

Gdynia 29.12.2016 r.

Urząd Miasta Gdyni
Al. Marsz. Piłsudskiego 52/54
81 – 382 Gdynia
tel. (058) 66-88-664, fax. (058) 66-88-662

EZP 68/16

Przetarg nieograniczony, wartość zamówienia nie przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych na **usługę telefonii komórkowej oraz transferu danych wraz z dostawą sprzętu, dla Urzędu Miasta Gdyni**

Nr referencyjny EZP68/16

Odpowiedzi dotyczące pytań zadanych przez Wykonawcę do Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia

1. SIWZ pkt 17 Stosownie do treści art. 142 ust.5 ustawy PZP, umowa zawarta na okres dłuższy niż 12 miesięcy zawiera postanowienia o zasadach wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku zmiany: (1) stawki podatku od towarów i usług, (2) wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie art. 2 ust. 3-5 ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę, (3) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne - o ile zmiany te (tj. z pkt 1-3 powyżej) będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę, co niewątpliwie ma miejsce w przypadku przedmiotowego zamówienia.

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o modyfikację projektu umowy w sprawie udzielania zamówienia publicznego poprzez przyjęcie regulacji zgodnej z art. 142 ust. 5 oraz 144 ust. 1 ustawy PZP.

Odpowiedź na pyt nr 1

Zamawiający dokona modyfikacji stosownych zapisów

2. Zał. nr 1 do SIWZ Specyfikacja Techniczna („ST”) rozdział I pkt 1) – czy karty SIM wskazane jako dodatkowe będą powiązane z umowami o świadczenie usług zawieranymi w ramach zamówień uzupełniających?

Odpowiedź na pytanie nr 2

Ilości wskazane w Zał nr 1 do SIWZ pkt 1 nie obejmują zamówień uzupełniających

3. Zał. nr 1 do SIWZ rozdział I pkt 1) oraz zał. nr 1 do SIWZ rozdział III pkt 2 ppkt 7 Wykonawca wnosi o sprecyzowanie taryfy minimalnej dla 4 szt. kart SIM realizujących dostęp do szerokopasmowego Internetu. Zakres od 40 do 60 GB jest zbyt szeroki. Informacja ta jest potrzebna aby Wykonawca sporządził prawidłowo ofertę.

Odpowiedź na pytanie nr 3

Minimalny zakres transferu danych dla 4 szt kart z dostępem do szerokopasmowego Internetu musi wynosić 40 GB/ m-c

4. Zał. nr 1 do SIWZ rozdział I pkt 5) Wykonawca wnosi o sprecyzowanie czasu na jaki zostanie zawarta umowa. Sformułowanie „do” sugeruje, że termin ten może być krótszy. Jednocześnie w zał. nr 7 do UW w § 2 ust. 1 Zamawiający wskazał, iż umowa zostanie zawarta na okres 18 miesięcy (nie mniej i nie więcej). Poprosimy o konkretne zapisanie ram czasowych, w których strony będzie obowiązywała umowa zawarta w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania o zamówienie publiczne.

Odpowiedź na pytanie nr 4

Umowa zostanie zawarta na okres 18 miesięcy licząc termin realizacji przedmiotu zamówienia od pierwszego dnia faktycznie wykonywanej usługi telefonii głosowej oraz transferu danych. Zamawiający przyjmuje, iż dniem tem będzie 18 lutego 2017 r., zamawiający dokona modyfikacji zapisu w Zał nr 1 do SIWZ Rozdz. I pkt 7.

5. Zał. nr 1 do SIWZ rozdział I pkt 7) w zw. z pkt 8) ppkt 8.4) – mając na uwadze, iż umowa z dotychczasowym operatorem wygasa (tak Wykonawca rozumie użyte przez Zamawiającego sformułowanie kończy się) z dniem 19.01.2017 r. (a nie jak Zamawiający wskazał 19.01.2016 r.) czy Zamawiający potwierdza, że a) przeniesienie numerów i rozpoczęcie świadczenia usług (i aktywacja kart SIM) ma mieć miejsce 20.01.2017 r.? b) dostarczenie nieaktywnych kart SIM oraz urządzeń ma nastąpić najpóźniej 13.01.2017 r.? c) dostarczenie nieaktywnych kart SIM oraz urządzeń ma nastąpić najpóźniej 13.01.2017 r., pod warunkiem, że umowa w sprawie zamówienia publicznego zostanie zawarta pomiędzy Wykonawcą a Zamawiającym co najmniej na 10 dni przed dniem rozpoczęcia świadczenia usług, w przeciwnym wypadku termin dostarczenia kart SIM i urządzeń ulega odpowiednio wydłużeniu. Uzasadnione jest to tym, iż Wykonawca nie jest zobowiązany do realizacji zamówienia, nawet gdy jego oferta zostanie wybrana dopóki nie zostanie zawarta umowa w sprawie zamówienia publicznego, czyli dopóki stosunek prawny pomiędzy stronami nie zostanie zawiązany.

