Zamawiającego od Umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Zamawiający ma prawo naliczenia Zamawiającemu kary umownej w wysokości 25% kwoty wynagrodzenia brutto określonego w § 5 ust. 1 pkt. 2 Umowy w przypadku odstąpienia przez Zamawiającego od Umowy na etapie realizacji przez Wykonawcę Zamówienia dodatkowego.”

Pytanie 73:

Wnosimy o zmianę § 11 ust. 5 wzoru umowy i nadanie mu następującego brzmienia:

„5. Zamawiający ma prawo dochodzenia odszkodowania przewyższającego wysokość zastrzeżonych kar umownych, jeżeli wysokość szkody poniesionej przez Zamawiającego jest większa od naliczonych kar umownych, na zasadach ogólnych przewidzianych w Kodeksie cywilnym, a także w przypadkach, dla których kar umownych nie zastrzeżono, z zastrzeżeniem poniższych postanowień.”

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na zmianę § 11 ust. 5 IPU. Dodanie zaproponowanej zmiany stwarza możliwość niejednorodnej interpretacji powyższego postanowienia przez Stronę umowy.

Pytanie 74:

Wnosimy o dodanie do § 11 nowych ustępów 9 i 10 i nadanie im następującego brzmienia:

„9. Całkowita wysokość odpowiedzialności odszkodowawczej Wykonawcy dochodzonej przez Zamawiającego, należnych z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania niniejszej Umowy nie może przekroczyć 200% wartości wynagrodzenia brutto określonego w § 5 ust. 1 Umowy. Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności z tytułu utraconych korzyści, a także wyłączona jest możliwość domagania się przez Zamawiającego wykonania zastępczego Umowy. Zastrzeżenia zawarte powyżej nie będą dotyczyć strat ani szkód wynikających z winy umyślnej Wykonawcy, ani nie będą obowiązywać w zakresie, w jakim są niedozwolone w świetle obowiązujących przepisów prawnych.”

„10. W zakresie w jakim na świadczenie usług wpływ będzie miała jakakolwiek pandemia (w tym pandemia wywołana przez COVID-19/SARS-CoV-2) oraz związane z nią uzasadnione obawy i środki przedsięwzięte w celu ochrony zdrowia i bezpieczeństwa personelu którejkolwiek ze Stron, Strony wspólnie dokonają odpowiednich zmian w Umowie w celu zapewnienia świadczenia usług w odpowiedni sposób. Zmiany umowy mogą dotyczyć w szczególności harmonogramu prac, miejsca lub sposobu świadczenia usług.”

Wykonawca wprowadził ograniczenie odpowiedzialności, które jest zgodne z polityką zarządzania ryzykiem określoną w organizacji Wykonawcy. Ponadto przy świadczeniu tego rodzaju usług przez takie podmioty jak Wykonawca jest to standard rynkowy.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na dodanie do § 11 IPU nowego ustępu 9 w brzmieniu zaproponowanym przez Wykonawcę. Zamawiający wskazuje, że odpowiedź na pytanie dotyczące kwestii maksymalnego poziomu kar umownych znajduje się w odpowiedzi na pytanie 9.

Zamawiający nie wyraża zgody na dodanie zaproponowanego ustępu 10. Zamawiający wskazuje, że w § 12 ust. 2 pkt 4) IPU przewidziana została już możliwość zmian umowy, również w przypadku epidemii.

Pytanie 75:

Wnosimy o zmianę § 12 ust. 9 wzoru umowy i nadanie mu następującego brzmienia:

„9. Wykonawca, na żądanie Zamawiającego zobowiązuje się niezwłocznie, nie później jednak niż w terminie 7 (siedmiu) dni kalendarzowych od dnia otrzymania żądania, do zwrotu wszelkich dokumentów i innych materiałów, związanych z realizacją Przedmiotu Umowy, jakie sporządził, zebrał, opracował lub otrzymał w czasie obowiązywania Umowy albo w związku z jej wykonywaniem, włączając w to ich kopie oraz do zniszczenia wszystkich materiałów, które zawierają Informacje Poufne i do wykasowania z pamięci swoich komputerów, edytorów tekstów i podobnych środków wszystkich materiałów stanowiących Informacje Poufne, włączając każdą kopię, w zakresie w jakim pozwala na to konfiguracja systemów teleinformatycznych. **Jednakże Wykonawcy przysługuje prawo do zachowania kopii wszelkich informacji w zakresie wymaganym przez prawo i regulacje zawodowe wiążące Wykonawcę, a także jednej kopii wszelkich materiałów zawierających informacje w celu ewentualnego udowodnienia podjętej współpracy i wykonanych przez Wykonawcę usług oraz kopii informacji, które zostały zapisane automatycznie jako kopia zapasowa w systemie informatycznym Wykonawcy, których nie ma racjonalnej możliwości usunięcia.**”

Wykonawca w celu zabezpieczenia się przed roszczeniami oraz innymi wskazanymi powodami, powinien mieć prawo do zachowania kopii informacji i produktów prac.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę § 12 ust. 9 IPU i nadanie mu następującego brzmienia:

„Wykonawca, na żądanie Zamawiającego zobowiązuje się niezwłocznie, nie później jednak niż w terminie 7 (siedmiu) dni kalendarzowych od dnia otrzymania żądania, do zwrotu wszelkich dokumentów i innych materiałów, związanych z realizacją Przedmiotu Umowy, jakie sporządził, zebrał, opracował lub otrzymał w czasie obowiązywania Umowy albo w związku z jej wykonywaniem, włączając w to ich kopie oraz do zniszczenia wszystkich materiałów, które zawierają Informacje Poufne i do wykasowania z pamięci swoich komputerów, edytorów tekstów i podobnych środków wszystkich materiałów stanowiących Informacje Poufne, włączając każdą kopię, w zakresie w jakim pozwala na to konfiguracja systemów teleinformatycznych. **Dla uniknięcia wątpliwości Strony oświadczają, że Wykonawca nie jest zobowiązany do usunięcia elektronicznych kopii materiałów zawierających Informacje Poufne o charakterze automatycznie generowanych kopii zapasowych tworzonych w celu awaryjnego odtworzenia danych na wypadek ich utraty, których usunięcie nie jest możliwe przy ekonomicznie racjonalnych kosztach. Niezależnie od powyższego, Wykonawca ma prawo do zachowania po jednej kopii wszelkich dokumentów i materiałów zawierających Informacje Poufne także w zakresie w jakim jest to wymagane przez standardy kontroli jakości i procedury korporacyjne dotyczące dokumentacji i archiwizacji wykonywania zobowiązań wiążących Wykonawcę, w tym dla celów obrony przed roszczeniami lub dochodzenia roszczeń związanych z Umową, a także dla celów rachunkowych i podatkowych.**”

