



**WIELKOPOLSKI
KOMENDANT WOJEWÓDZKI POLICJI
w POZNANIU**

Poznań, 2014-12-23

ZZP-2380-147/2014

**Wykonawcy ubiegający się o
udzielenie zamówienia**

WYJAŚNIENIE I ZMIANA TREŚCI SIWZ

dot. postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na dzierżawę łączy telekomunikacyjnych na rzecz KWP w Poznaniu od operatora telekomunikacyjnego

Działając zgodnie z dyspozycją art. 38 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2013 r., poz. 907 ze zm.) zwanej dalej „ustawą” informuję, iż do Zamawiającego wpłynęły wnioski o wyjaśnienie zapisów Specyfikacji istotnych warunków zamówienia. Treść zapytań wraz z odpowiedziami zamieszczone zostały poniżej.

Pytanie 1.

Zamawiający dla kilku relacji wymaga dostarczenia urządzenia zgodnego z załącznikiem 1P. Czy wykonawca dla danej relacji musi dostarczyć jedno czy dwa urządzenia?

Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiający wymaga, aby łącza (dla części nr 7, 8, 9, 10, 11, 12 i 13) po stronie KP (Komisariat Policji) były zakończone urządzeniem teletransmisyjnym zgodnym z wymaganiami określonymi w załączniku 1 P do SIWZ, natomiast po stronie KWP łącza (dla części nr 7, 8, 9, 10, 11, 12, 13) mają być zakończone interfejsem światłowodowym Ethernet Multi Mode na jednym urządzeniu operatora. Jeżeli Wykonawca będzie świadczył usługę dzierżawy kilku łączy cyfrowych w technologii Ethernet do jednostek szczebla KP to po stronie KWP łącza te mają być agregowane na jednym interfejsie światłowodowym Ethernet Multi Mode z wykorzystaniem technologii QinQ (standard IEEE 802.1ad).

Pytanie 2.

W pkt. 3. Załącznika 1P do SIWZ, Zamawiający wymaga uruchomienia urządzenia teletransmisyjnego w stopniu podstawowym umożliwiającym sprawdzenie poprawności działania łącza. Co Zamawiający rozumie pod pojęciem uruchomienie urządzenia teletransmisyjnego w stopniu podstawowym? Jak ma wyglądać sprawdzenie działania łącza?

Odpowiedź Zamawiającego

Przez uruchomienie i skonfigurowanie urządzenia teletransmisyjnego opisanego w załączniku 1P do SIWZ w stopniu podstawowym Zamawiający rozumie instalację urządzenia w szafie teletechnicznej Zamawiającego, podłączenie urządzenia do zasilania oraz taką konfigurację urządzenia, aby było ono dostępne za pomocą konsoli poprzez łącze dzierżawione z poziomu jednostki KWP Poznań. Sprawdzenie poprawności działania łącza polegać będzie na takiej konfiguracji urządzenia przez pracowników Zamawiającego, która umożliwi sprawdzenie przepływności łącza oraz możliwości transparentnego przenoszenia VLAN'ów (wymaganie określone w punktach 5, 9 i 10 załączników od 1G do 1M).

Pytanie 3.

W pkt. 3. Załącznika 1P do SIWZ, Zamawiający informuje, że w trakcie dzierżawy łącza urządzenie teletransmisyjne zostanie dołączone do centralnych systemów zarządzania i autoryzacji wdrożonych w ramach sieci OST 112 oraz będzie zarządzane oraz administrowane przez personel Zamawiającego. Czy w takim razie Wykonawca będzie miał dostęp do konfiguracji urządzenia?

Odpowiedź Zamawiającego

Wykonawca w okresie dzierżawy łącza (dla części nr 7, 8, 9, 10, 11, 12, 13) nie będzie miał bezpośredniego dostępu do konfiguracji urządzenia teletransmisyjnego opisanego w załączniku 1P do SIWZ. Urządzenie będzie administrowane przez personel Zamawiającego i dostęp będzie autoryzowany za pomocą systemu autoryzacji zaimplementowanego w ramach sieci OST112.

Pytanie 4.

