

# URZĄD KOMUNIKACJI ELEKTRONICZNEJ

## BIURO ADMINISTRACJI

---

Warszawa, dnia 24 kwietnia 2020 r.

BA.WZP.26.13.2020.7

### Wykonawcy

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na „Zakup dostępu do danych statystycznych dotyczących rynków telekomunikacyjnych oraz zakup raportów i danych statystycznych powstałych na podstawie badań konsumenckich dotyczących usług płatnej telewizji i wideo OTT” – sprawa nr BA.WZP.26.13.2019.

**Działając na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U z 2019 r. poz. 1843 z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą Pzp” Zamawiający odpowiada na pytania zadane przez Wykonawców:**

#### Pytanie 1

Dotyczy: ograniczenia odpowiedzialności – odpowiedzialność cywilna wykonawcy

Z uwagi na to, że (...) jest spółką z ograniczoną odpowiedzialnością, zawierane przez nas umowy muszą zawierać klauzule o ograniczeniu odpowiedzialności. Prosimy więc o wprowadzenie zmiany i zawarcie w pkt. 9 następującej klauzuli:

Maksymalna łączna odpowiedzialność Wykonawcy wobec Zamawiającego wynikająca z Umowy, z tytułu odpowiedzialności kontraktowej lub deliktowej (w tym za zaniedbanie) bądź innej nie może w żadnym wypadku przekraczać wysokości kwoty należnej Wykonawcy wskazanej w Umowie.

#### Odpowiedź na pytanie 1:

Zamawiający dopuszcza zastosowanie klauzuli dotyczącej odpowiedzialności kontraktowej Wykonawcy względem Zamawiającego – na inne zmiany Zamawiający nie wyraża zgody. W związku z powyższym w § 9 wzoru umowy dodał ust. 6 o następującym brzmieniu:

„6. Odpowiedzialność kontraktowa Wykonawcy względem Zamawiającego zostaje ograniczona do wysokości wynagrodzenia określonego w § 6 ust. 1 umowy i wyłączona w odniesieniu do utraconych korzyści.”

#### Pytanie 2

Dotyczy: wyłączenia strat pośrednich i wtórnych

Prosimy o włączenie do treści pkt. 9.2 następującej klauzuli:

Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za jakiegokolwiek straty faktycznych lub przewidywanych dochodów bądź zysków, utratę zleceń i za żadne inne straty lub szkody szczególne, pośrednie i wtórne, ani za żadne inne szkody lub straty, spowodowane przez czyn niedozwolony (w tym zaniedbanie), naruszenie umowy lub powstałe z innych przyczyn, niezależnie od tego, czy dana szkoda lub strata jest możliwa do przewidzenia, była przewidziana lub znana.

#### Odpowiedź na pytanie 2:

Zamawiający informuje, że odpowiedź na niniejsze pytanie została udzielona w pkt 1 powyżej.



0000004256793

### **Pytanie 3**

Dotyczy: praw własności intelektualnej

Punkt 8 dotyczy praw własności intelektualnej, przy czym (...) pragnie zachować prawa do materiałów. W związku z tym uprzejmie prosimy o dodanie następującej klauzuli:

Prawa własności intelektualnej (IP) i prawa do tych praw będące własnością każdej ze Stron w dniu zawarcia Umowy (Istniejące prawa własności intelektualnej) pozostają własnością danej Strony. Zamawiający udziela Wykonawcy bezpłatnej, niewyłącznej i niezbywalnej licencji na korzystanie z Istniejących praw własności intelektualnej Zamawiającego w zakresie umożliwiającym Wykonawcy świadczenie Usług określonych w pkt. 2.1.2. Prawa własności intelektualnej wytworzone lub opracowane przez Wykonawcę podczas świadczenia Usług określonych w pkt. 2.1.2. oraz wszelkie materiały przekazane w celu świadczenia Usług w związku z postanowieniami pkt, 2.1.1 (Nowe prawa własności intelektualnej) pozostają własnością Wykonawcy. Z chwilą zakończenia świadczenia Usług i otrzymania całej należnej kwoty płatności Wykonawca udzieli Zamawiającemu niewyłącznej, bezpłatnej i niezbywalnej licencji na korzystanie z Istniejących i Nowych praw własności intelektualnej w zakresie umożliwiającym Zamawiającemu korzystanie z wyników prac dostarczonych przez Wykonawcę, wyłącznie w dozwolonych celach handlowych.

#### Odpowiedź na pytanie 3:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na zaproponowane zmiany. Jednocześnie Zamawiający informuje, że w § 4 wzoru umowy dodał ust. 3 o następującym brzmieniu:

„3. Strony zgodnie oświadczają, że na podstawie niniejszej umowy żadna ze Stron nie przekazuje drugiej Stronie autorskich praw majątkowych, w szczególności Zamawiający nie nabywa autorskich praw majątkowych do utworów ani materiałów wytworzonych lub opracowanych przez Wykonawcę podczas świadczenia usług określonych w § 2 ust. 1 pkt 1 i 2 umowy.”

