



**Wykonawcy ubiegający się
o udzielenie zamówienia publicznego**

WYJAŚNIENIA I ZMIANY TREŚCI SIWZ

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego o udzielenie zamówienia publicznego na dzierżawę łączny telekomunikacyjnych

Informuję¹, że do Zamawiającego wpłynęły zapytania dotyczące treści SIWZ. Zamawiający poniżej przytacza treść zapytań wraz z odpowiedziami:

Pytanie nr 1:

Zgodnie z pkt. XIII.1.2 SIWZ zaoferowany czas usunięcia awarii nie może być krótszy niż 1 godzinę oraz nie może być dłuższy niż 4 godziny. Jednocześnie § 6 ust. 2 pkt. 8 Projektu umowy nr ZZP-2380-8/2019, który stanowi Załącznik nr 6 do SIWZ wskazuje, że Wykonawca zobowiązuje się do zapewnienia we wszystkie dni tygodnia usuwania awarii nie wynikłych z winy Zamawiającego, w czasie nie dłuższym niż godzin/y (od 4 do 24 godzin) od momentu zgłoszenia telefonicznego awarii przez służby techniczne Zamawiającego do czasu usunięcia awarii przez Wykonawcę(...).

Mając na uwadze powyższe uprzejmie proszę o wskazanie, które wielkości są właściwe i w konsekwencji jak Wykonawca winien interpretować powyższe zapisy na potrzeby umowy, która miałaby zostać zawarta z Zamawiającym w rezultacie rozstrzygnięcia niniejszego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający dokonał zmiany treści w pkt. XIII.1.2. SIWZ, zgodnie ze zmianami z dnia 25.02.2019 r.

Pytanie nr 2:

Zgodnie z § 8 ust. 1 pkt. 1 Projektu umowy nr ZZP-2380-8/2019, który stanowi Załącznik nr 6 do SIWZ Zamawiający zastrzega sobie prawo do naliczania kar umownych z tytułu wypowiedzenia lub odstąpienia od umowy przez Wykonawcę w wyniku okoliczności leżących po stronie Wykonawcy, w wysokości 10% wartości brutto przedmiotu umowy określonej w § 4 ust. 1 umowy.

Mając na uwadze proponowany zapis umowny wnoszę o jego zmianę poprzez określenie, że Zamawiający zastrzega sobie prawo do naliczania kar umownych z tytułu wypowiedzenia lub odstąpienia od umowy przez Wykonawcę w wyniku okoliczności zawinionych przez Wykonawcę, w wysokości 10% wartości brutto przedmiotu umowy, określonej w § 4 ust. 1 umowy. Uzasadniając oczekiwaną modyfikację wskazuję, że nie może być kwestionowane, iż co do zasady Wykonawca powinien ponosić odpowiedzialność za szkodę wyrządzoną Zamawiającemu, wtedy gdy owa szkoda jest następstwem okoliczności za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca.

Należy zauważyć, że przyjmując zapis w brzmieniu zaproponowanym przez Zamawiającego Wykonawca de facto narażałby się na obowiązek zapłaty kary umownej również z przyczyn od niego niezależnych, niezawinionych, które pozostają poza sferą jego woli oraz nawet potencjalnego sprawstwa.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający podtrzymuje zapisy Projektu umowy.

Pytanie nr 3:

Zgodnie z § 8 ust. 1 pkt. 2 Projektu umowy nr ZZP-2380-8/2019, który stanowi Załącznik nr 6 do SIWZ Zamawiający zastrzega sobie prawo do naliczania kar umownych z tytułu wypowiedzenia lub odstąpienia od umowy przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy określonych w umowie lub wynikających z przepisów prawa, w wysokości 10% wartości brutto przedmiotu umowy określonej w § 4 ust. 1 umowy.