Odpowiedź na pytanie nr 5

Mając na uwadze wspólny interes obu stron Zamawiający proponuje zawarcie umowy na okres 18 miesięcy od pierwszego dnia świadczenia usługi przy czym Zamawiający określa czasookres wcześniejszego dostarczenia kart SIM oraz Urządzeń. Zamawiający dokona modyfikacji zapisów w projekcie umowy oraz w Zał nr 1 do SIWZ Rozdz.. I pkt 7 określając iż dniem rozpoczęcia świadczenia usługi będzie 18 lutego 2017.

6. Zał. nr 1 do SIWZ rozdział III pkt 2 ppkt 1 – w zał. nr 1 do SIWZ rozdziale I pkt 1) zamawiający oczekuje aktywacji 142 kart SIM (6+118+14+4), rozdział III pkt 2 ppkt 1 (oraz pkt 4 ppkt 1)) przewiduje zaś aktywację 138 kart SIM – nie uwzględniono 4 kart SIM powiązanych z dostępem do Internetu. Wykonawca wnosi o wyjaśnienie powodów takiego działania.

Odpowiedź na pytanie 6

Zamawiający nie uwzględnił w zał nr 1 do SIWZ rozdz III pkt 2 ppkt 1 - 4 kart sim z szerokopasmowym dostępem do Internetu – Zamawiający dokona modyfikacji zapisu uwzględniając 4 szt kart SIM.

7. Zał. nr 1 do SIWZ rozdział III pkt 2 ppkt 3 - ppkt 5 - Wykonawca wnosi o potwierdzenie, iż usługi wymienione w ST rozdział III pkt 2 ppkt 3 - ppkt 5 dotyczą połączeń wykonanych na terenie kraju.

Odpowiedź na pytanie nr 7

Usługi o których mowa w Zał nr 1 do SIWZ rozdz III pkt 2 ppkt 3-5 dotyczą połączeń wykonywanych w kraju

8. Zał. nr 1 do SIWZ rozdział III pkt 3 ppkt 3) Wykonawca wnosi aby identyfikacja numeru dzwoniącego dotyczyła tylko tych numerów, które nie są zastrzeżone zgodnie z art. 171 ustawy prawo telekomunikacyjne.

Odpowiedź na pytanie 8

Identyfikacja numeru nie dotyczy połączeń zastrzeżonych

9. Zał. nr 1 do SIWZ rozdział III pkt 4 ppkt 3) Czy na potrzeby prowadzonego postępowania Zamawiający zgodzi się aby pod pojęciem dni roboczych rozumieć dni od poniedziałku do piątku z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy?

Odpowiedź na pytanie 9

Pod pojęciem dni roboczych Zamawiający rozumie dni od poniedziałku do piątku.

10. Zał. nr 1 do SIWZ rozdział III pkt 4 ppkt 5) Wykonawca wnosi aby Zamawiający określił maksymalną ilość cesji jaką przewiduje dokonać.

Odpowiedź na pytanie 10

Zamawiający nie umie określić minimalnej ani maksymalnej ilości cesji, których ewentualnie zechciałby dokonać. Biorąc pod uwagę dotychczasowe doświadczenia Zamawiającego cesji takich dokonuje się w ilości kilku sztuk w czasie realizowania umowy. Zamawiający nie przewiduje, żeby ilość cesji przekroczyła 5% ogólnej ilości kart sim posiadanych przez Zamawiającego.

11. Wykonawca prosi o określenie, w jakim procencie przewiduje zamówienia uzupełniające. Czy wskazana w zał. nr 1 do SIWZ rozdziale III pkt 2 ppkt 2 wartość 30 % jest ową wartością odnoszącą się do przewidzianych zamówień uzupełniających?

