Gniezno, 11.04.2023 r.

**Dotyczy nr sprawy 2/UTS/IV/2023**

**Wykonawcy**

**Wyjaśnienia**

**Dot.: postępowania o udzielenie zamówienia, prowadzonego w trybie zapytania ofertowego, którego przedmiotem jest „Świadczenie usługi telefonii stacjonarnej, dostępu do Internetu oraz dzierżawy włókien światłowodowych na potrzeby Szpitala Pomnik Chrztu Polski w Gnieźnie.**

**Szanowni Państwo,**

W odpowiedzi na skierowane do zamawiającego zapytania dotyczące treści specyfikacji warunków zamówienia informujemy:

1. Załączony przez Zamawiającego Formularz Oferty przewiduje zaproponowanie przez Wykonawców wyłącznie jednej miesięcznej kwoty (zarówno netto jak i brutto) obejmującej wszystkie elementy wchodzące w skład przedmiotu zamówienia. Wydaje się celowe aby Wykonawcy mieli możliwość przedstawienia cen za poszczególne usługi wchodzące w skład zamówienia z osobna np. abonamenty za telefonię stacjonarną, dostęp do Internetu, dzierżawę włókien światłowodowych. Ponadto projekt Umowy w swej treści (§3 ust. 2 pkt a), b) przewiduje zapis odnoszący się do zaproponowanych cen odnośnie poszczególnych kategorii połączeń telefonicznych (połączenia lokalne, strefowe, międzystrefowe, oraz krajowe do sieci komórkowych). Jednocześnie Zamawiający w przesłanej dokumentacji w żadnym miejscu nie podał informacji o szacunkowej ilości minut w związku z czym nie ma możliwości wyliczenia choćby szacunkowej wartości składnika kosztowego oferty jakim jest cena za połączenia.

W związku z powyższym wnosimy o przedstawienie Formularza cenowego pozwalającego na przedstawienie wartości abonamentów za poszczególne usługi a także umożliwiającego wyliczenie wartości realizowanych przez Zamawiającego połączeń telefonicznych.

**Zamawiający uwzględnia uwagę. Szacunkowa miesięczna ilość minut 5 500.**

**Kryterium wyboru oferty pozostaje łączna cena miesięczna.**

**Zamawiający zmienił przepis i przedstawił nowy wzór.**

1. W treści §2 ust. 3 projektu Umowy wskazano, że „Zamawiający uprawniony jest do wypowiedzenia umowy ze skutkiem natychmiastowym w razie naruszenia przez Wykonawcę obowiązków wynikających z Umowy, bez uprzedniego wezwania Wykonawcy do zaprzestania oraz usunięcia skutków naruszeń". Wydaje się, ze tak sformułowana reguła jest zbyt rygorystyczna tym bardziej że nie wskazuje o jakim rodzaju naruszeń jest mowa przez co należy rozumieć, że jakiekolwiek odstępstwo od zapisu umowy może pociągać za sobą skutek w postaci niezwłocznego jej rozwiązania. W związku z powyższym wnioskujemy o zmodyfikowanie przedmiotowego zapisu tak aby ewentualne konsekwencje w postaci rozwiązania umowy następowały przynajmniej po przesłaniu do Wykonawcy pisma wzywającego do zaprzestania naruszeń w odpowiednim terminie oraz informującego o możliwości zaistnienia tego rodzaju konsekwencji.

**Zamawiający zmienił przepis i przedstawił nowy wzór.**

1. W treści §3 ust. 3 projektu Umowy wskazano, ze „Wykonawca nie będzie pobierał żadnych innych opłat niż te, które wynikają z §3 ust. 2". Konsekwencją takiego zapisu jest brak możliwości pobrania przez Wykonawcę jakiejkolwiek należności za ewentualne inne połączenia niż w tym przepisie wymienione - a więc np. za wykonane połączenia międzynarodowe do sieci stacjonarnych i komórkowych.

Proponujemy zarezerwowanie przez Zamawiającego pewnej kwoty na ewentualne opłacenie tego rodzaju kosztów - ich wartość mogłaby stanowić pewien % od kwoty kosztów pozostałych abonamentów telefonicznych oraz wartości połączeń o których mowa w z §3 ust. 2. Rozliczanie faktycznie zrealizowanych połączeń tego typu (a wiec nie przewidzianych bezpośrednio w Umowie) następowało by według cen przedstawionych w oficjalnym Cenniku Wykonawcy.

