

Lublin, dnia 12.09.2018 r.

otrzymują
Uczestnicy postępowania
wg rozdzielnika

dotyczy: przetargu nieograniczonego „Świadczenie usług telekomunikacyjnych telefonii stacjonarnej na potrzeby KWP w Lublinie i jednostek jej podległych”, znak sprawy 62/18/18/SZP/U.

Informuję, że do Zamawiającego w w/w postępowaniu wpłynęły pytania. Zgodnie z art. 38 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2017 r. poz. 1579 z późniejszymi zmianami) Zamawiający przedstawia poniżej ich treść wraz z odpowiedziami:

Pytanie nr 1

W § 9 ust. 1 lit. b) i c) wzoru Umowy - Zamawiający zastrzega możliwość zmiany wynagrodzenia na skutek zmiany przepisów o ubezpieczeniach społecznych lub przepisów o minimalnym wynagrodzeniu, tylko w przypadku, gdy przekroczą 5% wynagrodzenia brutto. Wykonawca zwraca się o jego wykreślenie, jako niezgodnego z art. 142 ust. 5 Pzp, który takiego ograniczenia nie przewiduje.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację treści § 9 ust. 1 lit. b) i c) wzoru umowy.

Pytanie nr 2

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość modyfikacji komparycji projektu umowy, tak aby Wykonawca miał także możliwość wpisania pozostałych informacji określonych w art. 374 KSH?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że w przypadku zawierania umowy ze spółką akcyjną komparycja umowy będzie zawierać wszystkie dane określone w art. 374 KSH.

Pytanie nr 3

Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby jako wartość przedmiotu Umowy oznaczyć wyłącznie jako kwotę netto, a nie jak dotychczas brutto? Umowa zawierana jest na czas określony, w czasie którego możliwa/prawdopodobna jest zmiana stawki podatku VAT. Oznaczenie wynagrodzenia Wykonawcy jako kwotę netto pozwoliłoby na uniknięcie zawierania aneksu w przypadku zmiany stawki podatku VAT – w takim przypadku, Wykonawca doliczyłby do cen netto stawkę podatku VAT obowiązującą w dniu wystawienia faktury VAT.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że wartość umowy oznaczona będzie jako kwota brutto.

Pytanie nr 4

Czy Zamawiający wyjaśni jakie elementy powinna zawierać faktura VAT, aby została uznana za fakturę „prawidłowo” wystawioną?

Odpowiedź: Za fakturę prawidłowo wystawioną uznana będzie faktura, która będzie wystawiona zgodnie z obowiązującymi przepisami i nie będzie zawierała błędów.

Pytanie nr 5

Czy Zamawiający zgodzi się, aby ww. termin był liczony od dnia wystawienia przez Wykonawcę faktury VAT?- za ww. przemawia fakt, że data wystawienia jest datą pewną, na podstawie której, Strony właściwie określą termin płatności, obowiązki podatkowe.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe i podtrzymuje treść projektu umowy bez zmian.

Pytanie nr 6

Zgodnie z ugruntowanym orzecnictwem Sądu Najwyższego, m.in. wyrok Sądu Najwyższego z dnia 12.07.1996 r. (sygn. akt II CRN 79/96) „w rozliczeniach bezgotówkowych za chwilę otrzymania zapłaty przez wierzyciela uważać trzeba chwilę uznania jego rachunku bankowego”. W związku z powyższym, czy Zamawiający dokona modyfikacji postanowienia określonego w § 5 ust. 10 Umowy, w taki sposób, aby był zgodny z aktualnym orzecnictwem w tym zakresie, tj. aby za termin zapłaty przyjęty został dzień uznania na rachunku bankowym Wykonawcy, a nie dzień obciążenia rachunku w banku Zamawiającego?

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje treść projektu umowy bez zmian.

Pytanie nr 7

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację postanowienia określonego w § 6 ust. 2 lit. c projektu umowy poprzez zastąpienie „opóźnienia” „zwłoką”? Zwracamy uwagę, że opóźnienie obejmuje również zdarzenia, na które Wykonawca nie ma wpływu, a więc w takiej sytuacji kara umowna może zostać naliczona w przypadku zdarzeń, za które Wykonawca nie będzie ponosił winy.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację postanowienia określonego w § 6 ust. 2 lit. c projektu umowy.

