

Łódź, dnia 30.10.2019 r.

FHZ.281.75.2019.X

Do Wszystkich Wykonawców

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia sektorowego o wartości szacunkowej poniżej kwoty 443 000 euro, na usługi telefonii komórkowej dla ZWiK Sp. z o.o.

1. Zamawiający działając na podstawie zapisów rozdziału VIII pkt 2 SIWZ, udziela następujących odpowiedzi na pytania Wykonawców:

Pytanie 1

Zgodnie z treścią SIWZ (Rozdział III) Wykonawca ma zagwarantować dostęp do sieci telefonii komórkowej na poziomie nie mniejszym niż 95 %. W celu stworzenia warunków dla rzeczywistej realizacji powyższego wymogu, a także możliwości dokonania autoweryfikacji zdolności wykonawców do prawidłowej realizacji przedmiotu zamówienia, Wykonawca wnosi o doprecyzowanie SIWZ poprzez przyjęcie, że dostępność sieci i usług dla użytkowników będzie zgodna z mapami zasięgu dostępnymi na stronach WWW Wykonawcy?

Odp. na pytanie 1

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę SIWZ i podtrzymuje dotychczasowy zapis.

Pytanie 2

Wykonawca wnosi o potwierdzenie przez Zamawiającego, że z Wykonawcą wyłonionym w ramach niniejszego postępowania zostanie zawarta jedna umowa wiodąca o udzielenie zamówienia na wzorze stanowiącym Załącznik nr 4 do SIWZ (dalej „wzór Umowy”), a dla poszczególnych kart SIM zostaną zawarte umowy o świadczenie usług telekomunikacyjnych, które będą zawierać co najmniej dane wymienione w art. 56 ust. 3 ustawy z dnia 16 lipca 2004 r. Prawo telekomunikacyjne (Dz. U. z 2018 r. poz. 1954, z późn. zm.), z zastrzeżeniem że podstawowe warunki tych umów będzie określać umowa główna w sprawie udzielenia zamówienia?

Odp. na pytanie 2

Zamawiający potwierdza, że z Wykonawcą wyłonionym w ramach niniejszego postępowania zostanie zawarta jedna umowa wiodąca o udzielenie zamówienia na wzorze stanowiącym załącznik nr 4 do SIWZ (umowa główna), a dla poszczególnych kart SIM zostaną zawarte umowy o świadczenie usług telekomunikacyjnych, które będą zawierać co najmniej dane wymienione w art. 56 ust. 3 ustawy z dnia 16 lipca 2004 r. Prawo telekomunikacyjne (Dz. U. z 2018 r. poz. 1954, z późn. zm.), z zastrzeżeniem że podstawowe warunki tych umów będzie określać umowa główna w sprawie udzielenia zamówienia.

Pytanie 3

Stosownie do treści art. 59 ust. 1 ustawy z dnia 16 lipca 2004 r. – Prawo telekomunikacyjne, dostawca publicznie dostępnych usług telekomunikacyjnych zobowiązany jest doręczyć Abonentowi regulamin świadczenia usług. W związku z powyższym Wykonawca wnosi o wprowadzenie do wzoru Umowy regulacji stanowiącej, iż regulamin świadczenia usług telekomunikacyjnych Wykonawcy, stanowiący załącznik nr 3 do niniejszej umowy, będzie miał on zastosowanie w zakresie nieuregulowanym Umową.

Odp. na pytanie 3

Zamawiający wyjaśnia, że „Regulamin świadczenia usług telekomunikacyjnych przez Wykonawcę” został wymieniony we wzorze umowy jako Załącznik nr 3, a w §16 ust. 5 wzoru umowy zamieszczony został zapis że „Wszystkie załączniki do umowy stanowią jej integralną część”, Tym niemniej Zamawiający wyraża zgodę na postulat Wykonawcy i działając na podstawie zapisów rozdziału VIII pkt 4 SIWZ modyfikuje treść §16 ust. 5 wzoru umowy (zał. 4 do SIWZ) na następującą:

„Wszystkie załączniki do umowy stanowią jej integralną część. Regulamin świadczenia usług telekomunikacyjnych Wykonawcy, stanowiący załącznik nr 3 do niniejszej umowy, będzie miał zastosowanie w zakresie nieuregulowanym Umową. W przypadku rozbieżności pomiędzy postanowieniami niniejszej Umowy a postanowieniami załączników do Umowy lub umowami o świadczenie usług telekomunikacyjnych rozstrzygające są postanowienia Umowy”.

Pytanie 4

W § 2 ust. 1 wzoru Umowy Zamawiający wskazał ilości maksymalne umów o świadczenie usług telekomunikacyjnych zawartych w okresie obowiązywania Umowy, a w § 2 ust. 2 zobowiązał się do utrzymania przez okres 24 miesięcy umów o świadczenie usług telekomunikacyjnych w ilościach minimalnych tam określonych. Jednocześnie w § 1 ust. 7 wzoru Umowy Zamawiający zapewnił sobie prawo do aktywacji/dezaktywacji usług w dowolnym momencie bez ponoszenia opłat za okres, kiedy usługi nie są świadczone. W związku z tym Wykonawca wnosi o wskazanie przez Zamawiającego, czy dla umów o świadczenie usług telekomunikacyjnych, których gwarantowana ilość została wskazana w § 2 ust. 2 wzoru Umowy, usługi mogą być w okresie biegu 24 miesięcy od zawarcia umowy dezaktywowane bez obowiązku ponoszenia za nie opłat? Ewentualnie, czy postanowienie § 1 ust. 7 wzoru Umowy dotyczy jedynie tych umów o świadczenie usług telekomunikacyjnych i usług świadczonych na ich podstawie, które są zawarte ponad ilość umów określoną w § 2 ust. 2 wzoru Umowy?

