



KOMENDA WOJEWÓDZKA POLICJI
z siedzibą w Radomiu
SEKCJA ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH
26-600 Radom, ul. 11 Listopada 37/59

Radom, dnia 31.05.2022r.

ZP – 942/2022

RTJ – 43/22

Egz. pojedynczy

WYKONAWCY

WYJASNIENIA I ZMIANA TREŚCI SWZ nr 2

**Świadczenie usługi telefonii komórkowej wraz z dostawą kart SIM – 2100 szt. w tym 20 kart SIM ze stałym adresem IP na numerach abonenckich dla potrzeb jednostek Policji garnizonu mazowieckiego Nr wew. postępowania 25/22, (616228)
Ogłoszenie nr 2022/BZP 00170583 z dnia 2022-05-20**

Zamawiający - Komenda Wojewódzka Policji zs. w Radomiu na podstawie art. 284 ust. 2 oraz art. 286 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021r., poz. 1129, 1598, 2054, 2269) przedstawia wyjaśnienia treści SWZ i dokonuje zmiany SWZ jak poniżej:

Pytanie 1

Dot. OPZ - Wykonawca na wniosek Zamawiającego dokona bezpłatnie cesji numeru telefonu.

W takim przypadku Wykonawca uruchomi nowy numer telefonu.

Poprośmy o doprecyzowanie, czy w przypadku cesji zamawiający wyraża zgodę, żeby cesja była dokonywana na zasadach, funkcjonujących u wykonawcy (weryfikacja nowego abonenta, dedykowany dla danej oferty komercyjny plan taryfowy)?

Odpowiedź na pytanie 1

Zamawiający wyjaśnia, że wymaga bezpłatnej cesji zgodnie z przyjętymi ogólnymi zasadami realizacji przez Wykonawcę.

Pytanie 2

§ 5 Umowy - Wynagrodzenie z tytułu wykonania przedmiotu umowy nie może przekroczyć kwoty brutto wynikającej ze złożonej oferty tj.zł/słownie:.....

Prosimy o potwierdzenie że Zamawiający będzie samodzielnie kontrolował poziom wykorzystania umowy.

Odpowiedź na pytanie 2

Potwierdzamy, że Zamawiający będzie samodzielnie kontrolował poziom wykorzystania umowy.

Pytanie 3

Zgodnie z treścią § 10 ust.4 Umowy - Kary umowne mogą być potrącone z wynagrodzenia należnego Wykonawcy. W celu uniknięcia w tym zakresie nieporozumień Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że naliczenie i potrącenie kar umownych poprzedzone zostanie postępowaniem wyjaśniającym, które potwierdzi prawidłowość naliczania kar umownych. Powyższe wynika z okoliczności, 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 przedstawienia swojego stanowiska.

Odpowiedź na pytanie 3

Zamawiający podtrzymuje zapisy w § 10 ust. 4 umowy i zarazem potwierdza, że naliczenie i potrącenie kar umownych poprzedzone zostanie postępowaniem wyjaśniającym, które potwierdzi prawidłowość naliczania kar umownych.

Pytanie 4

Wykonawca zwraca się do Zamawiającego o uzupełnienie zapisu § 10 ust. 6 Umowy wskazującego, że : Zamawiający zastrzega sobie prawo dochodzenia na zasadach ogólnych odszkodowania przewyższającego kary umowne do wysokości rzeczywiście poniesionej straty.

Wykonawca wskazuje, że przywołana regulacja stwarza Zamawiającemu prawo do dochodzenia należności w nieograniczonej wysokości. Z tego względu określenie maksymalnej wysokości odszkodowania umożliwia Wykonawcy ocenę ryzyka związanego z realizacją umowy. W świetle powyższego Wykonawca zwraca się o potwierdzenie, że Zamawiający wyraża zgodę na uzupełnienie zapisu, poprzez wskazanie, że łączna wysokość odszkodowania wraz z naliczonymi karami nie przekroczy całkowitej wartości umowy. Wykonawca zwraca uwagę, że wskazanie maksymalnej wysokości odszkodowania umożliwia określenie ryzyka związanego z realizacją umowy.

Odpowiedź na pytanie 4

Zamawiający podtrzymuje zapisy w § 10 ust. 6 umowy

Pytanie 5

Czy Zamawiający potwierdza, że w przypadku wyboru oferty Wykonawcy prowadzącego działalność w formie spółki akcyjnej, część komparacyjna Umowy będzie obejmować wszelkie dane wymagane przez art. 374 § 1 Ksh

Odpowiedź na pytanie 5

Zamawiający potwierdza, że w przypadku wyboru oferty Wykonawcy prowadzącego działalność w formie spółki akcyjnej, część komparacyjna Umowy będzie obejmować wszelkie dane wymagane przez art. 374 § 1 Ksh.