Pytanie nr 8

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość modyfikacji § 6 Umowy poprzez dodanie ust. 7 o następującej treści: „naliczenie kar umownych zostanie poprzedzone przeprowadzeniem postępowania reklamacyjnego”?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację treści § 6 projektu umowy.

Pytanie nr 9

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość modyfikacji Umowy i ograniczenia odpowiedzialności Wykonawcy z tytułu zapłaty kar umownych do kwoty 20 % wynagrodzenia określonego w Umowie? Brak przedmiotowego ograniczenia może skutkować koniecznością zapłaty kar umownych przewyższających wysokość wynagrodzenia przysługującego Wykonawcy.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację treści projektu umowy w powyższym zakresie.

Pytanie nr 10

Czy Zamawiający potwierdzi, iż jest uprawniony do dochodzenia odszkodowania wyłącznie do wysokości poniesionej szkody, a z wyłączeniem utraconych korzyści?

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza powyższe.

Pytanie nr 11

Czy Zamawiający zgodzi się aby procedura reklamacyjna była zgodna z procesem wynikającym z Regulaminami świadczenia usług u Wykonawcy, który bezpośrednio koresponduje z Prawem telekomunikacyjnym oraz Rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji?

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza powyższe.

Pytanie nr 12

Zamawiający w § 8 ust. 3 projektu umowy przewidział dla siebie prawo do pomniejszenia wartości opłacanej faktury o kary umowne. W związku z powyższym zauważyć należy, iż działanie Zamawiającego oparte na ww. prawie doprowadzić może nie tylko do poważnych nieporozumień pomiędzy Stronami Umowy, a także może wywrzeć negatywny skutek na przebieg realizacji zamówienia. Niejednokrotnie bowiem zarówno sam fakt wystąpienia zdarzenia, skutkującego naliczeniem kar umownych, jak i ustalenie wysokości kary umownej, może być sporny. W takiej sytuacji niezbędne wydaje się podjęcie przez Strony Umowy działań zmierzających nie tylko, do ustalenia przesłanek skutkujących powstaniem roszczenia, ale także czynników wpływających na ich wysokość. Niczym nieograniczone jednostronne prawo do naliczenia kar umownych i pomniejszenia wartości opłaconej faktury, godzi nie tylko w interes Wykonawcy, ale także uniemożliwia mu podjęcie próby zbadania, czy potrącone kary umowne zostały naliczone prawidłowo i w odpowiedniej wysokości. Czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację przedmiotowego postanowienia, tak, aby możliwość potrącania kar umownych przez Zamawiającego, nie była jednostronną czynnością Zamawiającego, a wymagała zgody obu Stron, w tym Wykonawcy?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację treści projektu umowy w powyższym zakresie.

Pytanie nr 13

Czy Zamawiający potwierdzi, że podmiotem odpowiedzialnym za kontrolowanie, czy kwota wynagrodzenia, o której mowa w § 5 ust. 1 projektu umowy została wykorzystana jest Zamawiający, który powiadomi o tym fakcie Wykonawcę z odpowiednim wyprzedzeniem? Ponadto, czy w przypadku wyczerpania ww. kwoty Wykonawca ma zaprzestać świadczenia usług? Jeżeli odpowiedź na to pytanie jest odmowna, to za Zamawiający dokona zapłaty za usługi, które będą świadczone po wykorzystaniu kwoty wynagrodzenia?

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza, że podmiotem odpowiedzialnym za kontrolowanie, czy kwota wynagrodzenia, o której mowa w § 5 ust. 1 projektu umowy została wykorzystana jest Zamawiający. Zamawiający informuje, że w przypadku zbliżającego się wykorzystania wartości umowy poinformuje o tym fakcie Wykonawcę z odpowiednim wyprzedzeniem.

Pytanie nr 14

Czy Zamawiający potwierdzi, iż:

- 1) przed odstąpieniem od Umowy przeprowadzi procedurę wyjaśniającą, zgodnie z którą wezwie Wykonawcę do świadczenia zgodnego z przedmiotem umowy wskazując Wykonawcy uchybienia, których Wykonawca się dopuścił, wyznaczy Wykonawcy termin dodatkowy na usunięcie uchybień, a po bezskutecznym upływie ww. terminu dodatkowego Zamawiający od Umowy odstąpi?
- 2) Możliwość odstąpienia od Umowy dotyczy wyłącznie przypadków, gdy Wykonawca narusza postanowienia Umowy w sposób rażący/ istotny?