Mając na uwadze proponowany zapis umowny wnoszę o jego zmianę poprzez określenie, że Zamawiający zastrzega sobie prawo do naliczania kar umownych z tytułu wypowiedzenia lub odstąpienia od umowy przez Zamawiającego z przyczyn zawinionych przez Wykonawcę określonych w umowie lub wynikających z przepisów prawa, w wysokości 10% wartości brutto przedmiotu umowy określonej w § 4 ust. 1 umowy.

Uzasadniając oczekiwaną modyfikację wskazuję, że nie może być kwestionowane, iż co do zasady Wykonawca powinien ponosić odpowiedzialność za szkodę wyrządzoną Zamawiającemu, wtedy gdy owa szkoda jest następstwem okoliczności za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca.

¹ podstawa prawna - art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29.01.2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2018 r. poz. 1986 ze zm.) zw. dalej uPzp.

Należy zauważyć, że przyjmując zapis w brzmieniu zaproponowanym przez Zamawiającego Wykonawca de facto narażałby się na obowiązek zapłaty kary umownej również z przyczyn od niego niezależnych, niezawinionych, które pozostają poza sferą jego woli oraz nawet potencjalnego sprawstwa.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający podtrzymuje zapisy Projektu umowy.

Pytanie nr 4:

Zgodnie z § 8 ust. 1 pkt. 2 Projektu umowy nr ZZP-2380-8/2019, który stanowi Załącznik nr 6 do SIWZ Zamawiający zastrzega sobie prawo do naliczania kar umownych z tytułu wypowiedzenia lub odstąpienia od umowy przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy określonych w umowie lub wynikających z przepisów prawa, w wysokości 10% wartości brutto przedmiotu umowy określonej w § 4 ust. 1 umowy.

Uprzejmie proszę o wyjaśnienie, co konkretnie Zamawiający rozumie przez przyczyny wynikające z przepisów prawa, które uprawniałyby Zamawiającego do naliczenia kar umownych z tytułu wypowiedzenia lub odstąpienia od Umowy przez Zamawiającego.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający podtrzymuje zapisy w § 8 ust. 1 Projektu umowy. Zamawiający przez przyczyny wynikające z przepisów prawa rozumie sytuację, w której, podczas trwania umowy, Wykonawca na mocy przepisów prawa utracił status Operatora Telekomunikacyjnego. W związku z powyższym Zamawiający zmienia zapis w § 11 ust. 3 Projektu umowy na następujący: „W sprawach nieuregulowanych niniejszą umową, zastosowanie mają przepisy ustawy z dnia 22 czerwca 2016 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2018 r. poz. 1986 ze zm.) oraz ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny (tekst jednolity Dz. U. z 2018 r. poz. 1025 ze zm.) oraz ustawy z dnia 16 lipca 2004 r. Prawo Telekomunikacyjne (Dz. U. z 2018 r. poz. 1954 ze zm.).”

Pytanie nr 5:

Wykonawca wskazuje, że naliczenie przez Zamawiającego potencjalnych kar umownych powinno być poprzedzone przeprowadzeniem postępowania reklamacyjnego zgodnie z rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 24 lutego 2014 r. w sprawie reklamacji usługi telekomunikacyjnej (Dz. U. 2014. poz. 284).

Zgodnie z w/w rozporządzeniem w przypadku niedotrzymania z winy dostawcy usług określonego w umowie o świadczenie usług telekomunikacyjnych terminu rozpoczęcia świadczenia tych usług bądź niewykonania lub nienależytego wykonania usługi telekomunikacyjnej abonentowi przysługuje prawo złożenia reklamacji. Zapis ten jako akt powszechnie obowiązującego prawa ma zastosowanie do umów o świadczenie usług telekomunikacyjnych i ma pierwszeństwo przez zapisami umowy, które nie mogą być sprzeczne z w/w rozporządzeniem. Tym samym Wykonawca wnosi o dodanie do projektu umowy następującego zapisu celem dostosowania wzoru umowy do obowiązujących przepisów prawa: „Wszelkie przypadki niewykonania lub nienależytego wykonania usług określonych niniejszą umową rozstrzygane będą zgodnie z rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 24 lutego 2014 r. w sprawie reklamacji usługi telekomunikacyjnej (Dz. U. 2014. poz. 284), a ewentualne kary umowne naliczane będą po zakończeniu procedury reklamacyjnej w przypadku potwierdzenia, że do niewykonania lub nienależytego wykonania umowy doszło z przyczyn, za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca.”

