

znak: WAG.261.1.6.2015
OL.261.1.6.JP

Lublin, dnia 02.10.2015 r.

Oferenci

Wszyscy

Dotyczy przetargu nieograniczonego na usługi transmisji danych w zakresie podstawowej sieci rozległej WAN opublikowanego w Biuletynie Zamówień Publicznych z dnia 16.09.2015 r. pod numerem 241918-2015.

Działając na podstawie art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych Lubelski Oddział Wojewódzki Narodowego Funduszu Zdrowia przekazuje wyjaśnienia dotyczące treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia:

Pytanie 1

SIWZ pkt. 2.5 Zamawiający dopuszcza technologię L2VPN. Jednocześnie SIWZ pkt. 2.8 Zamawiający wymaga by komunikacja pomiędzy lokalizacjami zapewniona była w oparciu o protokół IP.

Prosimy o potwierdzenie czy spełnieniem wymogów Zamawiającego będzie realizacji usługi transmisji danych w oparciu o technologię L2VPN (usługa transmisji danych realizowana w warstwie 2 modelu ISO/OSI) w której Wykonawca zapewni komunikację pomiędzy lokalizacjami w warstwie 2 (z wykorzystaniem adresów MAC) natomiast komunikacja IP pomiędzy lokalizacjami będzie realizowana we własnym zakresie przez Zamawiającego?

Odpowiedź:

Tak, technologia L2VPN spełnia wymogi Zamawiającego

Pytanie 2

SIWZ pkt. 2.12 Zamawiający wymaga konfiguracji urządzeń Zamawiającego

Prosimy o potwierdzenie jakie urządzenia Zamawiającego mają być skonfigurowane przez wykonawcę poprzez podanie typ, model, producent sprzętu, wersja oprogramowania urządzeń których konfiguracji w ramach realizacji przedmiotu Zamówienia wymaga Zamawiającego.

Prosimy o potwierdzenie czy Zamawiający wymaga jednorazowej konfiguracji urządzeń Zamawiającego?

Prosimy o potwierdzenie czy Zamawiający umożliwi zdalny dostęp do konfiguracji urządzeń Zamawiającego poprzez sieć Internet.

Odpowiedź:

Konfiguracja ruterów/urządzeń Zamawiającego będzie uzgodniona na etapie uruchomienia usługi z Zamawiającym. Konfiguracja ta dotyczy jedynie uruchomienia usługi.

Zamawiający nie umożliwi dostępu zdalnego poprzez sieć Internet do swoich urządzeń.

Pytanie 3

SIWZ pkt. 2.10 Zamawiający wymaga zakończenia usługi na routerach Zamawiającego.

SIWZ pkt. 2.13 Zamawiający wymaga by zarządzanie routerami Zamawiającego na których zostaną zakończone łącza było po stronie Zamawiającego.

Prosimy o potwierdzenie czy Zamawiający wymaga usługi niezarządzanej przez Wykonawcę, w której łącza zestawione na potrzeby usługi zakończone są na urządzeniach Zamawiającego, za których konfigurację odpowiada Zamawiający przez cały okres trwania umowy?

Wykonawca zwraca uwagę iż w przypadku zakończenia łączy na urządzeniach Zamawiającego i zarządzanych przez Zamawiającego za poprawną konfigurację usługi na urządzeniach końcowych ponosi Zamawiający.

Odpowiedź:

Wykonawca zobowiązuje się tak skonfigurować swoje urządzenia, aby Zamawiający mógł dowolnie zarządzać własnym sprzętem sieciowym wstawionym za urządzeniami Wykonawcy oraz Zamawiający mógł dowolnie zarządzać ruchem w ramach przyznanego mu pasma. Konfiguracja urządzeń Wykonawcy w lokalizacjach Zamawiającego powinna być transparentna dla urządzeń Zamawiającego.

Zakres odpowiedzialności Wykonawcy za dostępność do usługi nie obejmuje urządzeń Zamawiającego.