Pytanie 6

Wykonawca wnosi aby do umowy dodać postanowienie o tzw. udostępnieniu danych osobowych personelu/przedstawicieli Stron. Oczywiście jest bowiem, że do takiego udostępnienia dojdzie, a w wyniku tego Strony staną się niezależnymi administratorami w/w danych osobowych. Poniżej propozycja zapisów, które mogą zostać zmienione poprzez dostosowanie ich do faktycznych relacji pomiędzy Stronami:

Wzajemne udostępnienie danych osobowych pracowników i współpracowników Stron.

1) W celu wykonania Umowy, Strony wzajemnie udostępniają sobie dane swoich pracowników i współpracowników zaangażowanych w wykonywanie Umowy w celu umożliwienia utrzymywania bieżącego kontaktu przy wykonywaniu Umowy, a także – w zależności od specyfiki współpracy - umożliwienia dostępu fizycznego do nieruchomości drugiej Strony lub dostępu do systemów teleinformatycznych drugiej Strony.

2) W celu zawarcia i wykonywania Umowy, Strony wzajemnie udostępniają sobie dane osobowe osób reprezentujących Strony, w tym pełnomocników lub członków organów w celu umożliwienia kontaktu między Stronami jak i weryfikacji umocowania przedstawicieli Stron.

3) Wskutek wzajemnego udostępnienia danych osobowych osób wskazanych w ppkt 1) oraz 2) powyżej, Strony stają się niezależnymi administratorami udostępnionych im danych. Każda ze Stron jako administrator udostępnionych jej danych osobowych samodzielnie decyduje o celach i środkach przetwarzania udostępnionych jej danych osobowych, w granicach obowiązującego prawa i ponosi za to odpowiedzialność.

4) Strony wzajemnie przekazują swoim pracownikom i współpracownikom treść określonych przez drugą Stronę Informacji o danych osobowych dotyczącej pracowników i współpracowników drugiej Strony, przed udostępnieniem ich danych osobowych drugiej Stronie, udokumentują to przekazanie, a także będą przechowywały dokumentację przekazania w sposób zapewniający jej dostępność oraz integralność przez czas trwania Umowy, a także 5 lat dłużej.

5) Jeśli Koordynator Umowy Strony nie wskaże inaczej w formie pisemnej, elektronicznej lub e-mailowej, druga Strona, w wykonaniu obowiązku z ppkt 4), powinna użyć treści Informacji o danych osobowych dotyczącej pracowników i współpracowników drugiej Strony, dostępnej na stronie [www._____](#) (wersja Wykonawcy), [www._____](#) (wersja Zamawiającego).

Odpowiedź na pytanie 6

Zamawiający podtrzymuje zapisy umowy.

Pytanie 7

Wniosek nr 1

Zamawiający w treści §11 ust. 2 wzorca umowy zastrzegł możliwość wypowiedzenia umowy z miesięcznym okresem wypowiedzenia w przypadku zmiany systemu połączeń telefonicznych, polegających na centralizacji usług telefonii komórkowej, realizowanych w jednostkach Policji całego kraju przez Komendę Główną Policji. Zwracamy uwagę na to, iż takie zastrzeżenie jest niezgodne z obowiązującymi przepisami.