Pytanie 76:

Zmiany do Załącznik nr 9 do Umowy - Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych

Wnosimy o zmianę § 4 ust. 1 wzoru umowy i nadanie mu następującego brzmienia:

„1. Strony zgodnie postanawiają, że powierzenie przetwarzania danych osobowych przez Podmiot przetwarzający podmiotowi trzeciemu (dalszemu przetwarzającemu) jest dopuszczalne wyłącznie po

uzyskaniu pisemnej zgody Administratora w odniesieniu do konkretnego dalszego przetwarzającego, której wzór stanowi załącznik nr 1 do umowy. **Administrator upoważnia Podmiot przetwarzający do zlecenia przetwarzania danych osobowych innym podmiotom z sieci Podmiotu przetwarzającego oraz podmiotom trzecim udzielającym Podmiotowi przetwarzającemu wsparcia administracyjnego oraz IT.**”

Wprowadzona zmiana jest powiązana ze zmianami, które zaproponował Wykonawca przy postanowieniach dotyczących poufności informacji określonych w umowie głównej.

Wnosimy o zmianę § 4 ust. 2 wzoru umowy i nadanie mu następującego brzmienia: „W przypadku opisanym w ust. 1 Podmiot przetwarzający zobligowany będzie do umownego zobowiązania w formie pisemnej, każdego z dalszych przetwarzających do przestrzegania **zbliżonych** obowiązków i zasad (**zgodnych z RODO**), jakie dotyczą Podmiotu przetwarzającego względem Administratora na podstawie niniejszej umowy oraz przepisów RODO, a także innych odnośnych przepisów dotyczących ochrony danych osobowych.”

Wykonawca, nie może zagwarantować powyższego wobec podmiotów, z którymi wiązą go umowy od lat. Jedynie do w przypadku nowo zawieranych umów spełnienie tego obowiązku jest możliwe.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na dodanie nowego brzmienia w § 4 ust. 1 treści załącznika nr 9 IPU.

Fakt, iż Wykonawcę łączą wieloletnie umowy z poszczególnymi kontrahentami Wykonawcy, nie może wpływać na poziom bezpieczeństwa ochrony danych osobowych. Wyrażenie generalnej zgody pozbawia sensu § 4 ust. 1, a tym samym Zamawiający traci kontrolę nad dalszym powierzaniem danych osobowych.

Pytanie 77:

Zmiany do Załącznik nr 9 do Umowy - Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych
Wnosimy o zmianę § 5 ust. 4 wzoru umowy i nadanie mu następującego brzmienia:

„4. Podmiot przetwarzający zobowiązany jest do wdrożenia i stosowania procedur służących wykrywaniu naruszeń ochrony danych osobowych oraz wdrażania właściwych środków naprawczych. Podmiot przetwarzający zobowiązany jest do udostępnienia procedur, o których mowa w zdaniu poprzedzającym, na żądanie Administratora, **o ile nie stanowią one tajemnicy przedsiębiorstwa Podmiotu przetwarzającego**. Podmiot przetwarzający zobowiązany jest do udzielenia odpowiedzi w terminie **5 dni roboczych** od przesłania przez Administratora żądania w tym zakresie.”

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na dodanie nowego brzmienia w § 5 ust. 4 treści załącznika nr 9 IPU.

Pytanie 78:

Zmiany do Załącznik nr 9 do Umowy - Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych
Wnosimy o zmianę § 5 ust. 5 wzoru umowy i nadanie mu następującego brzmienia:

„5. Po stwierdzeniu naruszenia ochrony danych osobowych Podmiot przetwarzający bez zbędnej zwłoki, jednak nie później niż 72 godziny od powzięcia wiadomości o naruszeniu, zgłasza ten fakt Administratorowi wskazując w zgłoszeniu ...”

Zgodnie z wydanym przez UODO przewodnikiem „Obowiązki administratorów związane z naruszeniami ochrony danych osobowych” przy wyjaśnieniach dot. pytania „W jakim terminie należy zgłosić naruszenie Prezesowi UODO?” UODO wskazał odpowiednią interpretację „Ponadto administrator musi zgłosić naruszenie nie później niż w terminie 72 godzin po stwierdzeniu naruszenia. Według Grupy Roboczej Art. 29, administrator „stwierdza” naruszenie, kiedy ma on wystarczający stopień pewności co do tego, że miało miejsce zdarzenie zagrażające bezpieczeństwu, które doprowadziło do naruszenia ochrony danych.”

Z powyższego jednoznacznie wynika, że bieg 72h na zgłoszenie przez Administratora naruszenia do organu biegnie od „stwierdzenia” naruszenia, czyli najwcześniej od momentu zgłoszenia go przez procesora, a nawet później, jeśli po takim zgłoszeniu administrator nadal nie ma wystarczającej pewności czy do naruszenia doszło.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na dodanie nowego brzmienia w § 5 ust. 5 treści załącznika nr 9 IPU.

Wszelkie materiały Grupy Roboczej art. 29 nie mają charakteru prawotwórczego, a jedynie stanowią pomoc w interpretacji przepisów. UODO (wcześniej GIODO) wielokrotnie przedstawiało interpretacje nie będące kopią wytycznych Grupy. Termin wskazany w umowie w związku z tym nie może ulec zmianie.