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza powyższe.

Pytanie nr 15

Zamawiający w § 5 ust. 8 wzoru umowy oraz cz. I pkt 12 SIWZ 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: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację treści wzoru umowy w powyższym zakresie.

Pytanie nr 16

Zgodnie z § 5 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: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację treści wzoru umowy w powyższym zakresie.

Pytanie nr 17

Zamawiający w par. 6 ust. 2 wzoru umowy nakłada na Wykonawcę szereg kar umownych. W naszej ocenie kary we wskazanych wysokościach są nadmiernie wygórowane. W skrajnym przypadku mogą doprowadzić do bezpodstawnego wzbogacenia się zamawiającego. Tak rażąco wygórowane kary można podważyć na drodze sądowej. Zgodnie bowiem 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”. Taka możliwość podważenia wysokości kary umownej nie tylko narazi strony umowy na koszty postępowania sądowego, ale wiąże się z niepewnością, co do praw i obowiązków stron. Wykonawca zwraca się zapytaniem, czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę wysokości kar umownych:

- par. 6 ust. 2 lit. b) – do wysokości 0,2% wartości przedmiotu umowy;
- par. 6 ust. 2 lit. c) – do wysokości zgodnej z Ustawą PT art. 105 ust.1 tj. do wysokości 1/15 średniej opłaty miesięcznej liczonej według rachunków z ostatnich trzech okresów rozliczeniowych;
- par. 6 ust. 2 lit. d) – do wysokości 0,1% wartości przedmiotu umowy;
- par. 6 ust. 2 lit. e) – do wysokości 50,00 zł za każdy stwierdzony przypadek;
- par. 6 ust. 2 lit. f) – do wysokości 20,00 zł za każdy stwierdzony przypadek?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację treści wzoru umowy w powyższym zakresie.

Pytanie nr 18

Zamawiający w par. 6 wzoru umowy nakłada na Wykonawcę szereg kar umownych. Wykonawca przystępując do realizacji zamówienia musi ponieść pewne koszty, a projekt powinien być także rentowny. Wykonawca chcąc zabezpieczyć swój zysk na realizacji projektu musi mieć możliwość ograniczenia kar umownych do pewnej wysokości. Czy w związku z powyższym Zamawiający dopuści, aby wysokość naliczonych kar umownych w trakcie realizacji zamówienia nie przekroczyła wysokości 30% całkowitej wartości zamówienia?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację treści wzoru umowy w powyższym zakresie.

Pytanie nr 19

Zamawiający w par. 6 ust. 5 oraz w par. 8 ust. 3 wzoru Umowy wymaga zgody na potrącanie kar umownych z należnego Wykonawcy wynagrodzenia. Wykonawca zwraca uwagę, iż kary umowne winny być dochodzone po uprzednio przeprowadzonym procesie reklamacyjnym. Natomiast nieprawidłowości dotyczące płatności zawsze są regulowane fakturami korygującymi lub też notami księgowymi po rozpatrzeniu złożonej reklamacji. Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę umowy poprzez dodanie zapisu o tym, że kary umowne będą naliczane po zakończeniu procedury reklamacyjnej, o której mowa w par. 8 wzoru umowy, poprzez wystawianie not księgowych lub faktur korygujących, przy czym postępowania reklamacyjne wynikłe w toku realizacji umowy będą prowadzone na zasadach i warunkach określonych w Rozporządzeniu Ministra Administracji i Cyfryzacji w sprawie reklamacji usług telekomunikacyjnych z dnia 24 lutego 2014r. (Dz. U. z 2014r. poz. 284)?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację treści wzoru umowy w powyższym zakresie.