Pytanie 4

Zgodnie ogłoszeniem o zamówieniu Zamawiający wymaga w pkt „III.5) INFORMACJA O DOKUMENTACH POTWIERDZAJĄCYCH, ŻE OFEROWANE DOSTAWY, USŁUGI LUB ROBOTY BUDOWLANE ODPOWIADAJĄ OKREŚLONYM WYMAGANIOM

W zakresie potwierdzenia, że oferowane roboty budowlane, dostawy lub usługi odpowiadają określonym wymaganiom należy przedłożyć:

- próbki, opisy lub fotografie produktów, które mają zostać dostarczone, których autentyczność musi zostać poświadczona przez wykonawcę na żądanie zamawiającego.”

Zamawiający w ogłoszeniu o zamówieniu nie precyzuje jakie konkretnie dokumenty należy przedłożyć, aby spełnić powyższy warunek, że oferowane usługi, odpowiadają określonym wymaganiom.

Zgodnie z art. 22 ust. 3 ustawy Pzp, opis sposobu dokonania oceny spełniania warunków, o których mowa w ust. 1, zamieszcza się w ogłoszeniu o zamówieniu lub w przypadku trybów, które nie wymagają publikacji ogłoszenia o zamówieniu, w zaproszeniu do negocjacji. Ponadto, stosownie do dyspozycji art. 25 ust. 1 ustawy Pzp, w postępowaniu o udzielenie zamówienia zamawiający może żądać od wykonawców wyłącznie oświadczeń lub dokumentów niezbędnych do przeprowadzenia postępowania. Oświadczenia lub dokumenty potwierdzające spełnianie:

1) warunków udziału w postępowaniu,

2) przez oferowane dostawy, usługi lub roboty budowlane wymagań określonych przez zamawiającego

– zamawiający wskazuje w ogłoszeniu o zamówieniu, specyfikacji istotnych warunków zamówienia lub zaproszeniu do składania ofert.

Zgodnie z art. 41 ust. 1 pkt 7 ustawy Pzp, ogłoszenie o zamówieniu, o którym mowa w art. 40 ust. 1, zawiera co najmniej: warunki udziału w postępowaniu oraz opis sposobu dokonywania oceny spełniania tych warunków.

W związku z powyższym niedoprecyzowaniem w ogłoszeniu o zamówieniu i SIWZ opisu sposobu dokonywania oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu, proszę o wyjaśnienie (wskazanie), jakie konkretnie należy przedłożyć dokumenty, aby spełnić warunek w ogłoszeniu o zamówieniu, że oferowane usługi, odpowiadają określonym wymaganiom.

Odpowiedź:

Informacja określona w pkt „III.5) Ogłoszenia o zamówieniu, to zapis ogólny, generowany automatycznie przez system zamieszczania ogłoszeń w Biuletynie Zamówień publicznych po zaznaczeniu przez podczas sporządzania ogłoszenia odpowiedniego pola:

„W zakresie potwierdzenia, że oferowane roboty budowlane, dostawy lub usługi odpowiadają określonym wymaganiom należy przedłożyć:

próbki, opisy lub fotografie produktów, które mają zostać dostarczone, których autentyczność musi zostać poświadczona przez wykonawcę na żądanie zamawiającego.”

Dokumenty, które zobowiązany jest złożyć Wykonawca, na potwierdzenie, że oferowane usługi spełniają będą wymagania Zamawiającego określone zostały w pkt 9. specyfikacji istotnych warunków zamówienia Opis sposobu przygotowania ofert, gdzie w pkt. 4) wymienione zostały następujące dokumenty:

- 4) szczegółowy opis techniczny oferowanych rozwiązań, w szczególności:
 - a) Schemat rozwiązania technicznego przedmiotu zamówienia z wyszczególnieniem parametrów łączy.
 - b) Opis rozwiązania całości połączeń, zawierający m.in. informacje na temat rodzaju wykorzystanej technologii połączeń.

Zamieszczone przez Zamawiającego ogłoszenie o zamówieniu jest zgodne z art. 41 ustawy pzp.