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający w § 8 ust. 4 Projektu umowy określił, że ewentualne naliczanie kar umownych zostanie poprzedzone wezwaniem Wykonawcy przez Zamawiającego do wykonania obowiązku wynikającego z umowy.

Pytanie nr 6:

Zgodnie z Załącznikiem nr 6 do SIWZ tj. Projekt umowy - § 9 ust. 4 - Zamawiającemu przysługuje prawo do odstąpienia od umowy jeżeli złożono wniosek o ogłoszenie upadłości lub likwidację Wykonawcy.

Mając na uwadze powyższy zapis, wskazuje, że jest on niezgodny z art. 83 ustawy z dnia 28 lutego 2003 r. Prawo upadłościowe (t. j.: Dz. U. 2017.2344 ze zm.), który stanowi o tym, że postanowienia umowy zastrzegające na wypadek złożenia wniosku o ogłoszenie upadłości lub ogłoszenia upadłości zmianę lub rozwiązanie stosunku prawnego, którego stroną jest upadły, są nieważne.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający dokonuje zmiany² treści w § 9 ust. 4 Projektu umowy, który otrzymuje brzmienie:

„Zamawiający może odstąpić od umowy w wyniku powzięcia wiadomości o wszczętym postępowaniu egzekucyjnym w rezultacie którego nastąpiło zajęcie majątku Wykonawcy lub jego znacznej części lub złożono wniosek o likwidację Wykonawcy. Prawo odstąpienia od umowy z przyczyn wymienionych w zdaniu poprzednim, może nastąpić w terminie 7 dni od powzięcia wiadomości o okolicznościach tam wymienionych. Prawo to przysługuje Zamawiającemu do końca okresu realizacji umowy.”

Pytanie nr 7:

Zgodnie z Załącznikiem nr 6 do SIWZ tj. Wzór umowy - § 9 ust. 4 - Zamawiającemu przysługuje prawo do odstąpienia od umowy jeżeli zostanie wydany nakaz zajęcia majątku Wykonawcy lub jego znacznej części.

Mając na uwadze powyższy zapis umowy proszę o jego doprecyzowanie przez stwierdzenie, że Zamawiającemu przysługuje prawo do odstąpienia od umowy, jeżeli zostanie wydany nakaz zajęcia majątku Wykonawcy, który jest niezbędny do świadczenia usług objętych umową.

W ocenie Wykonawcy oczekiwane doprecyzowanie jest celowe i konieczne z uwagi na fakt, że ewentualne odstąpienie przez Zamawiającego w sytuacji jeżeli zostanie wydany nakaz zajęcia jakiegokolwiek majątku Wykonawcy, w szczególności np. majątku niestającego świadczeniu na rzecz Zamawiającego usług objętych umową może mieć charakter nadmierny i nieuzasadniony okolicznościami.

² podstawa prawna - art. 38 ust. 4 uPzp.

Z uwagi na rozmiary działalności prowadzonej przez Wykonawcę może mieć miejsce stan rzeczy, w którym dojdzie do zajęcia majątku Wykonawcy przy czym zajęcie to może pozostawać bez jakiegokolwiek wpływu na świadczenie przez Wykonawcę usług na rzecz Zamawiającego

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający podtrzymuje zapisy Projektu umowy.