Zgodnie bowiem z treścią art. 433 pkt 2 ustawy Pzp projektowane postanowienia umowy w sprawie zamówienia publicznego nie mogą przewidywać możliwości ograniczenia zakresu zamówienia przez zamawiającego bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron. Zarazem jak dodaje Prezes UZPI: „Do obowiązków zamawiającego należy zdefiniowanie minimalnego zakresu świadczenia na podstawie zawartej umowy, gwarantujące wykonawcy związane z tym zakresem umowy wynagrodzenie. Przewidziane w warunkach zamówienia zmiany umowy wynikające z bieżących potrzeb zamawiającego nie mogą zostać z góry wyłączone czy ograniczone – bez względu na uwarunkowania techniczne wykonawcy, ale ich wprowadzenie zarówno w odniesieniu do zakresu i terminu, jak i rozliczeń winno być ujęte w sposób czytelny i jednoznaczny w warunkach zamówienia. A zatem za niedozwoloną praktykę należy uznać projektowane postanowienie umowy, które przewiduje możliwość samodzielnego, jednostronnego decydowania przez zamawiającego o ograniczeniu zakresu świadczenia w trakcie realizacji zamówienia, jeśli w umowie nie jest wskazana minimalna gwarantowana wielkość lub wartość świadczenia stron”. Zgodnie z powszechnie akceptowanym poglądem, wykonawca nie powinien pozostać w niepewności co do zakresu świadczenia, gdyż uniemożliwia to skalkulowanie oferty. Zamawiający nie może przyjmować, iż jego zobowiązania mają w zasadzie charakter opcjonalny (bez gwarancji wykonania jakiegokolwiek części zamówienia). Przy czym równocześnie w orzecznictwie podkreśla się, iż zakres gwarantowany zamówienia nie może być mniejszy niż zakres zamówienia który może podlegać zmniejszeniu. Krajowa Izba Odwoławcza odnosząc się do zarzutu niejednoznaczności opisu przedmiotu zamówienia zauważyła³: „Izba stoi na stanowisku, iż zaproponowane przez Zamawiającego ograniczenie zakresu lub wartości umowy na poziomie 50% jest na tyle duże, iż dalej nie umożliwia wykonawcy prawidłowego skalkulowania ceny oferty. W ocenie Izby, Zamawiający dysponuje danymi historycznymi i wiedzą (...) które dają podstawy do określenia zakresu zamówienia według rzeczywistych potrzeb. Stąd też, ustalenie spornego ograniczenia na poziomie 20% jest jak najbardziej możliwe i pożądane”. Podobnie: „celem Ustawodawcy stworzenie podstawy prawnej do zaistnienia sytuacji w ramach której zamówienie podstawowe „obligatoryjne” będzie wobec zamówienia objętego prawem opcji 1 Prawo Zamówień Publicznych, Komentarz pod redakcją Huberta Nowaka oraz Mateusza Winiarza, UZP, Warszawa 2021 rok 2 Przykładowo wyrok KIO z dnia 25 kwietnia 2013 r. sygn. akt: KIO 827/13, KIO 832/13 3 Wyrok KIO z dnia 1 marca 2011 r. sygn. akt KIO 298/11 4 Wyrok KIO z dnia 6 września 2012 roku sygn. akt KIO 1807/12 Informacje udostępniane publicznie miało charakter mniejszościowy. Powyższe potwierdza stanowisko wyrażone w Informatorze UZP nr 4 z 2011 r., czy też publikacji PARPu oraz UZP z 2011 r.: „Przygotowanie postępowania o udzielnie zamówienia publicznego”, wyd. I, Rozdz. 3, str. 31-33 /Pr. Opcji/ z którego wynika, że prawo opcji umożliwia Zamawiającemu wkalkulowanie w przygotowanym opisie przedmiotu zamówienia pewnego marginesu realizacji tegoż zamówienia (str.32). W przedmiotowym stanie faktycznym de facto prawo opcji jest zamówieniem podstawowym, a zamówienie podstawowe niewielką opcją w skali całego zamówienia. Izba uznała, że obecny stan rzeczy można zakwalifikować jako działanie stanowiące obejście przepisów Pzp”. Wyrok ten został przytoczony także w komentarzu autorstwa P. Graneckiego do ustawy Pzp z 2021 roku. Biorąc pod uwagę powyższe wnosimy o usunięcie przywołanego powyżej postanowienia umowy lub też o doprecyzowanie jaki zakres zamówienia ma charakter gwarantowany. Zwracamy uwagę na to, iż niniejsze postępowanie – niezależnie od możliwości skorzystania ze środków odwoławczych - może być zgodnie z treścią art. 607 ust. 1 ustawy Pzp poddane kontroli doraźnej Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych wszczętej z urzędu lub na wniosek w przypadku uzasadnionego przypuszczenia, że doszło do naruszenia przepisów ustawy, które mogło mieć wpływ na wynik postępowania.

Odpowiedź na pytanie 7

Zamawiający dokonuje modyfikacji zapisów w §11 ust. 2 umowy. W ten sposób, że §11 ust. 2 umowy otrzymuje brzmienie :

§11

2. Zamawiający zastrzega sobie możliwość wypowiedzenia umowy z miesięcznym okresem wypowiedzenia w przypadku zmiany systemu połączeń telefonicznych, polegających na centralizacji usług telefonii komórkowej, realizowanych w jednostkach Policji całego kraju przez Komendę Główną Policji. Wypowiedzenie nie może nastąpić wcześniej niż przed upływem 12 miesięcy od dnia, w którym nastąpi rozpoczęcie świadczenia usług.

Pytanie 8

W pkt V SWZ (str. 5) Zamawiający wskazał, że „Aktywacja nowej karty musi nastąpić maksymalnie po 2 godzinach roboczych od momentu zgłoszenia”. Wnosimy o zmodyfikowanie tego postanowienia poprzez wskazanie, że czas aktywacji nowej karty będzie liczony od momentu potwierdzenia przez wykonawcę przyjęcia zgłoszenia (a nie od dnia zgłoszenia). Dopiero od chwili potwierdzenia przyjęcia zgłoszenia, wykonawca ma faktycznie możliwość przystąpienia do aktywacji karty, a zamawiający ma pewność, że wykonawca faktycznie otrzymał zgłoszenie zamawiającego.

Zamawiający wskazał ponadto, że „W przypadku zlecenia aktywacji karty SIM w dniu ustawowo wolnym od pracy, Wykonawca zobowiązany jest do jej aktywowania do godz. 9.30 najbliższego dnia roboczego.” Prosimy o potwierdzenie, że analogiczne zasady obowiązują, w przypadku zlecenia aktywacji karty SIM przesłanego po godzinach pracy Wykonawcy tj. po 17:00.