Pytanie 79:

Zmiany do Załącznik nr 9 do Umowy - Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych
Wnosimy o zmianę § 6 ust. 1 wzoru umowy i nadanie mu następującego brzmienia:

„1. Strony zgodnie postanawiają, że Administrator uprawniony będzie do dokonywania kontroli prawidłowości warunków przetwarzania powierzonych na podstawie niniejszej Umowy danych osobowych przez Podmiot przetwarzający, a Podmiot przetwarzający zobligowany będzie do współdziałania z Administratorem w celu realizacji powyższego zobowiązania w możliwie szerokim zakresie, tj. w szczególności udostępni Administratorowi wszelkie informacje niezbędne do wykazania spełnienia przyjętych obowiązków oraz umożliwi Administratorowi lub audytorowi upoważnionemu przez Administratora przeprowadzanie audytów, w tym inspekcji. **Z uwzględnieniem obowiązku zachowania poufności przez Podmiot przetwarzający wobec innych klientów, Administrator przyjmuje i uznaje, że Podmiot przetwarzający nie zezwoli Administratorowi ani audytorowi upoważnionemu przez Administratora na uzyskanie dostępu do swoich systemów IT i/ lub infrastruktury IT.**”

Wykonawca nie może się zgodzić na audyt w siedzibie Wykonawcy.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na dodanie nowego brzmienia w § 6 ust. 1 treści załącznika nr 9 IPU.

Pytanie 80:

*Zmiany do Załącznik nr 9 do Umowy - Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych
Wnosimy o zmianę § 6 ust. 4 wzoru umowy i nadanie mu następującego brzmienia:*

*„4. Po przeprowadzonym audycie przedstawiciel Administratora lub upoważniony przez Administratora przedstawiciel audytora, sporządza protokół pokontrolny, który podpisują przedstawiciele obu Stron. Podmiot przetwarzający zobowiązuje się w terminie **wspólnie** uzgodnionym, dostosować do zaleceń pokontrolnych zawartych w protokole, **o ile zalecenia te związane są z naruszeniem przez Podmiot przetwarzający obowiązujących przepisów prawa, mających na celu usunięcie uchybień i poprawę bezpieczeństwa przetwarzania danych osobowych.**”*

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na zmianę § 6 ust. 4 treści załącznika nr 9 IPU.

Pytanie 81:

*Zmiany do Załącznik nr 9 do Umowy - Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych
Wnosimy o zmianę § 6 ust. 6 wzoru umowy i nadanie mu następującego brzmienia:*

*„6. Podmiot przetwarzający **dochowa starań** aby w umowie z dalszym przetwarzającym, możliwość przeprowadzenia przez Podmiot przetwarzający audytu zgodności przetwarzania danych osobowych na zasadach określonych w niniejszej Umowie.”*

Wykonawca, nie może zagwarantować powyższego wobec podmiotów, z którymi wiązą go umowy od lat. Jedynie do w przypadku nowo zawieranych umów spełnienie tego obowiązku jest możliwe.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na dodanie nowego brzmienia w § 6 ust. 6 treści załącznika nr 9 IPU.

Zamawiający wymaga odpowiedniego poziomu zabezpieczenia powierzanych danych, również w przypadku gdy Wykonawca będzie chciał powierzyć dalej takie dane osobowe.

Pytanie 82:

*Zmiany do Załącznik nr 9 do Umowy - Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych
Wnosimy o zmianę § 9 ust. 4 wzoru umowy i nadanie mu następującego brzmienia:*

*„4. Podmiot przetwarzający oświadcza, że znane są mu sankcje przewidziane za naruszenie obowiązków w zakresie ochrony danych osobowych przewidziane w RODO. Jeżeli w wyniku naruszenia przez Podmiot przetwarzający przepisów RODO oraz niniejszej Umowy Administrator zobligowany będzie do zapłaty kary pieniężnej lub odszkodowania, Podmiot przetwarzający zobowiązuje się zwrócić Administratorowi **zapłacone kary lub odszkodowania.**”*

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na dodanie nowego brzmienia w § 9 ust. 4 treści załącznika nr 9 IPU.

Pytanie 83:

Ponadto, z uwagi na liczne wnioski przedstawione do SIWZ oraz konieczność właściwego przygotowania się do złożenia oferty po otrzymaniu odpowiedzi na ww. pytania wnosimy o przedłużenie terminu złożenia oferty do 29 maja 2020 r.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że termin składania i otwarcia ofert został przedłużony do dnia 5 czerwca 2020 r. Termin składania ofert: do dnia 5 czerwca 2020 r. do godz. 11.00. Termin otwarcia ofert: do dnia 5 czerwca 2020 r. o godz. 12.00.

Pytanie 84:

§ 2 IPU:

1) *ust. 6 pkt 3 W szczególności zwracamy uwagę na możliwość publicznego nieograniczonego udostępniania Produktu. W przypadku, w którym do Produktu wprowadzane będą modyfikacje naszym standardem jest zastrzeżenie braku odpowiedzialności za modyfikacje wyników prac, jak również usunięcie nawiązań do x.*

W związku z powyższym proponujemy modyfikację tego punktu poprzez dodanie do niego następującego fragmentu: „Usługi nie są świadczone ani Produkt udostępniany z myślą o tym, by korzystała z nich jakakolwiek osoba trzecia. Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności wobec jakiegokolwiek osoby trzeciej, która odniesie pożytek z usług lub będzie je wykorzystywać, bądź też uzyska dostęp do Produktu. W związku z tym, Zamawiający nie jest uprawniony do ujawniania Produktu, ani też do udostępniania korzyści ze świadczonych usług na rzecz osób trzecich, jak również do powoływania się na zawartość wyników prac lub na wnioski płynące z Produktu lub usług wykonanych przez Wykonawcę, z wyjątkiem (i) przypadków określonych w Umowie, (ii) udzielenia przez Wykonawcę uprzedniej pisemnej zgody, na uzgodnionych warunkach, (iii) przypadków wymaganych przez prawo, lub (iv) gdy ujawnienie będzie następowało na rzecz doradców prawnych Zamawiającego lub podmiotów należących do grupy kapitałowej Zamawiającego, pod warunkiem ich wcześniejszego poinformowania o tym, że Wykonawca nie ponosi w stosunku do nich żadnej odpowiedzialności oraz że nie będą oni uprawnieni do dalszego ujawniania Produktu. Zamawiający zobowiązuje się zwolnić Wykonawcę z odpowiedzialności za jakiegokolwiek zobowiązania, straty, wydatki oraz inne koszty, jakie Wykonawca zasadnie poniesie w związku z jakimikolwiek roszczeniami wniesionymi przez takie osoby trzecie przeciwko Wykonawcy i jakimikolwiek podmiotom stowarzyszonym z Wykonawcą w sieci firm, z wyjątkiem kwot, które zostały ostatecznie uznane za wynikające z umyślnego niewłaściwego postępowania Wykonawcy w toku realizacji usług”;