Błędne jest twierdzenie składającego zapytanie o niedoprecyzowaniu w ogłoszeniu o zamówieniu i SIWZ opisu sposobu dokonywania oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu. Warunki udziału w postępowaniu oraz opis sposobu dokonywania oceny spełniania tych warunków zawarte są w Sekcji III punkt III. 3 ogłoszenia. Warunki udziału w postępowaniu dotyczą podmiotu składającego ofertę i ich niezłożenie skutkować będzie wykluczeniem wykonawcy z postępowania, zaś dokumenty, o których mowa w pkt. III.5) ogłoszenia dotyczą przedmiotu oferty, określone zostały w pkt 9 ust 4 specyfikacji, zaś ich niezłożenie skutkować będzie odrzuceniem oferty.

Pytanie 5

W związku z treścią 2.12 Opisu technicznego przedmiotu zamówienia („OPZ”), mając na względzie konieczność przygotowania oferty w sposób prawidłowy, z uwzględnieniem wszelkich elementów cenotwórczych, w tym związanych z ze zobowiązaniem zawartym w pkt 2.15 OPZ w przedmiocie dostawy dodatkowych komponentów nie będących w posiadaniu Zamawiającego, Wykonawca wnosi o przedstawienie wykazu urządzeń jakimi dysponuje lub dysponować będzie Zamawiający na etapie realizacji przedmiotowej umowy służących do uruchomienia i utrzymania sieci WAN.

Odpowiedź:

Urządzenia będące w posiadaniu Zamawiającego nie mają żadnego wpływu na przygotowanie oferty przez Wykonawcę. Wykonawca dostarcza określoną usługę zakończoną interfejsami opisanymi w punkcie 2.11 SIWZ..

Pytanie 6

Czy w związku z treścią pkt 2.15 OPZ, po zakończeniu umowy, komponenty stanowiące własność Wykonawcy zostaną zwrócone (przekazane) Wykonawcy przez Zamawiającego.

Odpowiedź: Tak, komponenty stanowiące własność Wykonawcy zostaną zwrócone (przekazane) Wykonawcy przez Zamawiającego

Pytanie 7

W związku z treścią § 3 ust. 3 projektu Umowy, Wykonawca wnosi o sprecyzowanie treści postanowienia, poprzez przyjęcie, iż „wyposażenie” powierzchni przejętej przez wykonawcę umowy będą stanowiły wyłącznie urządzenia i inne elementy infrastruktury Zamawiającego służące wykonaniu przedmiotu zamówienia. Nieuzasadnione jest bowiem przejmowanie, a w konsekwencji ponoszenie odpowiedzialności przez wykonawcę usług, innych elementów wyposażenia, aniżeli wskazane w zdaniu powyżej.

Odpowiedź:

Zapisy § 3 ust. 3 projektu Umowy dotyczą zabezpieczenia powierzchni podczas prac związanych z zestawieniem i uruchomieniem sieci.

Pytanie 8

W związku z treścią § 10 ust. 1 projektu Umowy, Wykonawca wnosi o sprecyzowanie, tj. wskazanie konkretnych sytuacji, w których Zamawiający będzie uprawniony do odstąpienia od Umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający ogłaszając postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego i zawierając umowę na czas określony z wyłonionym w przetargu wykonawcą oczekuje rzetelnej i profesjonalnej realizacji zamówienia. Nie leży w interesie zamawiającego odstępowanie od umowy przed terminem na jaki umowa została zawarta za wyjątkiem sytuacji gdy Wykonawca nie będzie umowy wykonywać, wykonywać ją będzie nienależycie w sposób niezgodny z ofertą lub treścią umowy.

Pytanie 9

W związku z treścią § 5 ust. 4 projektu Umowy, Wykonawca wnosi o sprecyzowanie postanowienia poprzez przyjęcie, że kary umowne za przekroczenie terminu usuwania awarii, będą przysługiwały Zamawiającemu w przypadku gdy ich nieusunięcie będzie wynikało z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy. Ponadto, Wykonawca wnosi o przyjęcie w umowie zasad postępowania reklamacyjnego w przypadku nieprawidłowości w świadczeniu usług, w celu ustalenia przyczyn ewentualnych nieprawidłowości.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy siwz.

Zapisy umowy nie ograniczają stron w dochodzeniu do ustalenia przyczyn niedotrzymania terminów oraz wysokości należnych kar umownych. Zamawiający niezwłocznie informować będzie Wykonawcę o wystąpieniu nieprawidłowości i oczekuje natychmiastowej reakcji Wykonawcy z uwagi na fakt, że od jakości świadczonych przez Wykonawcę usług uzależnione jest funkcjonowanie Zamawiającego.