Odpowiedź na pytanie 8

Zamawiający podtrzymuje zapisy w pkt V SWZ, ponadto Zamawiający potwierdza analogiczne zasady w przypadku zlecenia aktywacji karty SIM przeslanej po godzinach pracy Wykonawcy tj. po 17:00 jak „W przypadku zlecenia aktywacji karty SIM w dniu ustawowo wolnym od pracy, Wykonawca zobowiązany jest do jej aktywowania do godz. 9.30 najbliższego dnia roboczego.”

Pytanie 9

Ust. VI SWZ – „Wykonawca zobowiązany jest zrealizować przedmiot zamówienia - od dnia zawarcia umowy z tym, że usługi telekomunikacyjne będą świadczone od dnia 24.07.2022 r. przez okres 24 miesięcy, dostawa kart SIM do 30.06.2022 r.” Zgodnie z art. 99 ust. 1 Pzp przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty. Termin rozpoczęcia świadczenia usług jest jednym z elementów opisu przedmiotu zamówienia, dlatego Zamawiający musi ten termin ustalić z uwzględnieniem wskazanych w art. 99 ust. 1 Pzp wymagań i okoliczności mających wpływ na treść oferty wykonawcy i jego późniejsze zobowiązania wynikające z zawartej umowy (tak m.in. w wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 2 sierpnia 2017 r., sygn. akt: KIO 1488/17).

Zamawiający określił termin realizacji zamówienia w sposób nieadekwatny i nieuwzględniający wszystkich wymagań związanych z przygotowaniem oferty wskazując datę sztywną na rozpoczęcie świadczenia usług i dostawę kart SIM.

Wskazanie na datę sztywną powoduje, że Wykonawca nie ma wiedzy, jaki będzie miał faktyczny czas na przygotowanie do świadczenia usług, w tym zakup i dostawę kart SIM oraz przeniesienie numeracji. Może się okazać, że będzie to kilkanaście dni lub równie dobrze kilka dni, gdyż nie jest określone kiedy zakończy się postępowanie o udzielenie zamówienia i zostanie podpisana umowa – są to okoliczności leżące głównie po stronie Zamawiającego. Zgodnie natomiast z art. 436 pkt 1 Pzp umowa w sprawie zamówienia publicznego powinna zawierać m.in. „planowany termin zakończenia usługi, dostawy lub robót budowlanych, oraz, w razie potrzeby, planowane terminy wykonania poszczególnych części usługi, dostawy lub roboty budowlanej, określone w dniach, tygodniach, miesiącach lub latach, chyba że wskazanie daty wykonania umowy jest uzasadnione obiektywną przyczyną”. Zgodnie z ww. przepisem zasadą jest określanie terminu w dniach, tygodniach, miesiącach lub latach od dnia rozpoczęcia realizacji zamówienia. Wskazanie terminu wykonania umowy przez określenie konkretnej daty jest ograniczone tylko do przypadków uzasadnionych obiektywną przyczyną, przy czym taką przyczyną nie może być zbyt późne wszczęcie postępowania.

Wobec tego wnosimy o modyfikację i wskazanie, że dostawa kart SIM nastąpi w terminie 20 dni od dnia zawarcia umowy, a usługi telekomunikacyjne rozpoczną się w terminie 50 dni od dnia zawarcia umowy, nie wcześniej niż od 24 .07.2022 r.

Ust. VII pkt 1 ppkt 2 SWZ, § 6 ust. 1 pkt 2 umowy – Zamawiający wskazał „Strony dopuszczają waloryzację, jeżeli zmiana wskaźnika cen przekroczy 10% w stosunku do wielkości wskaźnika w chwili zawarcia umowy.” Takie postanowienia stanowi istotne ograniczenie możliwości waloryzacji wynagrodzenia i pozostaje w sprzeczności z ideą wprowadzenia takich zmian do umowy. Podkreślenia wymaga, że postanowienia regulujące możliwość waloryzacji wynagrodzenia powinny być skonstruowane w taki sposób, żeby nie miały one charakteru pozornego (polegały na formalnym wypełnieniu obowiązku przewidzianego w ustawie), ale żeby na ich podstawie istniała realna możliwość skompensowania wykonawcy wzrostu kosztów lub Zamawiającemu spadku kosztów. Wobec tego wnosimy o usunięcie, ewentualnie obniżenia poziomu, w przypadku którego możliwa będzie waloryzacja. Wzrost kosztów o 9,99% jest na tyle znaczący, że może skonsolidować przyjętą przez wykonawcę marżę. Dlatego istotne jest, aby poziom zmiany wskaźnika cen, do którego przysługuje waloryzacja był określony na niższym poziomie np. 5%.