2) *ust. 12-14 proponujemy przedłożenie na żądanie Zamawiającego certyfikatu ubezpieczenia w terminie nie krótszym niż 14 dni roboczych;*

Odpowiedź:

1) Zamawiający informuję że w odpowiedzi na pytanie 24 uregulował kwestię uprzedniej zgody na udostępnianie Produktu. Kwestia odpowiedzialności i nieoznaczenia autorstwa przy modyfikacjach została rozważona w odpowiedzi na pytanie 65.

2) Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę § 2 ust. 12 -14 w zakresie konieczności żądania przez Zamawiającego przedłożenia polisy.

Pytanie 85:

§ 5 IPU:

ust. 1 zdanie drugie. Zapis ten może być interpretowany jako zrzeczenie się przyszłych roszczeń powstałych z innych tytułów. Proponujemy następujący zapis:

„Z zastrzeżeniem ust. 2-3 poniżej, wynagrodzenie Wykonawcy określone w niniejszym ustępie obejmuje wszelkie koszty i należności Wykonawcy związane z wykonaniem Umowy i Wykonawca nie jest uprawniony domagać się od Zamawiającego innych kwot ponad te wskazane wyraźnie w niniejszym ustępie.”;

2) ust. 2 Proponujemy dodanie w § 6 dotyczącym odbioru zastrzeżenia stanowiącego o sytuacji, w której zamawiający bezzasadnie odmawia podpisania protokołu bądź z innych niezależnych od niego przyczyn nie dochodzi do podpisania protokołu. Modyfikacja ma na celu odwołanie się do tych zasad, które proponujemy wprowadzić do § 6: „Warunkiem zapłaty 100% wynagrodzenia wskazanego w ust. 1 jest podpisanie Protokołu Odbioru Analizy TPI, ewentualnie Ponownej Analizy TPI, bez uwag, zgodnie z § 6 Umowy, z zastrzeżeniem jednak postanowień § 6 ust. 12 Umowy.”;

3) ust. 3: uwaga analogiczna jak w pkt 1 powyżej. W związku z tym proponujemy następującą modyfikację: „Wykonawcy, poza kwotą wynagrodzenia określonego w ust. 1, nie przysługuje żadne dodatkowe wynagrodzenie z tytułu wykonania Przedmiotu Umowy.”;

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że wyraża zgodę na zmianę § 5 ust. 1 zdanie drugie IPU. § 5 ust. 1 IPU zdanie drugie otrzymuje następujące brzmienie:

*„Z zastrzeżeniem ust. 2-3 poniżej, wynagrodzenie Wykonawcy określone w niniejszym ustępie obejmuje wszelkie koszty i należności Wykonawcy związane z wykonaniem Umowy i Wykonawca nie jest uprawniony domagać się od Zamawiającego **innych kwot ponad te wskazane wyraźnie w niniejszym ustępie**.”;*

2) Zamawiający informuje, że ze względów formalnoprawnych uwzględnienie powyższej propozycji w § 6 jest niecelowe, gdyż § 6 IPU odnosi się do odbioru analizy TPI, a wynagrodzenie, o którym mowa w propozycji wskazanej powyżej określone jest w § 5 ust. 1 IPU. Mając na uwadze powyższe, Zamawiający informuje, że wyraża zgodę na dodanie zastrzeżenia w § 5 ust. 2. otrzymuje następujące brzmienie z uwzględnieniem propozycji zmiany wskazanej w pytaniu 29:

*„Warunkiem zapłaty 100% wynagrodzenia wskazanego w ust. 1 jest podpisanie Protokołu Odbioru Analizy TPI, ewentualnie Ponownej Analizy TPI, bez uwag, zgodnie z § 6 Umowy, z **zastrzeżeniem jednak postanowień § 6 ust. 12 Umowy**, przy czym płatność będzie następować częściami za Analizę TPI i ewentualnie Ponowną Analizę TPI”.*

3) Zamawiający informuje, że wyraża zgodę na zmianę §5 ust. 3 zdanie trzecie IPU. §5 ust. 3 zdanie trzecie IPU otrzymuje następujące brzmienie:

„Wykonawcy, poza kwotą wynagrodzenia określonego w ust. 1, nie przysługuje **żadne dodatkowe wynagrodzenie z tytułu wykonania Przedmiotu Umowy**”.

Pytanie 86:

§ 6 IPU

1) *ust. 12: proponujemy następującą modyfikację: „Z zastrzeżeniem zdania następnego, podpisanie przez Zamawiającego Protokołu odbioru bez uwag, stanowi podstawę do wystawienia przez Wykonawcę faktury oraz wypłaty wynagrodzenia za realizację Przedmiotu Umowy zgodnie z § 5 Umowy. W przypadku, w którym Zamawiający bezzasadnie odmawia podpisania Protokołu odbioru, nie przystępuje do dokonania Odbioru bądź z innych niezależnych od niego przyczyn nie dochodzi do Odbioru pomimo wykonania Produktu lub ewentualnej Ponownej Analizy TPI zgodnie z Umową, Wykonawca jest uprawniony do dokonania jednostronnego Odbioru i przysługuje mu wynagrodzenie określone na zasadach wskazanych w § 5 ust. 1 Umowy.”;*

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że wyraża zgodę na zmianę § 6 ust. 12 IPU, które otrzymuje następujące brzmienie:

„Z zastrzeżeniem zdania następnego, podpisanie przez Zamawiającego Protokołu Odbioru bez uwag, stanowi podstawę do wystawienia przez Wykonawcę faktury oraz wypłaty wynagrodzenia za realizację Przedmiotu Umowy zgodnie z § 5 Umowy. W przypadku, w którym Zamawiający bezzasadnie odmawia podpisania Protokołu Odbioru, nie przystępuje do dokonania Odbioru, pomimo wykonania Produktu lub ewentualnej Ponownej Analizy TPI zgodnie z Umową, Wykonawca jest uprawniony, po uprzednim wezwaniu Zamawiającego i bezskutecznym upływie dodatkowego wyznaczonego co najmniej 7 (siedmio-) dniowego terminu, do dokonania jednostronnego Odbioru i przysługuje mu wynagrodzenie określone na zasadach wskazanych w § 5 ust. 1 Umowy. Wykonawcy będzie uprawniony do wystosowania wezwania dopiero po upływie terminu na sporządzenie Protokołu Odbioru o którym mowa w ust. 7 i 10.”