Pytanie 10

Załącznik numer 1 pkt 10 oraz Załącznik numer 6 par.4 ust. 3 projektu Umowy, Wykonawca wnosi o przyjęcie w treści SIWZ, że regulowanie należności następowało na konto bankowe Wykonawcy w terminie 14 dni od daty wystawienia przez Wykonawcę faktury VAT, przy czym Wykonawca zobowiązuje się do dostarczenia faktury w ciągu 7 dni od daty jej wystawienia? Zauważyć należy, iż z punktu widzenia Wykonawcy, jak i przepisów podatkowych określenie terminu płatności na 14 dni od daty wpływu faktury do siedziby Zamawiającego nie pozwala ustalić prawidłowej daty powstania obowiązku podatkowego, co w konsekwencji naraża Wykonawcę na sankcje skarbowe z tytułu

nieterminowego odprowadzenia podatku VAT i podatku dochodowego od osób prawnych (art. 19 ust. 13 pkt 16 ustawy z dnia 05.04.2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz. U. Nr 54 poz. 535 z późn. zm.) oraz art. 12 ust. 3d pkt 16 ustawy z dnia 15.02.1992 r. o podatku dochodowym od osób prawnych (t.j. Dz. U. z 2000 r. Nr 54, poz. 654 z późn. zm.)). Wykonawca wskazuje ponadto, że Zamawiającego jako podatnika VAT również dotyczą zapisy ustawy o podatku od towarów i usług, tzn. zgodnie z art. 86 ust. 10 pkt 3 oraz art. 86 ust. 11 tej ustawy prawo do obniżania kwoty podatku należnego o podatek naliczony powstaje w rozliczeniu za okres, w którym przypada okres płatności lub w miesiącu następnym. W tym stanie rzeczy zauważyć należy, iż takie ukształtowanie warunków umowy naraża Wykonawcę na istotne niebezpieczeństwo błędnego określenia powyższych terminów, co w konsekwencji doprowadzić może do nieprawidłowego wyliczenia kwot należnych podatków. Podkreślić należy, iż jedynym rozwiązaniem takiej sytuacji może być wyłącznie uzależnienie terminu płatności od daty wystawienia faktury VAT (z punktu widzenia Wykonawcy jest to data pewna), nie zaś od daty jej otrzymania przez Zamawiającego.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy siwz.

Jeżeli Wykonawca zobowiązuje się do dostarczenia faktury w ciągu 7 dni od daty jej wystawienia, to nie istnieje niebezpieczeństwo błędnego określenia terminu powstania obowiązku podatkowego.

Pytanie 11

Załącznik numer 6 par.4 ust.5 projektu Umowy Mając na uwadze wyrok Sądu Najwyższego z 12 lipca 1996 r. (sygn. akt II CRN 79/96), zgodnie z którym: "(...) w rozliczeniach bezgotówkowych za chwilę otrzymania zapłaty przez wierzyciela uważać trzeba chwilę uznania jego rachunku bankowego", Wykonawca wnosi o przyjęcie, że dniem zapłaty będzie dzień wpływu należności na konto Wykonawcy. Jak potwierdza bowiem powyższe orzeczenie Sądu Najwyższego, za spełnienie świadczenia pieniężnego uważa się postawienie środków pieniężnych do dyspozycji wierzyciela, co w przypadku płatności bezgotówkowej oznacza, że datą spełnienia świadczenia jest dzień, w którym świadczenie zasililo jego rachunek bankowy.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy siwz.

Pytanie 12

Załącznik numer 6 par.8 ust.1.1 oraz 2 projektu Umowy, Wykonawca wnosi o zastąpienie słowa „opóźnienie” słowem „zwłoka”? Opóźnienia są następstwem także okoliczności za które wykonawca nie ma wpływu, i które nie powinny stanowić podstawy odpowiedzialności wykonawcy.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy siwz.