Odpowiedź na pytanie 9

Zamawiający podtrzymuje zapisy Ust. VI SWZ

Pytanie 10

Ust. XVII pkt 2 ppkt 3 SWZ – wnosimy o potwierdzenie, że na potwierdzenie spełniania warunku udziału w postępowaniu Zamawiający wymaga wykazania się jedną usługą (umową) polegającą na świadczeniu usług telefonii komórkowej o wartości min. 50.000 zł brutto bez względu na czas jej trwania.

Odpowiedź na pytanie 10

Zamawiający w SWZ Ust. XVII Informacje o warunkach udziału w postępowaniu ppkt. 3 dokładnie określił warunki udziału w postępowaniu poprzez wykazanie, że:

- **posiada doświadczenie w przedmiocie zamówienia i wykaże, że wykonał lub wykonuje usługi, a w przypadku świadczeń powtarzających się lub ciągłych również wykonywanych, w okresie ostatnich 3 lat, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, wraz z podaniem ich wartości, przedmiotu, dat wykonania i podmiotów, na rzecz których dostawy lub usługi zostały wykonane lub są wykonywane, oraz załączeniem dowodów określających, czy te usługi zostały wykonane lub są wykonywane należycie, przy czym dowodami, o których mowa, są referencje bądź inne dokumenty sporządzone przez podmiot, na rzecz którego usługi zostały wykonane, a w przypadku świadczeń powtarzających się lub ciągłych są wykonywane, a jeżeli wykonawca z przyczyn niezależnych od niego**

nie jest w stanie uzyskać tych dokumentów – oświadczenie wykonawcy; w przypadku świadczeń powtarzających się lub ciągłych nadal wykonywanych referencje bądź inne dokumenty potwierdzające ich należyte wykonywanie powinny być wystawione w okresie ostatnich 3 miesięcy **polegające na świadczeniu usługi telefonii komórkowej o wartości co najmniej 50 000,00 zł. brutto**

Pytanie 11

§ 2 ust. 5 umowy - Zgodnie z § 2 ust. 5 umowy *Wykonawca zobowiązuje się do dokonania migracji obecnie używanych numerów z sieci operatora dotychczas świadczącego usługę w kolejności podanej przez Zamawiającego (wykaz kolejności w wersji elektronicznej dostarczy Zamawiający)*. Prosimy o wskazanie w jakim terminie nastąpi przekazanie tego wykazu. Z uwagi na to, że wykonawca musi przygotować się do przeniesienia numeracji, termin ten powinien przypadać co najmniej 30 dni przed przeniesieniem numeracji.

Odpowiedź na pytanie 11

Zamawiający informuje, iż wykaz kolejności migracji obecnie używanych numerów w wersji elektronicznej dostarczy Wykonawcy po opublikowaniu przez Zamawiającego informacji o wyborze najkorzystniejszej oferty.

Pytanie 12

§ 5 ust. 5 i 7 umowy – Wnosimy o wyjaśnienie, co Zamawiający rozumie przez „prawidłowo” wystawioną fakturę VAT, tzn. czy aby faktura VAT została uznana za prawidłowo wystawioną wystarczające jest, aby zawierała wszystkie elementy wymagane przez obowiązujące przepisy w tym zakresie, czy Zamawiający wymaga wskazana w niej również dodatkowych elementów? Jeżeli Zamawiający wymaga wskazania w niej również dodatkowych elementów, to wnosimy o ich precyzyjne oznaczenie. Ewentualnie wnosimy o wykreślenie słowa „prawidłowo wystawionej”.

Odpowiedź na pytanie 12

Zamawiający podtrzymuje zapisy w § 5 ust. 5 i 7 umowy a zarazem wyjaśnia, że przez prawidłowo wystawioną Fakturę VAT rozumie fakturę spełniającą wszelkie wymagania dotyczące jej wystawienia oraz elementów, które powinna zawierać w rozumieniu przepisów powszechnie obowiązującego prawa.

Pytanie 13

§ 5 ust. 7 umowy – Zwracamy również uwagę na fakt, że obowiązek podatkowy powstaje z chwilą wystawienia faktury i od tego momentu powinien być liczony termin płatności faktury przez Zamawiającego. Data widniejąca na fakturze doręczonej Zamawiającemu przez wykonawcę zawsze będzie datą wystawienia faktury, a nie datą dostarczenia jej Zamawiającemu. Obliczanie terminu płatności od daty dostarczenia faktury Zamawiającemu może również rodzić pewne trudności z ustaleniem czy Zamawiający terminowo opłacił dostarczoną fakturę, gdyż każdorazowo będzie to wymagało ustalenia i weryfikacji momentu dostarczenia faktury Zamawiającemu. W związku z tym, wnosimy o modyfikację przedmiotowego postanowienia poprzez wskazanie, że termin płatności faktury będzie liczony od dnia jej wystawienia przez wykonawcę.