Pytanie 87:

§ 7 IPU:

1) *Oczekujecie Państwo bardzo szerokich, pól eksploatacji obejmują m.in. obrót, w tym na rynku wydawniczym, udostępnianie w Internecie, zmiany, opracowania, itp.; część z pól eksploatacji jest w naszej ocenie nieadekwatna do rodzaju utworów, które mogą powstać w wyniku wykonania umowy (np. nadawanie za pomocą wizji, fonii oraz drogą satelitarną, elektroniczną – wymaga Waszej weryfikacji). Naszym standardem jest udzielenie niewyłącznej i nieprzenoszalnej licencji na następujących polach eksploatacji: (i) w zakresie utrwalania i zwielokrotniania – wytwarzanie określoną techniką egzemplarzy wyników prac, w tym techniką drukarską, reprograficzną, zapisu magnetycznego oraz cyfrową, (ii) wprowadzanie wyników prac do pamięci komputera, więc jeżeli nie widziecie uzasadnienia dla przeniesienia praw, należy zaproponować następującą modyfikację ust. 2:*

„Na podstawie Umowy, w ramach wynagrodzenia, o którym mowa w § 5 ust. 1 Umowy, do Utworów powstałych w wyniku realizacji Umowy Wykonawca udziela Zamawiającemu niewyłącznej i nieprzenoszalnej licencji na następujących polach eksploatacji: (i) w zakresie utrwalania i zwielokrotniania – wytwarzanie określoną techniką egzemplarzy wyników prac, w tym techniką drukarską, reprograficzną, zapisu magnetycznego oraz cyfrową, (ii) wprowadzanie wyników prac do pamięci komputera.”

Ponadto, zwracamy uwagę, że w przypadku, w którym dojdzie do przeniesienia majątkowych praw autorskich przez X najpóźniej w momencie przeniesienia X musi być podmiotem uprawnionym do takiego przeniesienia (musi sama posiadać te prawa, aby je przenieść; nie wystarczy tutaj licencja; zwracamy uwagę na posługiwanie się w tym kontekście podwykonawcami). Należy również pamiętać, że przeniesienie ma charakter definitywny, a więc w zakresie objętym przeniesieniem nie będziemy mogli korzystać już z tych praw autorskich;

2) w przypadku akceptacji przeniesienia praw autorskich proponujemy następujące zmiany:

a) ust. 2: „Z zastrzeżeniem ust. 14 na podstawie Umowy, w ramach wynagrodzenia, o którym mowa w § 5 ust. 1 Umowy, Wykonawca przenosi na Zamawiającego autorskie prawa majątkowe do Utworów powstałych w wyniku realizacji Umowy.”;

b) ust. 3: Jeśli chodzi o ust. 3 to proponujemy następujące modyfikacje: „Przeniesienie autorskich praw majątkowych do Utworów następuje z chwilą zapłaty Wykonawcy wynagrodzenia obejmującego wykonanie danego Utworu, w zakresie następujących pól eksploatacji:

1) wykorzystanie Utworu do realizacji przez Zamawiającego zadań dla, których Utwory zostały zamówione;

2) użytkowania Utworu na własny tj. realizacji zadań publicznych Zamawiającego;

3) w zakresie utrwalenia i zwielokrotniania – wytwarzania dowolną techniką, w tym drukarską, reprograficzną, zapisu magnetycznego oraz techniką cyfrową;

4) wprowadzania Utworu do pamięci komputera na dowolnej liczbie stanowisk komputerowych oraz do sieci multimedialnej, telekomunikacyjnej, komputerowej, w tym do Internetu;

5) wprowadzania zapisów do pamięci komputerów i serwerów sieci komputerowych;

6) przekazywania lub przesyłania zapisów Utworów pomiędzy komputerami, serwerami i użytkownikami (korzystającymi), innymi odbiorcami, przy pomocy wszelkiego rodzaju środków i technik – wyłącznie na potrzeby wewnętrzne Zamawiającego”;

c) ust. 4: proponujemy zastąpienie tego ustępu następującym: „Utwory będą wolne od wad prawnych i obciążeń oraz nie będą naruszać praw osób trzecich”;

d) ust. 10: „W przypadku wystąpienia przeciwko Zamawiającemu przez osobę trzecią z roszczeniami wynikającymi z naruszenia jej praw, Wykonawca zobowiązuje się do ich zaspokojenia i zwolnienia Zamawiającego od obowiązku świadczeń z tego tytułu, pod warunkiem, że Zamawiający zawiadomi niezwłocznie Wykonawcę o zgłoszeniu roszczenia, umożliwi zajęcie stanowiska w sprawie i nie zawrze ugody, nie uzna roszczenia ani nie dokona innej podobnej w skutkach czynności bez uzgodnienia z Wykonawcą.”;

e) ust. 11: „W przypadku prawomocnego wyroku sądowego zasądzającego od Zamawiającego roszczenia osób trzecich wynikające z naruszenia przez Wykonawcę praw autorskich do Utworów, Wykonawca zobowiązany jest do pokrycia wynikających z tego wyroku uzasadnionych i udokumentowanych przez Zamawiającego kosztów.”;