Pytanie 13

Załącznik numer 6 par.8 ust. projektu Umowy. Prosimy o modyfikację postanowień w taki sposób, aby wprowadzić dodatkowy termin na naprawę uchybień przed odstąpieniem od umowy przez Zamawiającego? Postanowienie określone przez Zamawiającego ma charakter bardzo ogólny i szeroki stąd wydaje się uzasadnionym wprowadzenie dodatkowego zastrzeżenia.

Odpowiedź:

Zamawiane w niniejszym postępowaniu usługi są kluczowe dla bieżącej działalności Zamawiającego. Zapisy umowy mają zagwarantować, że usługi realizowane będą koniecznie naprawy uchybień, przez Wykonawcę doświadczonego i w sposób profesjonalny.

Zapisy umowy nie ograniczają stron w dochodzeniu do ustalenia wysokości należnych kar umownych.

Pytanie 14

1. Dot. par. 4 ust. 2 wzoru umowy

Wykonawca zwraca się do Zamawiającego z pytaniem czy Zamawiający dopuszcza, by płatności abonamentowe były realizowane z góry w każdym miesiącu?

Przyczyną złożenia powyższego zapytania jest okoliczność, iż w sytuacji w której wysokość opłaty nie jest ustalona jako pochodna wygenerowanego na danym łączu ruchu i jest znana z góry, systemy stosowane przez operatorów telekomunikacyjnych są przystosowane do wystawiania faktur z góry. Wyłączenie obsługi przedmiotowej umowy z ogólnie stosowanego systemu rozliczeniowego może generować po stronie Wykonawcy wysokie koszty i utrudniać obsługę umowy. Ponadto, za przyjęciem systemu rozliczania postulowanego przez Wykonawcę przemawiają również względy prawne. Zgodnie z art. 139 ust. 1 ustawy prawo zamówień publicznych do umów w sprawach zamówień publicznych stosuje się przepisy kodeksu cywilnego. Przepisy te w przypadku umów wzajemnych przewidują obowiązek jednoczesnego spełniania świadczeń. Skoro zatem Zamawiający ma dostęp do świadczenia Wykonawcy z góry, ponieważ może korzystać z usługi od pierwszego dnia jej świadczenia, to świadczenie wzajemne w postaci zapłaty abonamentu także powinno być realizowane z góry (art.188 § 1 kc).

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy siwz.

Pytanie 15

Zamawiający w § 4 ust. 3 wzoru umowy określił termin płatności na 14 dni od otrzymania faktury VAT przez Zamawiającego. Określenie takiego terminu przez Zamawiającego powoduje, iż Wykonawca będzie zmuszony odprowadzić należny podatek zgodnie z art. 19a ust. 5 pkt. 4) lit. b ustawy z dnia 11.03.2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz.U. Nr 54 poz.535 z późn.zm.) od dnia wystawienia faktury VAT. Wobec czego dłuższy termin płatności powoduje, że Wykonawca będzie zmuszony odprowadzić należny podatek jeszcze przed faktycznym uregulowaniem zobowiązania wynikającego z faktury przez Zamawiającego. Dodatkowo Wykonawca informuje, że taki sposób fakturowania wymusza na Wykonawcy wliczenie do projektu dodatkowych kosztów odmiennego fakturowania, co może podrożyć koszt całościowy projektu. Dla Wykonawcy standardowy sposób wystawiania faktur generuje termin płatności liczony od dnia wystawienia faktury VAT. Czy w związku z powyższym Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę terminu płatności faktur liczonego od dnia wystawienia faktury w terminie 30 dni, z zastrzeżeniem, że faktura nie może wpłynąć do Zamawiającego później niż w przeciągu 14 dni od daty jej wystawienia?

Odpowiedź:

Jeżeli Wykonawca zobowiązuje się do dostarczenia faktury w ciągu 14 dni od daty jej wystawienia, to nie istnieje niebezpieczeństwo błędnego określenia terminu powstania obowiązku podatkowego. Wprowadzony zapis gwarantuje, że Zamawiający nie otrzyma faktury po terminie płatności wskazanym na fakturze, co często ma miejsce w związku z niedopełnieniem obowiązku terminowego i skutecznego dostarczenia faktury do siedziby Zamawiającego.