### **Pytanie 4**

Dotyczy: kar umownych

Punkt 3 – prosimy o usunięcie kary do klauzul 2.1.1 za subskrypcję i do klauzuli 2.1.2 za opóźnienie dostawy części produkowanych na zamówienie.

Z pkt. 9 wynika, że ponosimy odpowiedzialność w formie kar umownych za wszelkie naruszenia lub opóźnienia, w wysokości do 100% wynagrodzenia. Prosimy o obniżenie tej kwoty do 10%.

Punkt 10.4 – prosimy o dodanie uwagi, że jeśli platforma nie będzie aktualizowana przez 15 dni, postanowienie tego punktu nie ma zastosowania.

W przypadku niedostępności usługi przez 5 dni i przesłania przez nas raportów i tabel Excel, prosimy o usunięcie punktu 10.4 w formie: Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za jakiegokolwiek kary naliczone z tytułu opóźnienia wynikające z Umowy w przypadku, gdy opóźnienie wynikło z działania lub zaniechania Zamawiającego.

#### Odpowiedź na pytanie 4:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany zaproponowane przez Wykonawcę.

Jednocześnie Zamawiający informuje, że:

1) dokonał zmiany § 9 ust. 3 wzoru umowy poprzez obniżenie sumarycznego limitu kar do 50% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 6 ust. 1 wzoru umowy. W związku z powyższym § 9 ust. 3 wzoru umowy otrzymał brzmienie:

„2. Sumaryczny limit kar, jakie mogą być naliczone na podstawie umowy, nie może przekroczyć 50% wynagrodzenia, o którym mowa w § 6 ust. 1 umowy.”

2) w § 10 wzoru umowy dodał ust. 9 o następującym brzmieniu:

„9. Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy w przypadku, gdy wynikły one z działania lub zaniechania Zamawiającego.”

### **Pytanie 5**

Dotyczy: zabezpieczenia

W pkt. 11 określono zabezpieczenie należytego wykonania zobowiązań w wysokości 5% wynagrodzenia.

Nie zapewniamy gwarancji, prosimy więc o usunięcie pkt. 11.3.2, natomiast w pkt. 11.3.1 chcielibyśmy otrzymać 100%.

Nie powinniśmy ponosić odpowiedzialności za jakiegokolwiek obciążenia do zwrotu, prosimy więc o usunięcie pkt. 11.

#### Odpowiedź na pytanie 5:

Zamawiający informuje, że zgadza się na usunięcie § 11 ust. 3 pkt 2 wzoru umowy. W związku z powyższym § 11 ust. 3 wzoru umowy otrzymuje brzmienie:

„3. Zabezpieczenie należytego wykonania umowy zostanie zwrócone Wykonawcy w terminie 30 dni od dnia zakończenia realizacji Przedmiotu umowy, o którym mowa w § 3 ust. 1 umowy.”

Jednocześnie Zamawiający informuje, że zabezpieczenie wniesione w pieniądzu, zgodnie z art. 148 ust. 5 ustawy Pzp, musi być zwrócone Wykonawcy z odsetkami wynikającymi z umowy rachunku bankowego, na którym było ono przechowywane, pomniejszone o koszt prowadzenia tego rachunku oraz prowizji bankowej za przelew pieniędzy na rachunek bankowy Wykonawcy. W związku z tym Zamawiający nie może zwolnić Wykonawcy z obciążeń wynikających ze zwrotu zabezpieczenia należytego wykonania umowy wniesionego w pieniądzu.

### **Pytanie 6**

W pkt. 2.5.2 wymagana jest wersja raportu offline na płycie CD-ROM. Ponieważ nie korzystamy z płyt CD-ROM, prosimy o usunięcie pkt. 2.5.2.

#### Odpowiedź na pytanie 6:

Zamawiający informuje, że dopuszcza inne formy świadczenia usługi, o której mowa w § 2 ust. 1 pkt 2 wzoru umowy, takie jak: *on-line* (via Internet) lub *off-line* (CD ROM lub pendrive). W związku z powyższym § 2 ust. 5 otrzymuje brzmienie:

„5. Strony niniejszej umowy uznają, że:

- 1) dopuszczalną (jedyną) formą świadczenia usługi, o której mowa w ust. 1 pkt 1 jest forma elektroniczną *on-line* (via Internet);
- 2) dopuszczalnymi (jedynym) formami świadczenia usługi, o której mowa w ust. 1 pkt 2 są następujące formy elektroniczne: *on-line* (via Internet) lub *off-line* (CD ROM lub pendrive).”

### **Pytanie 7**

Zauważyłam, że w załączniku nr 1 i 4 dokumentu UKE (SPECYFIKACJA ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO (SIWZ) znajdują się dwie tabele .