Odpowiedź na pytanie 13

Zamawiający podtrzymuje zapisy w § 5 ust. 7 umowy.

Pytanie 14

§ 10 umowy - Zgodnie z § 10 ust. 4 umowy, Zamawiający upoważniony jest do potrącenia kary umownej z wynagrodzenia należnego wykonawcy. W § 10 umowy nie przewidziano procedury reklamacyjnej umożliwiającej wykonawcy zgłoszenie zastrzeżeń, co do zasadności nałożenia na niego kary umownej i niezwłoczne usunięcie uchybień w wykonaniu umowy. Kary umowne powinny 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 z dnia 20 marca 1968 r. (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”. W związku z powyższym wnosimy o wprowadzenie w § 10 umowy procedury reklamacyjnej umożliwiającej wykonawcy zgłoszenie zastrzeżeń, co do zasadności nałożenia na niego kary umownej i niezwłoczne usunięcie uchybień w wykonaniu Umowy.

Odpowiedź na pytanie 14

Zamawiający podtrzymuje zapisy w § 10 umowy.

Pytanie 15

§ 12 ust. 3 umowy – Zamawiający wskazał, że „za siłę wyższą nie uznaje się (...) nie dotrzymania zobowiązań przez jego kontrahentów (...)”. Prosimy o potwierdzenie, że nie dotyczy to sytuacji, gdy zobowiązania te nie zostały dotrzymane z powodu siły wyższej.

Odpowiedź na pytanie 15

Zamawiający podtrzymuje zapisy w § 12 ust. 3 umowy.

Pytanie 16

§ 13 Umowy – Wnosimy o zmodyfikowanie przedmiotowego postanowienia. Nałożenie na wykonawcę obowiązku zachowania w poufności wszystkich informacji również tych, co do których może powziąć podejrzenie, iż są poufnymi informacjami albo danymi jest nieuzasadnione, gdyż pozostawia wykonawcę w ciągłej niepewności co do charakteru przekazanych mu informacji. Wykonawca powinien mieć obowiązek zachować w poufności tylko te informacje, które zostały wyraźnie zastrzeżone przez Zamawiającego jako informacje stanowiące tajemnicę przedsiębiorstwa. Takie rozwiązanie jest korzystne zarówno dla Zamawiającego jak i dla Wykonawcy, gdyż Zamawiający będzie miał pewność, że istotne dla niego informacje pozostaną tajemnicą, a wykonawca będzie miał pewność które z przekazanych mu informacji powinien objąć szczególną ochroną. Ponadto, wnosimy o wprowadzenie analogicznego zastrzeżenia dla informacji przekazywanych przez Wykonawcę oraz ograniczenie okresu, w ciągu którego wykonawca będzie zobowiązany do zachowania poufności informacji po zakończeniu obowiązywania umowy do 3 lat. Wprowadzenie tego obowiązku bez ograniczenia go odpowiednim terminem jest nieuzasadnione, gdyż wprowadza niepewność do relacji pomiędzy Zamawiającym, a Wykonawcą.

Odpowiedź na pytanie 16

Zamawiający podtrzymuje zapisy w § 13 umowy

Pytanie 17

§ 10 Prosimy o takie doprecyzowanie zapisów, z których jednoznacznie wynikać będzie, że zapłata kar umownych nastąpi w ciągu 30 dni od dnia wystawienia przez Zamawiającego noty obciążeniowej. Dodatkowo prosimy o takie doprecyzowanie zapisów, z których jednoznacznie wynikać będzie, że Zamawiający naliczy kary umowne jeśli w terminie 30 dni od daty zdarzeń Wykonawca nie wykaże, iż nie ponosi winy za wystąpienie zdarzenia na podstawie którego zobowiązany jest do zapłaty kary umownej. 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 17

Zamawiający podtrzymuje zapisy w § 10 umowy i zarazem potwierdza, że naliczenie i potrącenie kar umownych poprzedzone zostanie postępowaniem wyjaśniającym, które potwierdzi prawidłowość naliczania kar umownych.

Pytanie 18

§ 10 Wnosimy o ograniczenie odpowiedzialności określonej w par 10 ust. 6 do wysokości rzeczywistych strat ze wskazanym limitem kwotowym z wyłączeniem odpowiedzialności za utracone korzyści. Wprowadzenie limitu pozwoli na precyzyjne określenie przez wykonawcę ryzyk i ewentualnych innych kosztów związanych z realizacją umowy, a jednocześnie w dalszym ciągu zapewni Zamawiającemu ochronę jego uzasadnionych interesów.

Odpowiedź na pytanie 18

Zamawiający podtrzymuje zapisy w § 10 ust. 6 umowy i zarazem potwierdza, że naliczenie i potrącenie kar umownych poprzedzone zostanie postępowaniem wyjaśniającym, które potwierdzi prawidłowość naliczania kar umownych.