Pytanie 16

Zgodnie z § 4 ust. 5 wzoru Umowy, za termin zapłaty wynagrodzenia należnego Wykonawcy uważa się dzień obciążenia rachunku Zamawiającego. Należy zwrócić uwagę, że postanowienie to w obecnym brzmieniu jest niezgodne z powszechną zasadą oraz linią orzecznictwa Sądu Najwyższego (por. uchwała SN z dn. 4 stycznia 1995 r. sygn. CZP 164/94), w myśl których za dzień spełnienia świadczenia pieniężnego w postaci bezgotówkowej uważa się dzień uznania rachunku bankowego wierzyciela (tu Wykonawcy), a nie dzień obciążenia rachunku bankowego dłużnika (tu Zamawiającego). Czy w związku z powyższym Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę powyższego zapisu i uzna dniem zapłaty dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy?

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy siwz.

Przelewy zlecane przez Zamawiającego realizowane są przez bank niezwłocznie w związku z czym obciążenie rachunku Zamawiającego i uznanie rachunku bankowego Wykonawcy następuje w tym samym lub najpóźniej w następnym dniu. Zamawiający jako jednostka sektora finansów publicznych z należytą starannością, w terminach określonych w umowie realizuje płatności wynikające z otrzymany faktur.

Pytanie 17

Zamawiający w par. 5 ust. 5 wzoru umowy wymaga zgody na potrącanie kar umownych z należnego Wykonawcy wynagrodzenia. Wykonawca zwraca uwagę, iż kary umowne winny być dochodzone po uprzednio przeprowadzonym procesie reklamacyjnym. Natomiast nieprawidłowości dotyczące płatności zawsze są regulowane fakturami korygującymi lub też notami księgowymi po rozpatrzeniu złożonej reklamacji. Zamawiający nie ma podstawy prawnej do samodzielnego potrącania należności z wynagrodzenia należnego Wykonawcy. Zatem czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę umowy poprzez dodanie zapisu o tym, że kary umowne będą naliczane po zakończeniu procedury reklamacyjnej, poprzez wystawianie not księgowych lub faktur korygujących, przy czym postępowania reklamacyjne wynikłe w toku realizacji umowy będą prowadzone na zasadach i warunkach określonych w Rozporządzeniu Ministra Administracji i Cyfryzacji w sprawie reklamacji usług telekomunikacyjnych z dnia 24 lutego 2014r. (Dz. U. z 2014r. poz. 284)?

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy siwz. Zlecane przez Zamawiającego usługi nie stanowią publicznych dostępnych usług telekomunikacyjnych i będą realizowane na podstawie zawartej umowy, ściśle według wymagań określonych w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego. Zapis wskazany w umowie opisuje sposób zapłaty kar i nie ogranicza stron w dochodzeniu do ustalenia wysokości należnych kar umownych. Zamawiający jako jednostka sektora finansów publicznych zawsze dysponować musi dokumentem księgowym na potwierdzenie dokonanej operacji.

Pytanie 18

Zamawiający w par. 8 ust. 1 pkt 2 wzoru umowy przewidział obciążenie Wykonawcy karą umową za "opóźnienie" w oddaniu przedmiotu umowy, za każdy dzień opóźnienia. Wykonawca zwraca się z prośbą o zastąpienie wyrażenia „opóźnienie” wyrażeniem „zwłoka”. Opóźnienie jest następstwem okoliczności, za które Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności, natomiast "zwłoka" to kwalifikowane opóźnienie, którego dopuszcza się, tylko ten podmiot, który nie wykonał umowy w terminie z przyczyn, za które ponosi odpowiedzialność, czyli od niego zależnych. Zatem uzasadnieniem dla takiej zmiany jest potrzeba wykluczenia interpretacji, iż wykonawca będzie

obciążony dotkliwymi sankcjami w postaci kar umownych i odstąpienia od umowy nawet w sytuacji, gdyby wykonanie lub nienależyte wykonanie umowy nastąpiło wskutek okoliczności niezależnych od wykonawcy (np. bezprawnych działań lub zaniechań osób trzecich). Trzeba mieć tu bowiem na uwadze w szczególności wyrok SN z dnia 20 marca 1968 roku (sygn. akt II CR 419/67) jeżeli niewykonanie lub nienależyte wykonanie danego zobowiązania jest następstwem okoliczności, za które strona zobowiązana nie ponosi odpowiedzialności (art. 471 Kc), kary umownej nie nalicza się.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy siwz.