Pytanie nr 8:

Zgodnie z załącznikami nr 1B -1F do SIWZ punkt II Dodatkowe wymagania Zamawiającego dla łącza, punkt 1 brzmi: „Na potrzeby dzierżawy łącza Wykonawca na własny koszt zapewni dostęp do poszczególnych obiektów A i B z wykorzystaniem infrastruktury kablowej miedzianej lub infrastruktury kablowej światłowodowej”

Zamawiający jest właścicielem obiektów A i B. Co rozumie przez to, że Wykonawca ma zapewnić do nich dostęp na własny koszt?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający informuje, że jest właścicielem obiektów A wymienionych w załącznikach nr 1B – 1F. Natomiast właścicielami obiektów B, wymienionych w załącznikach nr 1B – 1F do SIWZ są:

- 1) Załącznik nr 1B – Punkt Przyjęć Brzeziny, ul. 1000-lecia 8 – Urząd Gminy Brzeziny, ul. 1000-lecia 8, 62-874 Brzeziny,
- 2) Załącznik nr 1C – Emitel SLR Kalisz Chełmce – EmiTel S.A., ul. F. Klimczaka 1, 02-797 Warszawa,
- 3) Załącznik nr 1D – Kalisz Winiary ul. Łódzka 149-153 – Państwowa Wyższa Szkoła Zawodowa im. Prezydenta Stanisława Wojciechowskiego w Kaliszu, ul. Nowy Świat 4, 62 – 800 Kalisz,
- 4) Załącznik nr 1E – Kalisz, ul. Podmiejska 25 – Kaliska Spółdzielnia Mieszkaniowa Lokatorsko – Własnościowa, ul. Górnośląska 69A, 62-800 Kalisz,
- 5) Załącznik nr 1F – Kalisz, ul. Górnośląska 78 - Kaliska Spółdzielnia Mieszkaniowa Lokatorsko – Własnościowa, ul. Górnośląska 69A, 62-800 Kalisz.

Jednocześnie Zamawiający informuje, że przez sformułowanie „Na potrzeby dzierżawy łącza Wykonawca na własny koszt zapewni dostęp do poszczególnych obiektów A i B z wykorzystaniem infrastruktury kablowej miedzianej lub infrastruktury kablowej światłowodowej”, Zamawiający rozumie, że po stronie Wykonawcy leży uzyskanie wszelkich niezbędnych pozwoleń wymaganych przepisami prawa, w tym m.in. pozwoleń od Właścicieli obiektów B na wprowadzenie i ułożenie infrastruktury kablowej w obiektach Właścicieli oraz budowa łączy telekomunikacyjnych będących przedmiotem umowy. Zamawiający w opisie przedmiotu zamówienia określił precyzyjnie miejsce, do którego należy doprowadzić łącza telekomunikacyjne będące przedmiotem umowy.

Pytanie nr 9:

Załącznik Nr 6 SIWZ wzór umowy - czy w przypadku wyboru oferty Wykonawcy prowadzącego działalność w formie spółki akcyjnej, część komparacyjna Umów poświęcona Wykonawcy, będzie obejmować wszelkie dane wymagane przez art. 374 § 1 Ksh?

Odpowiedź Zamawiającego:

Część komparacyjna Umów będzie obejmować wszelkie dane Wykonawcy wymagane przez art. 374 § 1 Ksh.

Pytanie nr 10:

Załącznik Nr 6 SIWZ wzór umowy – czy w przypadku ewentualnego naliczenia kar umownych zostaną one poprzedzone postępowaniem, które pozwoli na wyjaśnienie przyczyn, z powodu których Umowa nie była realizowana oraz potwierdzi odpowiedzialność Wykonawcy?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający w § 8, ust. 4 Projektu umowy określił, że ewentualne naliczanie kar umownych zostanie poprzedzone wezwaniem Wykonawcy przez Zamawiającego do wykonania obowiązku wynikającego z umowy.