Odpowiedź na pytanie nr 11

Wartość zwiększenia ilości kart sim o 30% nie odnosi się do przewidywanych zamówień uzupełniających. Dodatkowa aktywacja kart sim w ilości do 30% ilości początkowej nie wiąże się z dostawą dodatkowej ilości aparatów telefonicznych lub urządzeń, ponad wielkość jaką Zamawiający wskazał w Zał nr 1 Rozdz I pkt 8

W przypadku gdy Zamawiający wykorzysta limit wskazany w zał nr 1 do SIWZ Rozdz I przewiduje zawarcie dodatkowej umowy z Wykonawcą, w ramach zamówień uzupełniających.

12. Zał. nr 1 do SIWZ rozdział III pkt 9 ppkt 6) Wykonawca wnosi o modyfikacje tak aby regulowanie należności następowało na konto bankowe Wykonawcy w terminie 21 dni od daty wystawienia przez Wykonawcę faktury VAT, przy czym Wykonawca zobowiązuje się do dostarczenia faktury w ciągu 7 dni od daty jej wystawienia. Jednocześnie zwracam uwagę na rozbieżność z zapisami w Formularzu ofertowym (zał. nr 2 do SIWZ) w pkt 9 gdzie mowa jest o 21 dniowym okresie płatności od daty wystawienia faktury.

Odpowiedź na pytanie 12

Zamawiający dokona modyfikacji terminu płatności na 21 dni od dnia wystawienia faktury

13. Wzór umowy par.2 ust. 2 – oferty mają być złożone 28 grudnia 2016 r., przeniesieni numerów 20.01.2017 r. – nie jest możliwe aby umowę zawrzeć na 30 dni przed przeniesieniem numerów. Czy – wobec obowiązku dostarczenia kart SIM i urządzeń na nie mniej niż 7 dni przed dniem rozpoczęcia świadczenia usług Zamawiający zgodzi się żeby umowa w sprawie zamówienia publicznego została zawarta pomiędzy Wykonawcą a Zamawiającym co najmniej na 10 dni przed dniem rozpoczęcia świadczenia usług?

Odpowiedź na pytanie 13

Zamawiający nie warunkuje zawarcia umowy na 30 dni przed datą rozpoczęcia świadczenia usługi, a jedynie określił iż świadczenie usługi powinno nastąpić w okresie 30 dni od dnia jej zawarcia.

14. Wzór umowy par.3 ust. 5 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 zasiliło jego rachunek bankowy.

Odpowiedź na pytanie nr 14

Polskie prawo dopuszcza dwie możliwości uznania, w którym następuje moment zapłaty: w chwili kiedy środki stawiane są do dyspozycji Wykonawcy lub z dniem obciążenia rachunku Zamawiającego (art. 60 § 1 pkt 2 Ordynacji podatkowej). Strony w drodze umowy dobrowolnie określają moment zapłaty. Mając na uwadze czas potrzebny Zamawiającemu na przeprocesowanie faktury u Zamawiającego oraz dobry interes Wykonawcy – Zamawiający proponuje 21 dniowy termin płatności od momentu wystawienia faktury oraz uznanie, iż momentem dokonania zapłaty będzie obciążenie konta Zamawiającego, domniemając iż w przypadku uznania iż terminem zapłaty będzie dzień postawienia środków

do dyspozycji Wykonawcy – Zamawiający zmuszony byłby do określenia terminu płatności określonego od dnia otrzymania faktury.
Zamawiający dokona zmiany zapisu SIWZ w tym zakresie uściślając, iż termin płatności będzie wynosił 21 dni od daty wystawienia faktury.