Jeżeli urządzenie nie będzie administrowane przez Wykonawcę to na czym ma polegać serwisowanie urządzenia? Czy Wykonawca będzie odpowiedzialny za dostarczenie najnowszego, aktualnego oprogramowania producenta oraz w przypadku fizycznego uszkodzenia podzespołów zobowiązany do ich wymiany?

Odpowiedź Zamawiającego

Urządzenia teletransmisyjne zgodne z wymaganiami określonymi w załączniku 1 P do SIWZ (dla części nr 7, 8, 9, 10, 11, 12, 13) mają posiadać najnowsze dostępne oprogramowanie. W trakcie umowy dzierżawy łącza nie przewiduje się aktualizowania oprogramowania urządzenia teletransmisyjnego. Urządzenie stanowi zakończenie łącza, stąd utrzymywanie należytego stanu technicznego urządzenia teletransmisyjnego leży po stronie Wykonawcy tak, aby prawidłowo mogła być świadczona usługa dzierżawy łącza. Diagnoza ewentualnych awarii podzespołów odbywać się będzie we współpracy z personelem Zamawiającego.

Pytanie 5.

Czy po wygaśnięciu dzierżawy łącza, urządzenie transmisyjne zgodne z załącznikiem 1P ma przejść na własność Zamawiającego?

Odpowiedź Zamawiającego

Po wygaśnięciu dzierżawy łącza urządzenie transmisyjne pozostaje własnością Wykonawcy.

Pytanie 6.

Zamawiający w par. 3 ust. 3 wzoru umowy zastrzega, że wynagrodzenie płatne będzie w miesięcznych częściach z góry na podstawie faktury VAT, natomiast w kolejnym zdaniu nadmienia, że faktury będą wystawiane w terminie do 10 każdego miesiąca i będą obejmowały wynagrodzenie za dzierżawę łącza za miesiąc poprzedni. Zatem oba stwierdzenia wykluczają się. Wykonawca zwraca się do Zamawiającego z pytaniem czy Zamawiający dopuszcza, by płatności abonamentowe były jednak 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 Zamawiającego

Zamawiający, na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy, dokonuje zmiany treści projektu umowy, stanowiącego załącznik nr 7 do SIWZ, poprzez nadanie ust. 3, w §3 następującego brzmienia: „**Wynagrodzenie, o którym mowa w ust. 1 należne Wykonawcy z tytułu realizacji niniejszej umowy płatne będzie w miesięcznych częściach z góry na podstawie faktury VAT każdorazowo wystawianej przez Wykonawcę za dany okres rozliczeniowy. Faktury będą wystawiane w terminie do 10 każdego miesiąca i będą obejmowały wynagrodzenie za dzierżawę łącza za dany miesiąc**”.

Pytanie 7.

Zamawiający w § 3 ust. 9 wzoru umowy określił termin płatności na 30 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 Zamawiającego

Zamawiający, na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy, dokonuje zmiany treści projektu umowy, stanowiącego załącznik nr 7 do SIWZ, poprzez nadanie ust. 9, w §3 następującego brzmienia: „**Wynagrodzenie wynikające z umowy będzie zrealizowane przelewem bankowym na rachunek Wykonawcy wskazany na fakturze VAT, w ciągu 30 dni od daty wystawienia przez Wykonawcę prawidłowej faktury VAT. Faktury będą doręczane przez Wykonawcę do siedziby Biura Łączności I Informatyki KGP, ul. Wiśniowa 58, 02-520 Warszawa. Jeśli Wykonawca nie doręczy Zamawiającemu faktury w terminie 7 dni od dnia jej wystawienia, termin płatności faktury ulega odpowiedniemu wydłużeniu.**”

Pytanie 8.

Zgodnie z § 3 ust. 10 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 Zamawiającego

Zamawiający, na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy, dokonuje zmiany treści projektu umowy, stanowiącego załącznik nr 7 do SIWZ, poprzez nadanie ust. 10, w §3 następującego brzmienia: „**Za termin zapłaty przyjmuje się datę uznania rachunku bankowego Wykonawcy**”.