Istnieją pewne niespójności pomiędzy tymi tabelami. W pierwszej z nich UKE pyta o dwa projekty wykonane przez analityka rynku telekomunikacyjnego (jako zaświadczenie jego doświadczenia), jeden z nich o minimalnej wartości 300 tys. zł (brak wartości określonej dla drugiego projektu). W drugiej tabeli UKE pyta o jeden projekt, o minimalnej wartości 150 tys. zł. Czy może mi Pan powiedzieć, czy jest to błąd czy pyta Pan o dwa projekty od analityka rynku telekomunikacyjnego, o wartości minimum 300 000 zł i 150 000 zł?

#### Odpowiedź na pytanie 7:

Zamawiający informuje, że:

- 1) tabela określona w pkt 5 załącznika nr 1 do SIWZ dotyczy kryteriów oceny ofert, o których mowa w pkt XXI.4. SIWZ. – Niespełnienie wymogów opisanych w kryteriach spowoduje, że Wykonawca może otrzymać 0 (zero) lub mniej niż 20 punktów;
- 2) tabela określona w załączniku nr 4 do SIWZ dotyczy warunków udziału w postępowaniu, o których mowa w pkt VI.3 SIWZ. – Niespełnienie warunków udziału w postępowaniu spowoduje, że Wykonawca zostanie wykluczony z udziału w postępowaniu na podstawie art. 24 ust 1 pkt 2 ustawy Pzp a jego oferta zostanie odrzucona zgodnie z art. 89 ust. 1 pkt 5 ustawy Pzp.

W związku z powyższym Zamawiający informuje, że dokonał celowego zróżnicowania warunków udziału w postępowaniu i kryteriów oceny ofert, gdyż zasadą jest, że kryteria oceny ofert zawierają większe wymagania niż wymagania określone w warunkach udziału w postępowaniu. Warunki udziału w postępowaniu zawierają wymagania minimalne, a zatem nieograniczające w nadmierny sposób Wykonawcom udziału w postępowaniu. Dlatego Zamawiający dla kryteriów oceny ofert określił wartość projektu na poziomie co najmniej 300 000,00 zł a dla warunków udziału w postępowaniu wartość ta wynosi co najmniej 150 000,00 zł.

Wykonawca może też wskazać ten sam projekt dla wykazania spełnienia warunków udziału w postępowaniu oraz dla oceny ofert w kryterium „Kwalifikacje i doświadczenie personelu wykonującego zamówienie”, jednakże musi mieć na uwadze, że w przypadku wskazania w kryterium oceny ofert projektu o wartości mniejszej niż 300 000,00 zł lub też niewskazania żadnego projektu – oferta w tym kryterium otrzyma 0 (zero) punktów.

#### **Pytanie 8**

Ponadto, w przypadku projektów, niektóre z nich są poufne i są objęte umową NDA (Non-disclosure agreement) – Czy możemy oznaczyć nazwę klienta jako "poufne"?

#### Odpowiedź na pytanie 8:

Zamawiający informuje, że Wykonawca w ofercie musi wskazać nazwę klienta. – Nie może powołać się na klauzule poufności. Jednocześnie w pkt 13 załącznika nr 1 do SIWZ Wykonawca podaje jakie informacje zawarte w ofercie stanowią tajemnice przedsiębiorstwa. Dodatkowo wraz z ofertą Wykonawca musi złożyć uzasadnienie, o którym mowa w pkt XVI.1.7 SIWZ.

#### **Jednocześnie Zamawiający działając na podstawie art. 38 ust. 4 i 6 ustawy Pzp zmienia treść SIWZ oraz termin składania ofert:**

1) pkt XVIII SIWZ otrzymuje brzmienie:

„1. Ofertę (w jednym egzemplarzu) należy złożyć w siedzibie Zamawiającego w Warszawie, ul. Giełdowa 7/9, punkt kancelaryjny (I piętro), w nieprzekraczalnym terminie:

do dnia 15/05/2020 r., do godz. 10:00

2. Oferta złożona po terminie zostanie zwrócona niezwłocznie Wykonawcy.

3. Ofertę należy złożyć w nieprzeźroczystej, zabezpieczonej przed otwarciem kopercie, którą należy opisać następująco:

Urząd Komunikacji Elektronicznej  
ul. Giełdowa 7/9  
01-211 Warszawa

Oferta w postępowaniu na „Zakup dostępu do danych statystycznych dotyczących rynków telekomunikacyjnych oraz zakup raportów i danych statystycznych powstałych na podstawie badań konsumenckich dotyczących usług płatnej telewizji i wideo OTT” – sprawa nr: BA.WZP.26.13.2020.

Nie otwierać przed dniem: 15/05/2020 r., godz. 10:15”.

2) pkt XX SIWZ otrzymuje brzmienie:

„Otwarcie ofert nastąpi w siedzibie Zamawiającego w Warszawie, ul. Giełdowa 7/9, w Sali Konferencyjnej.

w dniu 15/05/2020 r. o godz. 10:15”

**Zamawiający informuje, że zgodnie z art. 38 ust. 4a pkt 1 ustawy Pzp zamieścił ogłoszenie o zmianie ogłoszenia w Biuletynie Zamówień Publicznych.**

Z poważaniem  
Dyrektor Biura  
Administracji

Barbara Jamróż