Pytanie nr 11:

Załącznik Nr 6 SIWZ wzór umowy - czy Zamawiający wyraża zgodę na uzupełnienie w § 8, ust. 5 umowy zapisu „*jeżeli kara umowna nie pokrywa poniesionej szkody, Zamawiający może dochodzić odszkodowania uzupełniającego do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody, poprzez wskazanie, że łączna wysokość odszkodowania wraz z naliczonymi karami nie przekroczy całkowitej wartości umowy*”? Wykonawca zwraca uwagę, że wskazanie maksymalnej odszkodowania umożliwia Wykonawcy oszacowanie ryzyka kontraktowego związanego z realizacją umowy.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający podtrzymuje zapisy Projektu umowy.

Pytanie nr 12:

Załącznik Nr 6 SIWZ wzór umowy § 4, ust. 11 – zapis, że wynagrodzenie będzie realizowane w ciągu 30 dni od daty dostarczenia przez Wykonawcę prawidłowej faktury VAT – zwracamy uwagę, że na miesięczne wynagrodzenie Wykonawcy składają się abonamenty za dany miesiąc kalendarzowy . Opłaty abonamentowe co do zasady pobierane są w wysokości stałej „z góry” i w tej sytuacji z punktu widzenia Wykonawcy, zasadnym jest zastąpienie wyrazu „dostarczenia” wyrazem „wystawienia”. Podkreślenia wymaga, że w systemach informatycznych Wykonawcy istnieje możliwość ustawienia wydłużonego terminu płatności, ale datą początkową jest data wystawienia faktury. Czy w związku z powyższym Zamawiający dopuszcza możliwość modyfikacji treści zapisu w ww. sposób?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający podtrzymuje zapisy Projektu umowy.

Pytanie nr 13:

Załącznik Nr 6 SIWZ wzór umowy § 4, ust. 14 - przeniesienie wierzycelności wynikającej z niniejszej umowy może nastąpić jedynie za zgodą Zamawiającego wyrażoną na piśmie pod rygorem nieważności - postanowienia umowy w świetle których przeniesienie wierzycelności wymaga zgody Zamawiającego narusza zasadę równowagi kontraktowej stron umowy i jest sprzeczne z przyjętą praktyką rynkową, stosownie do której Wykonawcy mogą przekazywać przysługujące im wierzycelności podmiotom trzecim bez zgody dłużnika. Wykonawca proponuje uzupełnienie poprzez dodanie zapisu „Powyższy zakaz nie obejmuje wymagalnych wierzycelności pieniężnych”. Czy w związku z powyższym Zamawiający dopuszcza możliwość modyfikacji treści zapisu w ww. sposób?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną modyfikację Projektu umowy.

Pytanie nr 14:

Rozdział VII SIWZ - wymagania dotyczące wadium – zwracamy się o wyjaśnienie - czy w przypadku składania oferty na więcej niż jedną część zamówienia, Zamawiający dopuści złożenie wadium w formie niepieniężnej na jednym dokumencie, przy zastrzeżeniu, że z treści dokumentu będzie wynikać, których części zamówienia dotyczy?

Odpowiedź Zamawiającego:

W sytuacji, gdy wadium jest wnoszone w formie bezgotówkowej, może być ono wniesione w formie jednego dokumentu, jednakże, zarówno z treści potwierdzenia dokonania wpłaty na konto Zamawiającego, jak i z dokumentu potwierdzającego wniesienie wadium w innej formie winno wynikać, których części zamówienia wadium dotyczy. Jednocześnie Wykonawca, który wnosi wadium w formie bezgotówkowej do więcej niż jednej części i przedstawia je w pojedynczym dokumencie, winien mieć na względzie, iż części do których złożył ofertę mogą zostać rozstrzygnięte w różnych terminach i Zamawiający nie będzie miał możliwości dokonania zwrotu części wadium ze względu na jego zbiorcze ujęcie „gwarancji wadiumowej”. W takim przypadku zwrot dokumentu potwierdzającego wniesienie wadium może nastąpić po ostatecznym rozstrzygnięciu wszystkich części w stosunku, do których wniesiono wadium.