Pytanie 9.

Zamawiający w par. 3 ust. 15 wzoru umowy wymaga oświadczenia Wykonawcy, że ewentualne zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia i zmiany zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu wprowadzone w okresie obowiązywania umowy nie będą miały wpływu na koszty wykonania przedmiotu umowy przez Wykonawcę. Wykonawca zwraca uwagę, że zgodnie z art. 142 ust. 5 ustawy PZP, ustawodawca nakłada na Zamawiającego obowiązek umieszczenia we wzorze umowy trwającej dłużej niż 12 miesięcy powyższych klauzul. Zatem prosimy o zmianę zapisów par. 3 ust. 15 w taki sposób, aby zgodnie z ustawą dopuścić zmiany wysokości wynagrodzenia z tytułu wystąpienia powyższych zmian.

Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiający, na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy, dokonuje zmiany treści projektu umowy, stanowiącego załącznik nr 7 do SIWZ, w niżej określonym zakresie:

1. w §3 wykreśla się ust. 15,
2. w §11 w ust. 1, pkt 12 otrzymuje następujące brzmienie:
 - 12) **dopuszczalna jest zmiana wynagrodzenia należnego Wykonawcy naliczanego dla łączy, które dzierżawione są przez Zamawiającego w okresie dłuższym niż 12 miesięcy, w przypadku zmiany:**
 - a) **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,**
 - b) **zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne**

- jeżeli zmiany te mają wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę;

- c) **jeśli zmiany, o których mowa w lit. a lub b powodują zwiększenie kosztów realizacji umowy po stronie Wykonawcy w zakresie łączy, których dzierżawa trwa ponad 12 miesięcy, Zamawiający dopuszcza możliwość zwiększenia wynagrodzenia Wykonawcy o kwotę, która wynika bezpośrednio z okoliczności będących następstwem tych zmian. W przypadku zwiększenia wynagrodzenia, Wykonawca zobowiązany jest do przedstawienia dowodów, które w sposób jednoznaczny i wyczerpujący potwierdzą zasadność wprowadzenia zmiany wynagrodzenia. Jeśli zmiany będą powodować zmniejszenie kosztów wykonania umowy po stronie Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza również możliwość umniejszenia wynagrodzenia o różnicę, która nastąpiła w wyniku zmiany przepisów w zakresie określonym w lit. a lub b;**

Pytanie 10.

Zamawiający w par. 9 ust. 1 pkt. 4) 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 Zamawiającego

Termin „opóźnienie” w projekcie umowy dotyczy przekroczenia terminu rozpoczęcia świadczenia usług przez Wykonawcę. W przypadku wprowadzenia terminu „zwłoka” Wykonawca może z łatwością wykazać, że przekroczenie czasu usunięcia awarii powstało z przyczyn niezależnych od Wykonawcy, zwłaszcza w zakresie usług świadczonych z wykorzystaniem infrastruktury telekomunikacyjnej innego operatora. Zamawiający nie wyraża zgody na zastąpienie wyrażenia „opóźnienie” wyrażeniem „zwłoka”.

Pytanie 11.

Zamawiający w par. 9 ust. 1 pkt. 4) wzoru umowy przewidział obciążenie Wykonawcy karą za "opóźnienie" w usunięciu awarii. Wykonawca zwraca się z prośbą o zastąpienie wyrażenia „opóźnienie” wyrażeniem „zwłoka” podobnie jak w poprzednim pytaniu. Dodatkowo prosimy o wyłączenie odpowiedzialności z tytułu kar umownych w przypadkach wskazanych poniżej:

1. Z winy abonentów lub jego kontrahentów
2. Planowanej konserwacji sieci, prac planowych
3. Siły wyższej
4. Opóźnień w usunięciu awarii wynikłych z faktu, że Abonent nie udostępnił wykonawcy lub jego podwykonawcom pomieszczeń własnych lub należących do osób trzecich
5. Braku zasilania urzędzeń, za które winy nie ponosi Wykonawca
6. Przyczynami leżącymi po stronie sprzętu, okablowania lub sieci Abonenta, nie objętych usługą, a także warunkami środowiskowymi w siedzibie abonenta tj. zasilanie elektryczne, klimat lub właściwości budynków lub pomieszczeń
7. Innych opóźnień Abonenta
8. Czasu testów

Odpowiedź Zamawiającego

§ 9 ust. 1 pkt 4 projektu umowy (stanowiącego załącznik nr 7 do SIWZ) odnosi się do przekroczenia terminu rozpoczęcia świadczenia usług dla relacji, a nie do przekroczenia czasu usunięcia awarii.