f) ust. 12: *Proponujemy modyfikację terminu na odstąpienie od umowy, wskazanego w ust. 12. Termin 30 dni od dnia powzięcia wiadomości przez Zamawiającego nie jest terminem pewnym w rozumieniu art. 395 k.c., przez stan niepewności prawnej co do tego, czy uprawnienie do odstąpienia od umowy istnieje jest praktycznie nieograniczone czasowo. Nie wiadomo bowiem kiedy Zamawiający poweźmie określone informacje, może się zdarzyć, że zdarzenie takie wystąpi nawet po 10 latach od zawarcia umowy. W naszej ocenie tak skonstruowana klauzula nie zawiera terminu, a zatem w świetle art. 395 k.c. jest nieważna. W związku z powyższym proponujemy modyfikację: „W razie stwierdzenia nieprawdziwości oświadczeń, o których mowa powyżej, lub też wad prawnych utworu, Zamawiający będzie uprawniony, w terminie 30 (trzydziestu) dni od powzięcia wiadomości o powyższych okolicznościach, nie później jednak niż w terminie 1 roku od dnia zawarcia Umowy, do odstąpienia od Umowy”;*

g) *proponujemy dodanie następujących postanowień: ust. 13: „13. Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za opracowania Utworów (utwory zależne) oraz za wszelkie zmiany w Utworach niewprowadzone przez Wykonawcę. Utwory zależne oraz wszelkie modyfikacje Utworów, utwory powstałe wskutek łączenia, kompilacji, skrótów Utworów, niedokonane przez Wykonawcę nie mogą zawierać nazwy, ani logo firmy Wykonawcy, ani żadnego nawiązania lub odniesienia do nich.”; ust. 14: „14. Autorskie prawa majątkowe lub inne prawa własności intelektualnej do wszelkich utworów, w tym programów komputerowych, własnych metodologii, szablonów, formularzy, arkuszy kalkulacyjnych, baz danych i innych narzędzi elektronicznych opracowanych przez Wykonawcę lub na które Wykonawca otrzymał licencje przed datą zawarcia Umowy lub poza zakresem Umowy i ich wszelkich modyfikacji („Dotychczasowe Dzieła”), dokumentacji roboczej Wykonawcy powstałej w trakcie świadczenia usług, będących przedmiotem zamówienia oraz poufnych informacji Wykonawcy pozostaną własnością Wykonawcy (lub licencjodawcy Wykonawcy), z zastrzeżeniem, że o ile Dotychczasowe Dzieła wchodzi w skład którychkolwiek spośród wyników prac, w tym Produktu, Zamawiający uzyska niewyłączną i nieprzenoszalną licencję na ich użytkowanie na polach eksploatacji określonych w ust. 3. Żadne z postanowień Umowy nie będzie stanowić przeszkody lub ograniczenia w rozwijaniu i/lub wykorzystywaniu przez Wykonawcę Dotychczasowych Działań oraz ich ulepszeń powstałych w trakcie realizacji Umowy.”;*

Odpowiedź:

- 1) Zamawiający informuje, że w odpowiedzi na pytanie nr 64 zamieszczona została odpowiedź zmieniająca § 7 IPU. Zostały zawężone pola eksploatacji, ponadto w odpowiedzi na pytanie 24 Zamawiający uregulował kwestię uprzedniej zgody na udostępnianie Produktu.
- 2a) Zamawiający informuje, że wyraża zgodę na zmianę ust. 2, który otrzymuje nowe brzmienie; „Z zastrzeżeniem ust. 13 na podstawie Umowy, w ramach wynagrodzenia, o którym mowa w § 5 ust. 1 Umowy, Wykonawca przenosi na Zamawiającego autorskie prawa majątkowe do Utworów powstałych w wyniku realizacji Umowy.”.
- 2b) Zamawiający informuje, że w odpowiedzi na pytanie nr 64 zamieszczona została odpowiedź zmieniająca § 7 IPU. Zostały zawężone pola eksploatacji, ponadto w odpowiedzi na pytanie 24 Zamawiający uregulował kwestię uprzedniej zgody na udostępnianie Produktu.
- 2c) Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę ust. 4.
- 2d) Zamawiający informuje, że w odpowiedzi na pytanie 66 znajduje się modyfikacja ust. 10.
- 2e) Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na zmianę ust. 11.

2f) Zamawiający informuje, że wyraża zgodę na zmianę § 8 ust. 12 IPU, które otrzymuje następujące brzmienie: „W razie stwierdzenia nieprawdziwości oświadczeń, o których mowa powyżej, lub też wad prawnych utworu, Zamawiający będzie uprawniony, w terminie 30 (trzydziestu) dni od powzięcia wiadomości o powyższych okolicznościach, **nie później jednak niż w terminie 1 roku od dnia zawarcia Umowy**, do odstąpienia od Umowy i będzie uprawniony do żądania od Wykonawcy zapłaty kary umownej o której mowa w § 11 ust. 3 Umowy. W każdym wypadku określonym w niniejszym ustępie, Zamawiający będzie także uprawniony do dochodzenia naprawienia szkody w pełnym zakresie.”

2g) Zamawiający informuje, że propozycja nowego ust. 13 znajduje się w odpowiedzi na pytanie 65, propozycja z nowego ust. 14 znajduje się w odpowiedzi na pytanie 67.

Pytanie 88:

§ 8:

1) ust. 1 Proponujemy skrócić okres zobowiązania do 5 lat. Tak długi (7 lat) okres ważności zobowiązania może być, z praktycznego punktu widzenia, trudny do zagwarantowania;

2) ust. 6: proponujemy dodanie zapisu o możliwości udostępniania Informacji Poufnych innym firmom X: „Powyższe nie dotyczy ujawniania Informacji Poufnych Personelowi, pełnomocnikom Wykonawcy, osobom bezpośrednio związanym z realizacją Umowy oraz innym Firmom X, którym ujawnienie Informacji Poufnych będzie niezbędne do prawidłowego wykonania Przedmiotu Umowy oraz przypadków, gdy ujawnienie Informacji Poufnych będzie wymagane przez przepisy prawa. Firma X oznacza każdy podmiot lub spółkę należącą do światowej sieci firm i podmiotów ..., z których każdy/każda jest oddzielną i niezależną jednostką.”;

3) ust. 10: proponujemy modyfikację i dodanie na końcu postanowienia: „i udokumentowania jej wykonania.”;

Odpowiedź:

1) Zamawiający informuje, że wyraża zgodę na zmianę okresu obowiązywania zobowiązania wskazanego w § 8 ust. 1. § 8 ust. 1. zdanie trzecie otrzymuje następujące brzmienie:

„Powyższe zobowiązanie pozostaje w mocy po wygaśnięciu, rozwiązaniu lub odstąpieniu od Umowy, bez względu na przyczynę, przez okres **5 (pięciu) lat** od dnia zawarcia Umowy.”