Pytanie nr 15:

Czy Zamawiający opublikuje wersję edytowalną wszystkich załączników do SIWZ, które następnie będą stanowić część oferty – pozwoli to na szybsze jej wypełnienie?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający załączył w wersji edytowalnej formularz ofertowy wraz z kalkulacją cenową.

Pytanie nr 16:

Czy Zamawiający zgodzi się na wydłużenie terminu składania ofert co najmniej o siedem dni kalendarzowych, minimum do dnia 7 marca 2019r.? Wniosek Wykonawcy podyktowany jest należywym przygotowaniem oferty w przedmiotowym postępowaniu, Wykonawca musi przeprowadzić analizę warunków technicznych dotyczącą określenia możliwości realizacji wymagań Zamawiającego podanych w SIWZ. Wymagania określone w przetargu przez Zamawiającego potrzebują dłuższego czasu na opracowanie oferty, niż został pierwotnie wyznaczony w SIWZ. Zamawiający jako podmiot określony w ustawie zobowiązany jest do prowadzenia takich postępowań znacznie częściej i ma świadomość jakie działania Wykonawcy muszą podjąć na etapie składania ofert aby prawidłowo przygotować oferty i oszacować wartość zamówienia.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający dokonuje zmiany² terminu otwarcia ofert na dzień 05.03.2019 r., w związku z tym:

- 1) pkt. X.4 i X.5 SIWZ (OPIS SPOSOBU PRZYGOTOWYWANIA OFERT), otrzymują brzmienie:

X.4 Złożenie oferty.

Ofertę należy złożyć w nieprzejrystym zamkniętym opakowaniu/kopercie, która powinna być zaadresowana:

Komenda Wojewódzka Policji w Poznaniu Sekcja ds. Zamówień Publicznych ul. Dąbrowskiego 17A, 60-838 Poznań

oznakowana następująco:

„ZP-2380-8/2019 „Oferta - Dzierżawa łączy telekomunikacyjnych część nr”

Nie otwierać przed dniem 05.03.2019 r., do godz. 11:30

oraz opatrzona nazwą i dokładnym adresem wykonawcy.

X.5 Zmiana oferty.

Wykonawca może zmienić ofertę pod warunkiem, że Zamawiający otrzyma pisemne powiadomienie o wprowadzeniu zmiany przed upływem terminu do składania ofert. Powiadomienie o wprowadzeniu zmian musi być złożone według takich samych zasad jak składana oferta tj. w zamkniętym opakowaniu/kopercie oznakowanej następująco:

ZP-2380-8/2019 „Zmiana oferty - Dzierżawa łączy telekomunikacyjnych część nr”

Nie otwierać przed dniem 05.03.2019 r., do godz. 11:30

Koperta oznakowana na powyższych zasadach zostanie otwarta podczas sesji otwarcia ofert wraz z ofertą Wykonawcy, który wprowadził zmianę i zostaną dołączone do oferty.

- 2) pkt. XI. 1 i XI.2 SIWZ (MIEJSCE I TERMIN SKŁADANIA I OTWARCIA OFERT), otrzymują brzmienie:
X.1 Ofertę należy złożyć do **05.03.2019** roku, do godz. **11:00** w Komendzie Wojewódzkiej Policji w Poznaniu Sekcji ds. Zamówień Publicznych, 60-838 Poznań, ul. Dąbrowskiego 17A, sekretariat.
X.2 Otwarcie ofert odbędzie się **05.03.2019** roku o godz. **11:30** w Komendzie Wojewódzkiej Policji w Poznaniu Sekcji ds. Zamówień Publicznych, 60-838 Poznań, ul. Dąbrowskiego 17A.

ZASTĘPCA
KOMENDANTA WOJEWÓDZKIEGO POLICJI
w Poznaniu

Insp. mar. Konrad Chmielewski