Pytanie 19

Zamawiający w par. 8 ust. 3 wzoru umowy zastrzega sobie prawo dochodzenia odszkodowania przewyższającego wysokość zastrzeżonych kar umownych. Wykonawca zwraca uwagę, że jest w stanie ponieść koszty rzeczywistych strat jakie poniósł Zamawiający, czyli faktycznych wydatków poniesionych przez Zamawiającego, nie może natomiast ponosić odpowiedzialności za wszystkie korzyści jakie mógł utracić Zamawiający. Ponoszenie przez Wykonawcę takich kosztów może spowodować nierentowność projektu, a dla Wykonawcy może stać się bezpodstawnym wzbogaceniem. Czy wobec powyższego Zamawiający uzupełni zapis powyższego paragrafu poprzez dodanie zdania: "(...) do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody"?

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy siwz.

W przypadku kiedy kara umowna nie pokryje w całości odszkodowania rzeczywistego, Zamawiający może wystąpić o odszkodowanie uzupełniające stanowiącego różnicę pomiędzy odszkodowaniem a karą należną, po udowodnieniu wysokości szkody rzeczywistej. Dochodzenie odszkodowania przewyższającego kary umowne wynika z art. 471 kodeksu cywilnego: „Dłużnik obowiązany jest do naprawienia szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania.

Pytanie 20

Zamawiający w § 10 ust. 1 wzoru umowy zastrzega, że może odstąpić od umowy w terminie 7 dni od dnia, w którym stwierdził, że Wykonawca nie wykonuje umowy, wykonuje ją w sposób nienależyty lub w sposób niezgodny z ofertą lub z jej treścią. Wykonawca wnosi o dopuszczenie wprowadzenia w zapisach umowy terminu, w jakim Wykonawca będzie mógł się ustosunkować do zarzutów i odpowiedzieć na nie dokonaniem niezbędnych czynności czy też potwierdzeniem niewłaściwego czy też nieterminowego ich wykonania.

Prosimy o dopisanie w § 10 ust. 1 zdania: "Odstąpienie od Umowy może nastąpić po bezskutecznym upływie dodatkowego terminu (nie krótszego niż 7 dni) wyznaczonego Wykonawcy przez Zamawiającego w pisemnym wezwaniu do wykonania lub należytego wykonania Umowy"

Odpowiedź:

Zamawiane w niniejszym postępowaniu usługi są kluczowe dla bieżącej działalności Zamawiającego i wyznaczenie dodatkowego (nie krótszego niż 7 dni) terminu na ustosunkowanie się do zarzutów nie może mieć miejsca. Zamawiający niezwłocznie informować będzie Wykonawcę o stwierdzonych nieprawidłowościach i oczekuje natychmiastowej reakcji Wykonawcy. Zapisy umowy mają zagwarantować, że usługi realizowane będą bez konieczności naprawy uchybień, przez Wykonawcę doświadczonego i w sposób profesjonalny.

Pytanie 21

Zamawiający w par. 6 ust. 5 wzoru umowy wymaga, aby Wykonawca zagwarantował możliwość usuwania niesprawności sieci i urządzeń bez względu na dni ustawowo wolne od pracy. Wykonawca zwraca uwagę, iż dostępność służb technicznych w godzinach innych niż standardowe godziny ich pracy tj. od poniedziałku do piątku w godzinach od 8.00 do 16.00 z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy, powoduje niepotrzebne zwiększenie kosztów dla Zamawiającego. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę powyższego zapisu w taki sposób, aby zgłaszanie i rejestrowanie awarii możliwe było przez 24 godziny 7 dni w tygodniu, natomiast jej usuwanie, aby było liczone od momentu potwierdzenia przyjęcia zgłoszenia awarii przez Wykonawcę, ale tylko w czasie gotowości służb technicznych do usunięcia awarii tj. od poniedziałku do piątku, z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy, w godzinach od 8.00 do 16.00 oraz dokona stosownych zmian w treści wzoru umowy?