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę zapisów.

Pytanie 12.

Czy Zamawiający dopuści, aby na każdą część została podpisana odrębna umowa?

Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiający zawrze odrębną umowę w każdej części postępowania zgodnie z projektem umowy stanowiący załącznik nr 7 do SIWZ.

Pytanie 13.

W odniesieniu do §3 ust. 3 projektu umowy (stanowiącego załącznik nr 7 do SIWZ), czy Zamawiający dopuszcza modyfikację tego postępowania w następujący sposób: Wynagrodzenie, o którym mowa w ust. 1 należne Wykonawcy z tytułu realizacji niniejszej umowy płatne będzie w miesięcznych częściach z góry na podstawie faktury VAT każdorazowo wystawianej przez Wykonawcę za dany okres rozliczeniowy. Faktury będą wystawiane w terminie do 10 każdego miesiąca i będą obejmowały wynagrodzenie za dzierżawę łączy za dany miesiąc.

Uzasadnienie: W powołanym postanowieniu w obecnym brzmieniu z jednej strony określone jest, że wynagrodzenie będzie płatne miesięcznie z góry, z drugiej natomiast wskazane jest, że faktury będą obejmowały wynagrodzenie za miesiąc poprzedni. W związku z powyższym wskazujemy na zasadność modyfikacji powołanego postanowienia poprzez nadanie mu brzmienia jak powyżej.

Odpowiedź Zamawiającego

Odpowiednie zapisy uwzględniono w odpowiedzi na pytanie 6.

Pytanie 14.

W odniesieniu do §3 ust. 9 projektu umowy (stanowiącego załącznik nr 7 do SIWZ), czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację tego postanowienia poprzez nadanie mu następującego brzmienia:

Wynagrodzenie wynikające z umowy będzie realizowane przelewem bankowym na rachunek Wykonawcy wskazany na fakturze VAT, w ciągu 30 dni od daty wystawienia przez Wykonawcę prawidłowej faktury VAT. Faktury będą doręczone przez Wykonawcę do siedziby Biura Łączności i Informatyki KGP, ul. Wiśniowa 58, 02-520 Warszawa. Jeśli Wykonawca nie doręczy Zamawiającemu faktury w terminie 7 dni od dnia jej wystawienia, termin płatności faktury ulega odpowiedniemu wydłużeniu.

Uzasadnienie: Zauważyć należy, iż z punktu widzenia Wykonawcy, jak i przepisów podatkowych, odniesienie terminu płatności faktury do dnia jej doręczenia Zamawiającemu może powodować istotne trudności w ustaleniu 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. Mając powyższe na uwadze proponujemy uzależnienie terminu płatności faktur od dnia ich wystawienia.

Odpowiedź Zamawiającego

Odpowiednie zapisy uwzględniono w odpowiedzi na pytanie 7.

Pytanie 15.

W odniesieniu do §9 ust. 1 pkt 4 i 5 projektu umowy (stanowiącego załącznik nr 7 do SIWZ), czy Zamawiający wyraża zgodę na zastąpienie pojęcia „opóźnienie” terminem „zwłoka”?

Uzasadnienie: Uzależnienie zapłaty kar umownych od zwłoki, a nie od opóźnienia w realizacji przedmiotu umowy odpowiada ogólnym zasadom odpowiedzialności cywilnoprawnej, która jest uzależniona od elementu winy. Trudno mówić o zasadności przypisania Wykonawcy odpowiedzialności za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy, na które nie miał wpływu i które było następstwem okoliczności, za które Wykonawca odpowiedzialności nie ponosi. Mając powyższe na uwadze w celu zachowania przejrzystości umowy i podkreślenia powyższej intencji posłużenie się w umie pojęciem zwłoki jest uzasadnione.

Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiający pozostawia przedmiotowe zapisy bez zmian.

Pytanie 16.

W odniesieniu do §9 ust. 1 pkt 3 projektu umowy (stanowiącego załącznik nr 7 do SIWZ), czy Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie tego postanowienia?

Uzasadnienie: Kara umowna jako instrument służący nałożeniu na Wykonawcę odpowiedzialności niezależnie od wysokości poniesionej przez Zamawiającego szkody, powinna być odniesiona do konkretnego przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania umowy. Tylko bowiem wówczas można precyzyjnie określić, czy zaktualizowała się podstawa do naliczenia kary, a Wykonawca nie pozostaje w niepewności co do wysokości jego odpowiedzialności i konsekwencji nienależytego wykonania umowy. Zważyć przy tym należy, że niezależnie od wykreślenia powołanego postanowienia z umowy, Wykonawca i tak będzie ponosił odpowiedzialność za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy na zasadach ogólnych.

W przypadku pozostawienia tego postanowienia, czy Zamawiający mógłby potwierdzić, że kara umowna w nim określona nie będzie miała zastosowania w przypadku niedotrzymania gwarantowanego przez Wykonawcę czasu usunięcia awarii (za co kara umowna jest przewidziana w pkt 5)

Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie lub proponowaną zmianę zapisów w §9 ust. 1 pkt. 3 projektu umowy (stanowiącego załącznik nr 7 do SIWZ). Zakres obowiązków Wykonawcy został określony w projekcie umowy i SIWZ. Zgodnie z §9 ust. 1 pkt. 3 projektu umowy Zamawiający zastrzega sobie prawo do naliczania kar umownych z tytułu nienależytego wykonania umowy w sposób inny niż poprzez opóźnienie rozpoczęcia świadczenia usług oraz przerwy w świadczeniu usług, w wysokości 0,2% wartości brutto przedmiotu umowy określonej w §3 ust. 1.

Pytanie 17.

W odniesieniu do §9 ust. 1 pkt 5 projektu umowy (stanowiącego załącznik nr 7 do SIWZ), czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację tego postanowienia w następujący sposób:

5) czasu usunięcia awarii niż ... godziny (maksymalny czas to 24 godziny, inny czas określony zostanie w zależności od wartości zaoferowanej w ofercie) od momentu zgłoszenia telefonicznego do czasu usunięcia awarii w wysokości 25 zł brutto, za każdą rozpoczętą godzinę zwłoki.

Uzasadnienie: Postulowana zmiana o charakterze językowym w celu doprecyzowania postanowienia. Dodatkowo Wykonawca postuluje zmianę terminu „opóźnienie” na termin „zwłoka”.

Odpowiedź Zamawiającego

W przypadku wprowadzenia terminu „zwłoka” Wykonawca może z łatwością wykazać, że przekroczenie czasu usunięcia awarii powstało z przyczyn niezależnych od Wykonawcy, zwłaszcza w zakresie usług świadczonych z wykorzystaniem infrastruktury telekomunikacyjnej innego operatora.

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę zapisów w § 9 ust. 1 pkt 5 projektu umowy (stanowiącego załącznik nr 7 do SIWZ)

Pytanie 18.

W odniesieniu do §9 ust. 2 projektu umowy (stanowiącego załącznik nr 7 do SIWZ), czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację tego postanowienia w następujący sposób:

Całkowita suma kar umownych naliczonych na podstawie ust. 1 pkt 3 i 4 nie przekroczy 10% wartości łącznego wynagrodzenia brutto określonego w §3 ust. 1 umowy. Całkowita suma kar umownych naliczanych na podstawie ust. 1 pkt 1, 2 i 5 nie przekroczy 10% wartości łącznego wynagrodzenia brutto określonego w §3 ust. 1 umowy.