2) Zamawiający informuje, że kwestia informacji poufnych została już uregulowana w odpowiedzi na pytanie 33.

3) Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną modyfikację. W odpowiedzi na pytanie 75 znajduje się modyfikacja postanowienia, która odnosi się do informacji.

Pytanie 89:

§ 10 IPU zakładamy, że w ramach realizacji umowy nie będzie dochodzić do przetwarzania danych osobowych innych aniżeli danych osób przedstawicieli stron. W związku z tym nie ma potrzeby podpisywania umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych. Załącznik ten jest zatem n/a i wobec tego należy go wykreślić;

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że § 10 został uwzględniony w IPU ze względu na potencjalną przyszłą możliwość przetwarzania danych osobowych. Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie załącznika, o którym mowa w § 10.

Pytanie 90:

§ 11 IPU:

- 1) *zwracamy uwagę, że kara w pkt 1 jest określona za szeroko. Wykonawca nie powinien być obciążany karą umowną za naruszenie jakichkolwiek terminów określonych w przepisach prawa. Sugerujemy wykreślenie tej okoliczności jako przesłanki do naliczenia kary umownej;*
- 2) *proponujemy dodanie następującego zapisu: „Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności z tytułu (i) utraty lub uszkodzenia danych z systemów, (ii) utraconych zysków, utraconej wartości firmy lub szans rozwoju biznesu, utraconych korzyści lub spodziewanych oszczędności, lub (iii) strat pośrednich lub wtórnych. Wykonawca będzie odpowiedzialny tylko za zawinione przez niego działania lub zaniechania. Z zastrzeżeniem bezwzględnie obowiązujących przepisów prawa łączna odpowiedzialność Wykonawcy (obejmująca także odsetki) z tytułu wszystkich roszczeń związanych ze świadczonymi usługami lub Umową (wynikających z niedbalstwa lub z innego tytułu), nie może przekroczyć mniejszej z następujących kwot: dwukrotnej wysokości wynagrodzenia, wskazanego w § 5 ust. 1 pkt 1 Umowy lub szkód rzeczywistych. Wynagrodzenie ustalane będzie z uwzględnieniem ograniczeń przedstawionych w niniejszej klauzuli i odzwierciedlać będzie powyższe ograniczenia. Jeżeli Wykonawca wyrazi na piśmie zgodę na przyjęcie odpowiedzialności wobec więcej niż jednej strony, ograniczenie odpowiedzialności określone w niniejszym ustępie zostanie podzielone pomiędzy nimi na zasadach przez nie ustalonych. Zamawiający wyraża zgodę na wnoszenie roszczeń z tytułu usług i Umowy wyłącznie przeciwko Wykonawcy, a nie przeciwko jakiegokolwiek osobie fizycznej, bez względu na to, jak taka osoba fizyczna zostanie określona.”;*

Odpowiedź:

1) Zamawiający informuje, że wyraża zgodę na zmianę § 11 ust. 1 pkt 1 IPU, które otrzymuje następujące brzmienie:

„niedotrzymanie przez Wykonawcę jakiegokolwiek terminu wynikającego z Umowy, w tym ustalonych przez Zamawiającego, stanowi podstawę do naliczenia Wykonawcy kary umownej w wysokości 0,1 % kwoty wynagrodzenia brutto, o której mowa w § 5 ust. 1 pkt. 1 Umowy, jednak nie więcej niż 10% kwoty wynagrodzenia brutto, o której mowa w § 5 ust. 1 pkt. 1 Umowy za wszystkie dni opóźnienia, w przypadku terminów dotyczących Zamówienia gwarantowanego, za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia oraz w wysokości 0,1 % kwoty wynagrodzenia brutto, o której mowa w § 5 ust. 1 pkt. 2 Umowy, w przypadku terminów dotyczących Zamówienia dodatkowego, za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia, jednak nie więcej niż 10% kwoty wynagrodzenia brutto, o której mowa w § 5 ust. 1 pkt. 1 Umowy za wszystkie dni opóźnienia;”

2) Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na dodanie do IPU powyższej propozycji ze względu na to, że postanowienie przedstawione powyżej znacząco ogranicza uprawnienia Zamawiającego w zakresie wyrządzonej przez Wykonawcę szkody. Zamawiający informuje, że w odpowiedzi na pytanie 9 zostało zmienione postanowienie dotyczące maksymalnej odpowiedzialności z tytułu kar umownych.

Pytanie 91:

§ 12 IPU:

- 1) *z przyczyn, o których mowa w pkt 6.2 lit. f powyżej w przypadkach, w których termin na odstąpienie Zamawiającego od umowy liczony jest od dnia powzięcia wiadomości proponujemy jego ograniczenie terminem pewnym w następujący sposób: „w terminie 30 (trzydziestu) dni kalendarzowych od powzięcia przez NCBR informacji, nie później jednak niż w terminie 1 roku od dnia zawarcia Umowy”;*
- 2) *ust. 3 pkt 8: proponujemy usunięcie przesłanki złożenia wniosku o ogłoszenie upadłości jako przesłanki uprawniającej Zamawiającego do odstąpienia od umowy z uwagi na art. 83 Prawa upadłościowego. Zgodnie z nim postanowienia umowy zastrzegające na wypadek złożenia wniosku o ogłoszenie upadłości lub ogłoszenia upadłości zmianę lub rozwiązanie stosunku prawnego, którego stroną jest upadły, są nieważne;*
- 3) *ust. 9 Proponujemy modyfikacje poprzez dodanie na końcu postanowienia: „z zastrzeżeniem, że Wykonawcy przysługuje prawo do zachowania kopii wszystkich dokumentów i materiałów dotyczących Przedmiotu Umowy, w tym wszelkich materiałów otrzymanych od Zamawiającego lub w jego imieniu do celów udokumentowania należytego wykonania Umowy.”;*

Odpowiedź:

1) Zamawiający informuje, że wyraża zgodę na zmianę §12 ust. 3 pkt 2) - 4 IPU w ten sposób, że w każdym z wyżej wskazanych punktów dodano postanowienie: „**nie później jednak niż w terminie 1 roku od dnia zawarcia Umowy**”.