15. Wzór umowy par. 5 ust. 3 Wykonawca wnosi o modyfikację treści par. 5 ust. 3 Umowy, poprzez przyjęcie, że zapłata kar umownych nastąpi w ciągu 14 dni od dnia wystawienia przez Zamawiającego noty obciążeniowej. Utrzymanie postanowień umownych umożliwiających potrącenie kar z wynagrodzenia Wykonawcy nie daje bowiem możliwości weryfikacji zasadności i poprawności naliczenia tych kar. Ponadto Zamawiający dysponować będzie także zabezpieczeniem należytego wykonania Umowy, które ma służyć do pokrycia roszczeń tytułu nienależytego wykonania Umowy. Jednocześnie wskazać należy, że kara umowna powinna przysługiwać Zamawiającemu tylko i wyłącznie w przypadku, gdy niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania nastąpiło z winy Wykonawcy, co w praktyce oznacza konieczność istnienia procedury, w toku której Strony mają możliwość zaprezentowania swoich stanowisk. Zgodnie z wyrokiem Sądu Najwyższego (sygn. Akt II CR 419/67): „(...)jeżeli wykonanie lub nienależyte wykonanie danego zobowiązania jest następstwem okoliczności, za które strona zobowiązana nie ponosi odpowiedzialności (art. 471 k.c.), kary umownej nie nalicza się. Stąd naliczenie kar umownych przewidzianych w umowie powinno być poprzedzone przeprowadzeniem stosownego postępowania reklamacyjnego mającego na celu umożliwienie Wykonawcy niezwłoczne usunięcie uchybień w wykonaniu umowy oraz ustalenie istnienia przesłanek naliczenia kar umownych.

Odpowiedź na pytanie nr 15

Zamawiający zawarł w projekcie umowy informację, iż naliczenie kar nastąpi dopiero po zakończeniu procedury reklamacyjnej, zgodnej z obowiązującymi przepisami. W związku z czym Zamawiający nie przewiduje zmiany przedmiotowego zapisu.

16. Wzór umowy par. 5 ust.4 Wykonawca wnosi o modyfikację par. 5 ust. 4 w taki sposób, że Zamawiającemu przysługuje prawo dochodzenia odszkodowania uzupełniającego, przekraczającego wysokość kar umownych do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody z wyłączeniem utraconych korzyści.

Odpowiedź na pytanie nr 16

Zamawiający nie dokona zmiany zapisu we wzorze umowy § 5 ust. 4

17. Wzór umowy par. 6 ust. 1 Zamawiający wnosi o doprecyzowanie jakie przypadki wykonywania lub nienależytego wykonania umowy przez Wykonawcę będą uprawniały Zamawiającego do wypowiedzenia umowy oraz naliczenia kar umownych.

Odpowiedź na pytanie nr 17

Określenie „nienależyte wykonanie zobowiązania” jest tak ogólne, a zarazem pojemne, że nie sposób wyczerpująco wskazać wszystkich sytuacji, w których takie wykonanie ma miejsce. Może bowiem być ich tyle, ile zachodzi rodzajów indywidualnych świadczeń. Najogólniej rzecz ujmując, o nienależytym spełnieniu świadczenia można mówić w aspekcie zachowania terminu, miejsca i sposobu, czy też jakości w szerokim rozumieniu tego słowa, np. brak świadczenia usługi w sposób ciągły np. z powodu usterki, której Wykonawca nie usunął (pomijając sytuację w której usterka nastąpiła na skutek działania sił wyższych), lub np. nie uruchomienie usługi, którą zamówił Zamawiający w terminie określonym umową oraz po zakończeniu procesu reklamacji; nie dostarczenie sprzętu w określonym terminie.

18. Wzór umowy par. 6 ust.3 Zamawiający może rozwiązać umowę z zachowaniem 3 miesięcznego okresu wypowiedzenia. Zwracamy uwagę, iż takie postanowienie jest sprzeczne z postanowieniem art. 142 ust. 1 ustawy PZP, stanowiącego że umowy o zamówienie zawierane są na czas oznaczony. Zgodnie z istotą umowy zawartej na czas oznaczony, nie może ona być rozwiązana przed upływem terminu na jaki została zawarta, a wykonawca, szczególnie zawierając umowę o zamówienie publiczne na czas oznaczony powinien przed złożeniem ofert mieć wiedzę przez jaki okres będzie świadczył usługi. Zamieszczenie takiej klauzuli w umowie w sprawie zamówienia publicznego przeczy istocie zamówienia publicznego, którego celem jest m.in. zapewnienie trwałości stosunku zobowiązaniowego. Ponadto takie postanowienie, jeśli jest zastrzeżone tylko dla jednej ze stron umowy, stanowi niedozwoloną klauzulę umowną, ponieważ narusza zasadę równorzędności stron umowy.

Odpowiedź na pytanie nr 18

Zamawiający dokona modyfikacji treści umowy w tym zakresie tak, iż usunie go z treści umowy.