Pytanie 19

Ogłoszenie o zamówieniu pkt 4.3 – Punktacja vs OPZ pkt I

Ogłoszenie o zamówieniu - Max. ilość punktów za kategorię Pakiet Internetu wynosi 40 pkt za zaferowanie pakietu internetu 100GB.

OPZ – „Wymagania dot. przedmiotu zamówienia” – Zamawiający żąda nielimitowanego dostępu do sieci Internet (w ramach abonamentu). Po przekroczeniu 200 GB transferu danych Zamawiający dopuszcza obniżenie prędkości danych do poziomu 10 mb/s.

SWZ XIX – Sposób obliczania ceny – również podaje kryterium dla max 100GB pojedynczego pakietu GB na SIM.

Wymagania z ogłoszenia i z OPZ wykluczają się wzajemnie, maksymalna punktacja dot. pakietu 100GB a wymagania z OPZ mówi o 200GB i nielimitowanej paczce GB. Zapisy wzajemnie się wykluczają - prosimy o ujednolicenie zapisów.

Odpowiedź na pytanie 19

Zamawiający w ogłoszeniu o zamówieniu jak i OPZ podaje identyczne wartości odnośnie pakietu internetu 100 GB.

Pytanie 20

OPZ i SWZ – Adresacja IP

OPZ – mówi o wymaganiu 3 kart ze stałym adresem IP

SWZ – pkt V. – mówi o wymaganiu 20 kart sim ze stałym adresem IP

Wymagania z OPZ i SWZ wykluczają się wzajemnie - prosimy o ujednoczenie zapisów.

Odpowiedź na pytanie 20

Zamawiający w ogłoszeniu o zamówieniu jak i OPZ podaje identyczną ilość 20 kart SIM ze stałym adresem IP.

Pytanie 21

SIWZ V 1 OPZ Zamawiający po przekroczeniu zaoferowanego transferu danych dopuszcza możliwość zmiany parametrów technicznych transmisji danych (obniżenie prędkości transmisji) do poziomu minimum 10 Mb/s. Czy Zamawiający wyraża zgodę na poziom 16 kbp/s.

Odpowiedź na pytanie 21

Zamawiający pootrzymuje zapisy SWZ V1 OPZ.

Pytanie 22

Wnosimy aby Zamawiający dopuścił w przyszłości wyłączenie przez Wykonawcę starszych technologii sygnału np. UMTS na rzecz nowszych np. 5G? Oczywiście Wykonawca będzie gwarantował taką samą lub lepszą jakość usług głosowych jak i transmisji danych. W związku ze zmianami technologicznymi i koniecznością uruchamiania przez operatorów nowych rozwiązań następują stopniowe zmiany w wykorzystywanych częstotliwościach, a tym samym i stosowanych technologiach (np. operatorzy wykorzystują częstotliwości 3G do uruchamiania na szerszym obszarze usług 5G, jednocześnie odchodząc powoli od technologii 3G). Jest to proces ogólnopolski, stąd nie jest możliwe zobowiązanie w jednej umowie do utrzymania sieci 3G.

Odpowiedź na pytanie 22

Zamawiający dopuszcza w przyszłości wyłączenie przez Wykonawcę starszych technologii sygnału transmisji danych tj. GPRS, EDGE, UMTS, HSDPA na rzecz nowszych 5G.

Pytanie 23

W ramach usługi Wykonawca dostarczy niezbędne do jej realizacji karty SIM w ilości 2100 sztuk w terminie do 30.06.2022r., a także zapewni bezpłatny serwis. Aktywacja dostarczonych kart SIM nastąpi w dniu rozpoczęcia świadczenia usługi tj. 24.07.2022 r. z zachowaniem ciągłości połączeń głosowych w stosunku do świadczonej usługi przez dotychczasowego operatora. Na opakowaniu każdej z nich ma być widoczny nr MSISDN. Czy poprzez "bezpłatny serwis" Zamawiający rozumie bezpłatną wymianę karty SIM po uszkodzeniu lub zagubieniu? Jeśli nie to Wykonawca prosi o wyjaśnienie czego wymaga Zamawiający.

Odpowiedź na pytanie 23

Poprzez "bezpłatny serwis" Zamawiający rozumie bezpłatną wymianę karty SIM po uszkodzeniu lub zagubieniu.