§ 12 ust. 3 pkt 2) otrzymuje następujące brzmienie:

„gdy Wykonawca wykonuje Przedmiot Umowy w sposób wadliwy albo sprzeczny z Umową – w terminie 30 (trzydziestu) dni kalendarzowych od powzięcia przez NCBR informacji o powyższych naruszeniach, **nie później jednak niż w terminie 1 roku od dnia zawarcia Umowy;**”

§ 12 ust. 3 pkt 3) otrzymuje następujące brzmienie:

„gdy Wykonawca nie realizuje Umowy w terminie, w którym Umowa miała być realizowana – w terminie 30 (trzydziestu) dni kalendarzowych od dnia upływu terminu określonego w Umowie, **nie później jednak niż w terminie 1 roku od dnia zawarcia Umowy;**”

§ 12 ust. 3 pkt 4) otrzymuje następujące brzmienie:

„gdy Wykonawca nie rozpoczął realizacji Umowy bez uzasadnionych przyczyn – w terminie 30 (trzydziestu) dni kalendarzowych od dnia powzięcia przez NCBR informacji o powyższych naruszeniach, **nie później jednak niż w terminie 1 roku od dnia zawarcia Umowy;**”.

- 2) Zamawiający informuje, że w odpowiedzi na pytanie 40 została wprowadzona modyfikacja zapisu.
- 3) Zamawiający wskazuje, że kwestia zachowywania kopii została uregulowana w odpowiedzi na pytanie 75.

Pytanie 92:

W związku ze stanem epidemii, wywołanej wirusem SARS-CoV-2 proponujemy dodanie do umowy następującej klauzuli: "Strony mają świadomość, że ograniczenia związane z epidemią wirusa COVID-19 nadal ewoluują. W tym kontekście władze lokalne i krajowe przyjęły (lub mogą przyjąć w przyszłości) określone środki ograniczające lub zaleciły (lub mogą zalecić w przyszłości) środki, które mogą wpłynąć na świadczenie usług objętych niniejszą Umową. Strony, w dobrej wierze, dołożą starań, aby ograniczyć wpływ takich środków na wykonanie ich zobowiązań wynikających z niniejszej Umowy, w tym między innymi na uzgodnione w Umowie terminy wykonania poszczególnych zobowiązań, i potwierdzają, iż będą wzajemnie się informować o możliwym wpływie ww. środków na ich zobowiązania umowne. Niezależnie od jakichkolwiek odmiennych postanowień Umowy, Strony uznają, że zmiany w zakresie uzgodnionych terminów wykonania zobowiązań mogą być konieczne ze względu na wpływ ograniczeń na prowadzenie ich działalności gospodarczej. W takim przypadku Strona dotknięta skutkami ww. sytuacji nie będzie ponosić odpowiedzialności za skutki spowodowane niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem Umowy, w szczególności za opóźnienia w wykonaniu danego zobowiązania, a obowiązujące terminy zostaną odpowiednio odroczone. W przypadku wystąpienia takiej sytuacji Strona dotknięta skutkami ograniczeń związanych z COVID-19 poinformuje drugą Stronę tak szybko, jak to będzie możliwe".

Odpowiedź:

Zamawiający wskazuje, że nie wyraża zgody na wprowadzenie klauzuli. Zamawiający wskazuje, że w §12 ust. 2 pkt 4) IPU przewidziana została już możliwość zmian umowy w tym w przypadku epidemii. Zgodnie z regulacjami prawnymi wprowadzonymi w związku z pandemią, w przypadku w którym pandemia ma wpływ na prawidłową realizację zamówienia, Zamawiający nie będzie naliczał kar umownych z tego tytułu. W przypadku jeśli pandemia będzie zagrażać realizacji Umowy, działając na podstawie §12 ust. 2 pkt 4) IPU Strony będą uprawnione do zmiany Umowy.

Pytanie 93:

Uprzejmie zwracamy się z zapytaniem o konstrukcję oceny doświadczenia składającego ofertę w ramach postępowania 21/20/PN/P44.

Czy każdy ze wskazanych członków zespołu powinien wykazać szczegółową listę projektów wykazującą co najmniej 5 letnie doświadczenie zawodowe?

Co w przypadku braku możliwości wykazania powyższych danych ze względu na obowiązującą tajemnicę zawodową?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że w ramach kryteriów oceny ofert każdy z członków kluczowego zespołu Wykonawcy powinien wykazać, że posiada większe doświadczenie zawodowe w zakresie liczby przeprowadzonych Analiz TPI niż to o którym mowa w pkt 5.2.3. SWIZ. Zamawiający zmodyfikował Formularz oferty i wymaga jedynie krótkiej informacji nt. przeprowadzonych analiz TPI.

W przypadku informacji poufnych dopuszczalne jest ich wskazanie z jednoczesnym zastrzeżeniem, że stanowią tajemnicę przedsiębiorstwa – pod warunkiem, że informacje te nie dotyczą podmiotów publicznych zobligowanych do stosowania ustawy o dostępie do informacji publicznej. W przypadku opatrzenia informacji klauzulą tajemnicy przedsiębiorstwa wraz z ofertą należy przedłożyć rzeczowe



uzasadnienie. Więcej informacji na temat tajemnicy przedsiębiorstwa wskazano w punkcie 10.9. SIWZ.

Zamawiający uprzejmie informuje, iż w wyniku powyższych wyjaśnień dokonuje stosownych zmian w treści SIWZ, w IPU oraz w ogłoszeniu o zamówieniu. Tekst jednolity dokumentacji zostanie przekazany potencjalnym Wykonawcom oraz zostanie zamieszczony na stronie internetowej BIP Zamawiającego.

Włodzimierz Kuc
Dyrektor Działu Inwestycji B+R