19. Stosownie do treści art. 56 ustawy – Prawo telekomunikacyjne, umowa o świadczenie publicznie dostępnych usług telekomunikacyjnych, wymaga formy pisemnej lub elektronicznej i powinna zawierać co najmniej elementy wskazane w ust. 3 ww. przepisu. W konsekwencji Wykonawca wnosi o wyjaśnienie treści SIWZ poprzez wskazanie czy Zamawiający przewiduje, że umowy (jednostkowe) o świadczenie usług telekomunikacyjnych będą zawierane dla poszczególnych kart SIM i jako takie zawierać będą wszystkie niezbędne elementy umów o świadczenie usług telekomunikacyjnych, z zastrzeżeniem że podstawowe warunki tych umów będzie określać umowa (główna) w sprawie udzielenia zamówienia? Jednocześnie Wykonawca podkreśla, iż przyjęcie przez Zamawiającego, że jedyną podstawą świadczenia usług telekomunikacyjnych będzie załączona do SIWZ umowa w sprawie udzielenia zamówienia publicznego naraża Wykonawcę na naruszenie przepisów ustawy – Prawo telekomunikacyjne.

Odpowiedź na pytanie nr 19

Zamawiający zawiera jedną umowę z Wykonawcą na wszystkie numery abonentowe, wykazane w zestawieniu numerów. Umowa, o której mowa zawiera wszystkie przesłanki zawarte w treści art. 56 ustawy Prawo telekomunikacyjne. Dodatkowo Zamawiający dopuszcza zaakceptowanie regulaminu świadczenia usług obowiązującego u Wykonawcy, w części niesprzecznej z postanowieniami SIWZ, jako załącznik do umowy.

20. Wykonawca wnosi aby usługi nie wymienione w treści SIWZ i oferty Wykonawcy były taryfikowane zgodnie z cennikiem świadczenia usług telekomunikacyjnych dla klientów biznesowych przedstawionym przez Wykonawcę? Uzasadnione jest to tym, iż w przypadku skorzystania przez Zamawiającego z usług, dla których opłaty nie zostały określone w ofercie, Wykonawca musi mieć podstawę do rozliczenia takich usług.

Odpowiedź na pytanie nr 20

Zamawiający potwierdza, iż pozostałe usługi, nie wymienione w SIWZ, a dostępne w ofercie Wykonawcy, taryfikowane będą zgodnie z cennikiem Wykonawcy

21. Stosownie do treści art. 59 ust. 1 oraz 60a ustawy z dnia 16 lipca 2004 r. – Prawo telekomunikacyjne, dostawca publicznie dostępnych usług telekomunikacyjnych zobowiązany jest doręczyć Abonentowi regulamin świadczenia usług. W związku z powyższym Wykonawca wnosi o wprowadzenie do projektu umowy w sprawie zamówienia

publicznego regulacji stanowiącej, iż regulamin świadczenia usług telekomunikacyjnych Wykonawcy stanowi załącznik do przedmiotowej umowy, z jednoczesnym zastrzeżeniem, że będzie miał on zastosowanie jedynie w zakresie niesprzecznym z umową.

Odpowiedź na pytanie nr 21

Zamawiający wyraża zgodę, ażeby w części niesprzecznym z postanowieniami SIWZ Regulamin Wykonawcy stanowił załącznik do umowy.

22. Zał. nr 1 do SIWZ rozdział I pkt 10.4 – Wykonawca prosi o wydłużenie czasu na odebranie uszkodzonego sprzętu do naprawy do 48 godzin.

Odpowiedź na pytanie nr 22

Zamawiający wyraża zgodę na odebranie uszkodzonego sprzętu nastąpi w ciągu 48 godzin od przyjęcia zgłoszenia

23. Zał. Nr 3 do SIWZ Formularz Cenowy Wykonawca wnosi i prosi Zamawiającego o korektę formularza cenowego zgodnie z załączonym plikiem. Przesłany dokument uniemożliwia Wykonawcy rzetelne skalkulowanie wartości i ilości sprzętu oraz usług. Korekta dokonana została zgodnie ze specyfikacją techniczną rozdz. II pkt 2.

Odpowiedź na pytanie nr 23

Zamawiający dokona modyfikacji załącznika nr 3 do SIWZ – Formularz Cenowy