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy siwz.

Pytanie 22

Zamawiający w par. 6 ust. 6 wzoru umowy dopuszcza możliwość wykonywania przeglądów serwisowych przez Wykonawcę, trwających nie dłużej niż 2 godziny, w godzinach 23.00-5.00 a przeglądy serwisowe mogą być dokonywane nie częściej niż co dwa miesiące po uprzednim uzgodnieniu terminu z Zamawiającym. Wykonawca informuje, że w celu prawidłowego świadczenia usług infrastruktura wymaga przeprowadzenia przez Operatora prac planowych, które mogą trwać dłużej niż 2 godziny. Czy wobec powyższego Zamawiający zmodyfikuje zapisy umowy poprzez dodanie paragrafu dotyczącego przeprowadzania takowych prac zgodnie z poniższą propozycją?

1. Wykonawca może w razie potrzeby przeprowadzać Planowane prace związane z konserwacją i utrzymaniem Usługi, mogące mieć wpływ na dostępność Usługi u Zamawiającego.
2. Wykonawca dołoży wszelkich starań, aby Planowane prace wykonywane były poza normalnymi godzinami pracy Zamawiającego, w czasie najniższej eksploatacji Usługi.
3. W przypadku wykonywania Planowanych prac w godz. od 00:00 do 04:00, nie częściej niż 2 razy w miesiącu, Wykonawca przekaże odpowiednią informację telefonicznie na numer lub drogą elektroniczną na adres z wyprzedzeniem co najmniej pięciu (5) dni roboczych.
4. W przypadku chęci wykonywania Planowanych prac w innych niż wskazane terminy w punkcie 2. Wykonawca dokona indywidualnych uzgodnień z Zamawiającym.

Odpowiedź:

W przypadku konieczności wykonania innych prac niż wskazane w specyfikacji Wykonawca ma możliwość indywidualnych uzgodnień z Zamawiającym.

Pytanie 23

Zamawiający w par. 10 ust. 1 wzoru umowy zastrzega możliwość odstąpienia od umowy, w przypadku gdy Wykonawca nie wykonuje umowy czy też wykonuje ją w sposób nienależyty.

Prosimy o doprecyzowanie jakie działania Wykonawcy mogą zostać uznane przez Zamawiającego za nienależyte.

Odpowiedź:

Zamawiający ogłaszając postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego i zawierając umowę na czas określony z wyłonionym w przetargu wykonawcą oczekuje rzetelnej i profesjonalnej realizacji zamówienia. Nie leży w interesie zamawiającego odstępowanie od umowy przed terminem na jaki

umowa została zawarta za wyjątkiem sytuacji gdy Wykonawca nie będzie umowy wykonywać, wykonywać ją będzie nienależycie w sposób niezgodny z ofertą lub treścią umowy.

Pytanie 24

Wykonawca zwraca się z pytaniem czy Zamawiający wyraża zgodę na dodanie do treści umowy w § 8 zapisu zgodnie z którym:

„Całkowita suma kar umownych naliczonych na § 8 ust. 1 pkt 2 Umowy nie przekroczy 15 % wartości łącznego wynagrodzenia brutto”.

Wykonawca wskazuje, że wskazanie maksymalnej wysokości kar umownych umożliwi oszacowanie ryzyka kontraktowego związanego z realizacją umowy. Na wypadek, gdyby Zamawiający nie uwzględnił ograniczenia całkowitej wysokości kar umownych do 15 % wartości Umowy brutto prosimy o rozważenie innej wartości procentowej.

Odpowiedź:

Zamawiający nie widzi podstaw do wprowadzenia dodatkowych zapisów. Zgodna z umową realizacja zamówienia nie niesie za sobą żadnego ryzyka dla Wykonawcy. Zamawiający nie może wyrazić zgody by Wykonawca przystępujący do postępowania o udzielenie zamówienia publicznego z góry zakładał, że będzie je wykonywać nienależycie.

Powyższe informacje należy traktować jako integralną część specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Z-ca Przewodniczącego Komisji Przetargowej

Wiesław Czyżyk