**Zamawiający wyklucza korzystanie z usług niewymienionych w umowie. Wykonawca odpowiedzialny jest za techniczne uniemożliwienie korzystania z usług nieobjętych umową we własnym zakresie i na własne ryzyko**.

1. W treści §4 ust. 3 projektu Umowy wskazano, że „Po rozwiązaniu lub wygaśnięciu niniejszej Umowy Wykonawca zobowiązuje się nie wykorzystywać na potrzeby reklamy lub promocji swojego przedsiębiorstwa lub innego przedsiębiorstwa, w których Wykonawca w jakiejkolwiek formie prawnej uczestniczy, informacji dotyczących projektów, przy realizacji których Wykonawca uczestniczył w trakcie trwania Umowy".

W ten sposób sformułowany zakaz wydaje się odnosić do jakichkolwiek projektów w jakich Wykonawca brać będzie udział w czasie realizacji przedmiotowej Umowy co byłoby ograniczeniem niezasadnym i zbyt daleko idącym. Należy założyć, że intencją Zamawiającego jest wprowadzenie zakazu odnoszącego się do wykorzystania w reklamie lub promocji informacji dotyczącej uczestnictwa jedynie w projekcie polegającym na świadczeniu usługi na rzecz Zamawiającego. W związku z powyższym prosimy o doprecyzowanie zapisu.

**Zamawiający zmienił przepis i przedstawił nowy wzór.**

1. §5 ust. 2 przewiduje, że Wykonawca zobowiązany jest do rozpatrzenia reklamacji oraz udzielenia odpowiedzi na nią na piśmie oraz w terminie 5 dni roboczych licząc od daty jej złożenia. Równocześnie wskazuje się, że reklamacje uznaje się za uwzględnioną jeżeli Zamawiający nie otrzyma odpowiedzi na nią na piśmie w terminie 30 dni od jej złożenia. Pomijając już pojawiające się wątpliwości jak traktować odpowiedź Wykonawcy przesłaną w okresie pomiędzy tymi terminami proponujemy zapis wskazujący, że rozpatrywanie reklamacji nastąpi zgodnie z treścią rozporządzenia Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 24 lutego 2014 roku w sprawie reklamacji usługi telekomunikacyjnej (Dz.U.2014 poz.284)) Treść §5 ust. 6 projektu Umowy przewiduje, że podstawą do naliczenia kary umownej w przypadku przerwy w świadczeniu usług na pojedynczym łączu (SIP Trunk, łączu internetowym lub dzierżawionym włóknie światłowodowym) jest stosowny % wyliczany od łącznej wartości wszystkich usług (tj. od wartości netto kwoty określonej w §3 ust. 1 Umowy). Mając na uwadze, że brak usługi na jednym z łączy nie ma automatycznie wpływu na dostępność pozostałych usług (np. telefonia na usługę dostępu do sieci Internet) wnosimy o rozpatrzenie propozycji sprowadzającej się do wprowadzenia zasady, że podstawą do naliczenia kary umownej będzie odpowiedni % wartości nie całej umowy lecz jedynie wartości abonamentu należnego za daną (nie działającą w danym okresie)usługę.

**Zamawiający zmienił przepis i przedstawił nowy wzór.**

**W pozostałym zakresie nie uwzględnia uwagi.**

1. W treści §5 ust. 8 projektu Umowa mowa jest o przerwie w świadczeniu usług, którego przyczyną jest awaria „dzierżawionego uzupełnienia systemu telekomunikacyjnego" natomiast podstawą do naliczenia kary umownej miałoby być m.in. ilość niedziałających aparatów VoIP. Zapis wydaje się być niezasadny z uwagi na fakt, że przedmiot zamówienia nie obejmuje swym zakresem dostawy (dzierżawy) elementów systemu telekomunikacyjnego. Wnioskujemy o wykreślenie tego zapisu.

**Zamawiający zmienił przepis i przedstawił nowy wzór.**

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

**Komparycja umowy będzie wypełniona po wyborze wykonawcy, zgodnie z obowiązującymi przepisami.**

1. W treści zapisu § 5 ust.11 Umowy -wskazuje, się że Zamawiający zastrzega sobie prawo dochodzenia odszkodowania uzupełniającego przekraczającego wysokość kar umownych do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody na zasadach ogólnych.