Uzasadnienie: W celu umożliwienia Wykonawcy odpowiedniego przygotowania oferty z uwzględnieniem ryzyka biznesowego związanego z realizacją kontraktu, wprowadzenie ograniczenia łącznej wysokości wszystkich kar umownych wydaje się celowe i uzasadnione. Kary umowne stanowią najistotniejsze ryzyko związane z realizacją kontraktu, są oderwane od wysokości i ewentualnej szkody po stronie Zamawiającego oraz często okazują się nadmiernie wygórowane w stosunku do naruszenia stanowiącego podstawę do ich naliczenia. Co więcej chcielibyśmy zwrócić uwagę, że Zamawiający zastrzegł możliwość dochodzenia odszkodowania uzupełniającego w przypadki, gdy poniesiona przez niego szkoda będzie wyższa niż wysokość kar umownych, stad też interes Zamawiającego jest zabezpieczony należycie.

Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę zapisów w § 9 ust. 2 projektu umowy

Pytanie 19.

W odniesieniu do §6 ust. 1 pkt 8) projektu umowy (stanowiącego załącznik nr 7 do SIWZ), czy Zamawiający mógłby potwierdzić, że niedostępność łączy w czasie prac planowanych nie będzie traktowana jako awaria, za którą Zamawiającemu przysługują kary umowne, o których mowa w §9 lub upusty, o których mowa §5.

Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiający potwierdza, że zgłoszona przez Wykonawcę niedostępność łączy w czasie prac planowych, nie będzie traktowana jako awaria

Pytanie 20.

§11 ust. 1 pkt. 1) IPU – Zamawiający dopuszcza zmianę umowy w zakresie obniżenia wynagrodzenia, wykonawca zwraca się o wyjaśnienie okoliczności w jakich umowa może w tym zakresie zostać zmieniona?

Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiający dopuszcza zmianę umowy w zakresie obniżenia wynagrodzenia na przykład na wniosek Wykonawcy.

Pytanie 21.

§11 ust. 1 pkt. 2) IPU – Zamawiający przewiduje możliwość rezygnacji z części łączy w przypadku uzyskania dostępu do sieci OST 112, wykonawca zwraca się o wyjaśnienie w jakim terminie planowane jest podłączenie do sieci OST 112.

Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiający, na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy, dokonuje zmiany treści projektu umowy, stanowiącego załącznik nr 7 do SIWZ, poprzez wykreślenie punktu 2 w ust. 1, w §11. W wyniku dokonanych zmian, przedmiotowy §11 projektu umowy, otrzymuje niżej określone brzmienie:

1. Strony przewidują możliwość dokonania zmian postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru Wykonawcy, w następujących przypadkach i na określonych warunkach:

- 1) **dopuszczalne jest obniżenie wynagrodzenia Wykonawcy przy zachowaniu zakresu jego świadczenia umownego;**
- 2) **dopuszczalne jest wydłużenie czasu obowiązywania umowy w sytuacji niewykorzystania przez Zamawiającego wartości umowy;**
- 3) **dopuszczalne są zmiany spowodowane siłą wyższą, w tym klęskami żywiołowymi oraz warunkami atmosferycznymi uniemożliwiającymi zrealizowanie usług w terminie;**
- 4) **dopuszczalne są zmiany będące następstwem okoliczności leżących wyłącznie po stronie Zamawiającego, w szczególności wstrzymanie usług;**
- 5) **w przypadku wystąpienia którejkolwiek z okoliczności wymienionych w ppkt 3 i 4 termin wykonania usługi może ulec odpowiedniemu przedłużeniu o czas niezbędny do należytego jej wykonania, nie dłużej jednak niż o okres trwania tych okoliczności;**
- 6) **dopuszczalna jest zmiana świadczenia Wykonawcy na świadczenie o lepszej jakości przy zachowaniu tożsamości przedmiotu umowy;**
- 7) **dopuszczalna jest zmiana sposobu dokonywania rozliczeń i płatności;**
- 8) **dopuszczalna jest zmiana umowy polegająca na zmianie danych Wykonawcy bez zmian samego Wykonawcy (np. zmiana siedziby, adresu, nazwy);**
- 9) **dopuszczalna jest zmiana nazwy, określenia, oznaczenia przedmiotu świadczenia Wykonawcy przy zachowaniu tożsamości świadczenia i jego jakości;**
- 10) **dopuszczalne są zmiany spowodowane wzrostem albo zmniejszeniem stawki VAT. Jeśli zmiana stawki VAT będzie powodować zwiększenie kosztów usługi po stronie Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza możliwość zwiększenia wynagrodzenia Wykonawcy o kwotę równą różnicy w kwocie podatku VAT zapłaconego przez Wykonawcę. Jeśli zmiana stawki VAT będzie powodować zmniejszenie kosztów towarów po stronie Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza możliwość zmniejszenia wynagrodzenia o kwotę stanowiącą różnicę kwoty podatku VAT zapłaconego przez Wykonawcę;**
- 11) **Zamawiający może żądać zmiany parametrów łącza(-y) w zakresie zmiany miejsca instalacji i sposobu doprowadzenia łącza. Za dokonanie takiej zmiany zostaną naliczone opłaty zgodnie z aktualnie obowiązującym cennikiem Wykonawcy, przy jednoczesnym zachowaniu ceny za dzierżawę łącza wynikającej z kalkulacji cenowej Wykonawcy stanowiącej załącznik nr 2 do SIWZ. W przypadku braku możliwości technicznych realizacji żądania Zamawiającego, Wykonawca w ciągu 7 dni od dnia otrzymania zamówienia, powiadomi pisemnie o tym fakcie Zamawiającego. Brak możliwości technicznych realizacji żądania Zamawiającego określonego w niniejszym punkcie nie może być podstawą do naliczenia kar umownych;**
- 12) **dopuszczalna jest zmiana wynagrodzenia należnego Wykonawcy naliczanego dla łączy, które dzierżawione są przez Zamawiającego w okresie dłuższym niż 12 miesięcy, w przypadku zmiany:**
 - a) **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,**
 - b) **zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne**

- jeżeli zmiany te mają wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę;

- c) **jeśli zmiany, o których mowa w lit. a lub b powodują zwiększenie kosztów realizacji umowy po stronie Wykonawcy w zakresie łączy, których dzierżawa trwa ponad 12 miesięcy, Zamawiający dopuszcza możliwość zwiększenia wynagrodzenia Wykonawcy o kwotę, która wynika bezpośrednio z okoliczności będących następstwem tych zmian. W przypadku zwiększenia wynagrodzenia, Wykonawca zobowiązany jest do przedstawienia dowodów, które w sposób jednoznaczny i wyczerpujący potwierdzą zasadność wprowadzenia zmiany wynagrodzenia. Jeśli zmiany będą powodować zmniejszenie kosztów wykonania**

umowy po stronie Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza również możliwość umniejszenia wynagrodzenia o różnicę, która nastąpiła w wyniku zmiany przepisów w zakresie określonym w lit. a lub b;

- 13) inne niekorzystne dla Zamawiającego zmiany umowy dopuszczalne są tylko, jeżeli z powodu nadzwyczajnej zmiany okoliczności realizacji przedmiotu umowy spełnienie świadczenia przez Wykonawcę groziłoby mu rażąco strata, czego nie przewidywał przy zawarciu umowy.
2. Zmiana postanowień zawartej umowy wymaga, pod rygorem nieważności, zachowania formy pisemnej. Zmiana umowy na wniosek Wykonawcy wymaga wykazania okoliczności uprawniających do dokonania tej zmiany.

Jednocześnie, na podstawie art. 12a ust. 3 ustawy, informuję, że Zamawiający w dniu 23.12.2014 r. przekazał do Urzędu Publikacji Unii Europejskiej zmianę treści Ogłoszenia o zamówieniu nr 2014/S 229-404562 z dnia 27.11.2014 r. Zakres zmiany dotyczy określenia warunków płatności. Pełna treść przekazanych informacji opublikowana jest na stronie internetowej Zamawiającego.

Wykonano w pojedynczym egzemplarzu.

Przesłano faksem lub e-mailem do Wykonawców oraz opublikowano na stronie internetowej Zamawiającego.