Pytanie 24

Zamawiający w swoich wymaganiach dotyczących procesu przeniesienia numerów i dostarczeniu kart SIM wskazuje swojego rodzaju własną procedurę. Zamawiający wymaga opisanie kart SIM numerem telefonu, wskazuje datę przeniesienia i datę dostarczenia SIM. Wykonawca wyjaśnia, iż proces przeniesienia numerów wynika z regulacji UKE i dokumentu PLICBD, a wymagania wykonawcy stoją w sprzeczności do możliwości które daje Regulator i wskazane przez niego tryby przeniesienia numerów. Wykonawca zaznacza, że opisanie kart numerem telefonu nie jest elementem koniecznym w procesie przeniesienia numerów. Jest dodatkową usługą, która podnosi koszty, ale przede wszystkim wydłuża czas dostarczenia do Zamawiającego kart SIM. Zamawiający w treści SIWZ nie wyjaśnia jaki tryb przeniesienia numerów zastosuje ale Wykonawca wnioskuje, że Zamawiający będzie stosował tryb DAY ponieważ w SIWZ wskazany jest konkretny dzień rozpoczęcia świadczenia usług. Ten tryb nie pozwala na założenie spraw o przeniesienie numerów (czyli rozpoczęcia procesu koniecznego do spełnienia wymagań Zamawiającego) wcześniej niż aktualnie obowiązujący okres wypowiedzenia u operatora dawcy, którego Zamawiający nie zna. Najdłuższym stosowanym okresem wypowiedzenia jest okres 30 - dniowy. Co za tym idzie Zamawiający może założyć sprawy o przeniesienie numerów i otrzymać zgody na przeniesienie numerów nie wcześniej niż 25.06 (poniedziałek). Realizacja usługi oklejenia kart SIM numerem i dostarczenie ich do Zamawiającego w ciągu 4 dni jest nierealna do wykonania co ogranicza możliwość ubiegania się o start w tym

przetargu innych Wykonawców niż obecny, zwłaszcza że za każdy dzień zwłoki Zamawiający będzie karał Wykonawcę kwotą 0,5% wynagrodzenia za cały kontrakt. Wobec Powyższego, Wykonawca prosi o odpowiedź, czy Zamawiający dopuszcza zmianę daty dostarczenia kart SIM opisanych numerem telefonu na dzień z 30.06.2022 na 08.07.2022?

Odpowiedź na pytanie 24
Zamawiający podtrzymuje wymagania OPZ.

Pytanie 25
Czy Zamawiający zgodzi się, aby zamiast nadrukowanego na opakowaniu karty SIM numeru telefonu wykonawca dostarczył do Zamawiającego niezwłocznie po wysyłce kart zestawienie Excel, w którym kolumnach Wykonawca wskaże nr karty SIM i przyporządkowany do niej numer telefonu?

Odpowiedź na pytanie 25
Zamawiający podtrzymuje wymagania OPZ.

Pytanie 26
Wymagania dotyczące kart SIM: Aktywacja nowej karty musi nastąpić maksymalnie po 2 godzinach roboczych od momentu zgłoszenia. W przypadku zlecenia aktywacji karty SIM w dniu ustawowo wolnym od pracy, Wykonawca zobowiązany jest do jej aktywowania do godz. 9.30 najbliższego dnia roboczego. Wykonawca wnosi o zmianę terminu na wymianę karty SIM z 2 na 4 godziny robocze, w przypadku zlecenia wymiany w dni wolne wnosimy o zmianę zobowiązania do aktywacji karty SIM do godziny 11:30 przy założeniu, że Wykonawca nada Zamawiającemu dostęp do strony www, na której Zamawiający będzie mógł przeprowadzić samodzielnie wymianę w trybie 24/7/365.

Odpowiedź na pytanie 26
Zamawiający podtrzymuje wymagania OPZ.

Pytanie 27
Umowa paragraf 5 pkt. 7 Wnosimy o wyjaśnienie, co Zamawiający rozumie przez „prawidłowo” wystawioną fakturę VAT, tzn. czy aby faktura VAT została uznana za prawidłowo wystawioną wystarczające jest, aby zawierała wszystkie elementy wymagane przez obowiązujące przepisy w tym zakresie, czy Zamawiający wymaga wskazania w niej również dodatkowych elementów? Jeżeli Zamawiający wymaga wskazania w niej również dodatkowych elementów, to wnosimy o ich precyzyjne oznaczenie. Ewentualnie wnosimy o wykreślenie słowa „prawidłowo wystawionej”.

Odpowiedź na pytanie 27
Zamawiający podtrzymuje zapisy w § 5 ust. 7 umowy a zarazem wyjaśnia, że przez prawidłowo wystawioną Fakturę VAT rozumie fakturę spełniającą wszelkie wymagania dotyczące jej wystawienia oraz elementów, które powinna zawierać w rozumieniu przepisów powszechnie obowiązującego prawa.

Pozostałe zapisy SWZ pozostają bez zmian.

Załączniki:
Załącznik nr 2 – projekt umowy po zmianie

Z poważaniem:
Kierownik
Sekcji Zamówień Publicznych
KWP zs. w Radomiu
Justyna Kowalska

Informację umieszczono na stronie prowadzonego postępowania pod adresem https://platformazakupowa.pl/pn/kwp_radom w dniu **31.05.2022r.**

Wvk. egz. poj.
dokument wytworzył : Małgorzata Wójcik