Pytanie nr 20

Zamawiający w par. 6 ust. 6 wzoru umowy zastrzega sobie prawo dochodzenia odszkodowania przewyższającego wysokość zastrzeżonych kar umownych. Wykonawca zwraca uwagę, że jest w stanie ponieść koszty rzeczywistych strat jakie poniósł Zamawiający, czyli faktycznych wydatków poniesionych przez Zamawiającego, nie może natomiast ponosić odpowiedzialności za wszystkie korzyści jakie mógł utracić Zamawiający. Ponoszenie przez Wykonawcę takich kosztów może spowodować nierentowność projektu, a dla Wykonawcy może stać się bezpodstawnym wzbogaceniem. Czy wobec powyższego Zamawiający uzupełni zapis powyższego paragrafu poprzez dodanie zdania: "(...) do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody"?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację treści wzoru umowy w powyższym zakresie.

Pytanie nr 21

Zamawiający w par. 8 wzoru umowy wskazuje na proces zgłaszania reklamacji. Prosimy o dopisanie w par. 8 ustępu 6, który będzie bezpośrednio odnosił postępowanie reklamacyjne do obowiązującego Rozporządzenia. Prosimy o dodanie par 8 ust. 6 o treści: „W sprawach nieuregulowanych w umowie zastosowanie mają przepisy Rozporządzenia Ministra Administracji i Cyfryzacji w sprawie reklamacji usług telekomunikacyjnych z dnia 24 lutego 2014r. (Dz. U. z 2014r. poz. 284).”

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację treści wzoru umowy w powyższym zakresie.

Pytanie nr 22

Zamawiający w § 10 ust. 1 pkt 2) i 3) wzoru umowy zastrzega, że przysługuje mu prawo odstąpienia od umowy w określonych tam przypadkach. Wykonawca wnosi o dopuszczenie wprowadzenia w zapisach

umowy terminu, w jakim Wykonawca będzie mógł się ustosunkować do zarzutów i odpowiedzieć na nie dokonaniem niezbędnych czynności czy też potwierdzeniem niewłaściwego czy też nieterminowego ich wykonania. Prosimy o dopisanie zdania: "Odstąpienie od Umowy może nastąpić po bezskutecznym upływie dodatkowego terminu (nie krótszego niż 7 dni) wyznaczonego Wykonawcy przez Zamawiającego w pisemnym wezwaniu do wykonania lub należytego wykonania Umowy".

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację treści wzoru umowy w powyższym zakresie.

Pytanie nr 23

Zamawiający w § 10 ust. 1 pkt 2) wzoru umowy zastrzega możliwość odstąpienia od umowy w przypadku opóźnienia trwającego dłużej niż 3 dni. 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. Ponadto wynosimy o wydłużeniu czasu z 3 dni na 7 dni. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na proponowane zmiany?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację treści wzoru umowy w powyższym zakresie.

Pytanie nr 24

Zamawiający w par. 5 ust. 7 wzoru umowy wymaga dostarczenia FVT na adresy użytkowników końcowych tj. do jednostek Policji wskazanych w zał. 1 do umowy. Czy to oznacza, że Zamawiający wymaga oddzielnych FVT dla każdej z 37 jednostek policji? Czy też Zamawiający wymaga wystawienia 1 faktury zbiorczej ze specyfikacją usług?

Odpowiedź: Zamawiający wymaga wystawienia i dostarczenia faktur dla każdej jednostki oddzielnie. Zamawiający nie dopuszcza wystawienia 1 faktury zbiorczej ze specyfikacją usług.

Pytanie nr 25

Prosimy o wskazanie w jakiej technologii jest świadczona usługa wskazana w załączniku 1B poz. 13, tj. w lokalizacji ul. Księży Wrześniewskich 10, 21-010 Łęczna?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że obecnym operatorem usług telekomunikacyjnych telefonii stacjonarnej w w/w lokalizacji jest firma Globitel i Zamawiający nie ma wiedzy za pomocą czyich zasobów sieciowych w/w firma świadczy przedmiotowe usługi.

Biorąc pod uwagę powyższe na podstawie art. 38 ust. 4a pkt 1 oraz 12a ustawy Pzp, Zamawiający dokonuje zmiany treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia polegającej na przedłużeniu terminu:

- składania ofert na dzień **18.09.2018 r.**
- otwarcia ofert na dzień **18.09.2018 r.**
- wpłaty wadium na dzień **18.09.2018 r.**

Sporządzono w 1 egz.
Przesłano e-mailem
Opracowała A. Pik tel. 81-535-54-15

Zastępca
Komendanta Wojewódzkiego Policji w Lublinie

(in sp. Marcin Siegięda)