Mając na uwadze postanowienie umowne Wykonawca zwraca się o doprecyzowanie, poprzez dookreślenie, że Wykonawca odpowiada za szkodę wyrządzoną Zamawiającemu z winy Wykonawcy, chyba, że szkoda została spowodowana działaniem Siły Wyższej, wyłączną winą Zamawiającego lub osoby trzeciej, za którą Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności.

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.

**Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany. Uwaga wykonawcy wynika z ogólnych reguł odpowiedzialności kontraktowej, które mają zastosowanie do przedmiotowej umowy i nie ma potrzeby ich powtarzania. Ponadto Zamawiający dochodząc naprawienia szkody obowiązany jest udowodnić zdarzenie szkodzące, wysokość szkody oraz związek przyczynowo-skutkowy. Brak jest podstawy do zrzekania się z góry do uprawnienia do żądania naprawienia wyrządzonej szkody.**

1. Wykonawca zwraca się o uzupełnienie treści postanowień Umowy - poprzez wskazanie Kary umowne naliczone Wykonawcy na podstawie § 5 ust.5, ust.6 , ust.8 ust.9 umowy nie mogą przekroczyć 20% wynagrodzenia brutto.

Wskazanie maksymalnej wysokości kar umownych daje możliwość oceny ryzyka związanego z realizacją umowy. Podkreślenia wymaga, że kary umowne powinny służyć zabezpieczeniu terminowego i należytego wykonania prac, a nie być nadmiernym i nieuzasadnionym obciążeniem dla wykonawcy z tego względu wysokość ograniczenia kar umownych w proponowanej wysokości wydaje się zasadne.

Ponadto zwrócić należy uwagę, że z treścią art. 484 § 2K.C. „*Jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej; to samo dotyczy wypadku, gdy kara umowna jest wygórowana*".

**Zamawiający nie wyraża zgody, jak wykonawca wskazuje, może podnieść zarzut miarkowania naliczonej kary umownej.**

1. Wykonawca wnosi, aby w umowie wskazać, że treść obowiązku informacyjnego Wykonawcy dostępna jest na stronie www bądź w załącznikach do umowy (Wykonawca dostarczy jego treść na etapie zawierania umowy).

**Wykonawca obowiązany jest we własnym zakresie realizować obowiązek informacyjny. Zamawiający może zawrzeć taką adnotację, jednakże wprowadzenie takiego przepisu następuje na wyłączone ryzyko wykonawcy.**

1. Wykonawca wnosi, aby do umowy dodać postanowienia o tzw. udostępnieniu danych osobowych personelu/przedstawicieli Stron. Oczywistym jest bowiem, że do takiego udostępnienia dojdzie (Komparycja stron - reprezentacja stron, § 6 ust 2-3 umowy - koordynatorzy stron), a w wyniku tego Strony staną się niezależnymi administratorami w/w danych osobowych. Pomiędzy Stronami umowy dojdzie do wymiany danych osobowych personelu Stron, co na gruncie zasad ochrony danych osobowych określane jest ich „udostępnieniem" (pomiędzy dwoma niezależnymi administratorami).

Poniżej propozycja zapisów. Wykonawca wnosi o dopisanie:

„*Wzajemne udostępnienie danych osobowych pracowników i współpracowników Stron.*

*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.*

*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.*

*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 przetwarzan ia udostępnionych jej danych osobowych, w granicach obowiązującego prawa i ponosi za to odpowiedzialność.*

*Strony wzajemnie przekażą 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.*

*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)."*

**Zamawiający zmienił przepis i przedstawił nowy wzór.**

1. *Wykonawca Orange Polska nie posiada infrastruktury światłowodowej w podanych przez Państwa lokalizacjach natomiast ma możliwość świadczenia usługi SIP TRUNK na oddzielnym VPN, czy Zamawiający jest skłonny dopuścić rozbicie zapytania na 2 części, tak by jedna z nich dotoczyła usług internetowych a druga usług SIP TRUNK, dzięki temu Zamawiający rozszerzy możliwość świadczenia usług przez większą ilość Wykonawców tym samym zwiększając konkurencyjność oferty.*

**Zamawiający nie dopuszcza rozbicia.**

Zamawiający informuje, że powyższe wyjaśnienia stają się integralną częścią Specyfikacji Warunków Zamówienia i będą wiążące przy składaniu ofert.

Do wiadomości:

- wszyscy uczestnicy Z-ca Dyrektora ds.

Ekonomiczno-Eksploatacyjnych

Zbigniew Beneda

/podpis na oryginale/