Odp. na pytanie 4

Umowa główna obowiązywać będzie przez okres 24 miesięcy od dnia rozpoczęcia świadczenia usług przez Wykonawcę, w tym okresie Zamawiający zachowa minimalne ilości umów o świadczenie usług telekomunikacyjnych określone w § 2 ust.2 wzoru umowy (zał. 4 do SIWZ).

Pytanie 5

Wykonawca wnosi o sprecyzowanie, czy zmiana o +/- 5 % ilości aktywnych kart SIM (§ 1 ust 2 wzoru Umowy) może nastąpić w ramach ilości umów o świadczenie usług telekomunikacyjnych wskazanych w § 2 ust. 2 wzoru Umowy?

Odp. na pytanie 5

Podana wartość dotyczy liczby numerów usług głosowych, które będą podlegały przeniesieniu od obecnego operatora.

Pytanie 6

W § 3 ust. 1 wzoru Umowy Zamawiający wskazał, że okres obowiązywania niniejszej umowy wynosi 24 miesiące od dnia rozpoczęcia świadczenia usług przez Wykonawcę. Mając to na względzie, Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że od dnia zawarcia niniejszej umowy Zamawiający zamierza zawrzeć umowy o świadczenie usług telekomunikacyjnych w ilości co najmniej 225 (tj. ilości określonej w § 2 ust. 2 wzoru Umowy) i zobowiązuje się utrzymać tą ilość umów o świadczenie usług telekomunikacyjnych przez cały okres trwania umowy tj. 24 miesiące?

Odp. na pytanie 6

Umowa główna obowiązywać będzie przez okres 24 miesiący od dnia rozpoczęcia świadczenia usług przez Wykonawcę, w tym okresie Zamawiający zachowa minimalne ilości umów o świadczenie usług telekomunikacyjnych określone w § 2 ust.2 wzoru umowy (zał. 4 do SIWZ).

Zamawiający działając na podstawie zapisów rozdziału VIII pkt 4 SIWZ modyfikuje treść § 2 ust. 2 wzoru umowy (zał. 4 do SIWZ) na następującą:

„Zamawiający zobowiązuje się, względem Wykonawcy, iż w okresie od dnia rozpoczęcia świadczenia usług przez Wykonawcę przez okres 24 miesiący, będzie posiadał łącznie zawartych co najmniej 225 (dwieście dwadzieścia pięć) umów o świadczenie usług telekomunikacyjnych w tym:

- min. 160 umów usług głosowych z dostępem do internetu LTE z pakietem danych co najmniej 10 GB;
- min. 50 umów usług mobilnego dostępu do internetu LTE z pakietem danych co najmniej 30 GB;
- min. 5 umów usług mobilnego dostępu do internetu LTE z pakietem danych co najmniej 100 GB;
- min. 10 umów usług transmisji danych M2M (dane telemetryczne)”.

Pytanie 7

Wykonawca wnosi o wskazanie, czy sprzęt w ilości określonej w pkt 1 Formularza Ofertowego (Załącznik nr 1 do SIWZ) Zamawiający zamierza nabyć bez obowiązku zawierania umów o świadczenie usług telekomunikacyjnych?

Odp. na pytanie 7

Zamawiający w pierwszej transzy zakupi sprzęt (aparaty telefoniczne) w ilościach zgodnych z liczbą przenoszonych numerów, pozostałe aparaty i urządzenie w zależności od potrzeb, zgodnie z zapisem zawartym w formularzu ofertowym (zał. 1 do SIWZ) pod tabelą – „Wskazane powyżej ilości usług i sprzętów są orientacyjne i służą jedynie zapewnieniu porównywalności złożonych ofert. Wykonawca otrzyma wynagrodzenie za faktycznie wykonaną ilość usług i za faktycznie sprzedaną liczbę aparatów i modemów.”

Zgodnie z zapisami §1 ust. 7 i 8 wzoru umowy (zał. 4 do SIWZ) Zamawiający ma prawo aktywacji usług (z dostawą kart SIM) bez obowiązku zakupu urządzeń niezbędnych do ich świadczenia lub zakupu urządzeń bez obowiązku aktywacji usług (z dostawą karty SIM).

Pytanie 8

Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że Zamawiający wyraża zgodę, aby pakiety danych, o których mowa w § 4 ust. 1 lit. d, ust. 2-3 i ust. 5 wzoru Umowy mogły być wykorzystane w okresie rozliczeniowym, w którym zostają przydzielone, co oznacza, że niewykorzystane dane z pakietów w danym okresie rozliczeniowym nie przechodzą na następny okres rozliczeniowy i nie są zwracane Zamawiającemu w jakiegokolwiek formie.

Odp. na pytanie 8

Zamawiający wyraża zgodę na postulat Wykonawcy.

Pytanie 9

Wykonawca wnosi o modyfikację § 8 ust. 3 wzoru Umowy tak aby regulowanie należności następowało na konto bankowe Wykonawcy w terminie 30 dni od daty wystawienia przez Wykonawcę faktury VAT, przy czym Wykonawca zobowiązuje się do dostarczenia faktury w ciągu 7 dni od daty jej wystawienia.

Odp. na pytanie 9

Zamawiający działając na podstawie zapisów rozdziału VIII pkt 4 SIWZ modyfikuje treść § 8 ust. 3 wzoru umowy (zał. 4 do SIWZ) na następującą:

„Płatności z tytułu wykonania niniejszej umowy dokonywane będą przez Zamawiającego w terminie 30 dni (trzydziestu dni) od daty doręczenia prawidłowo wystawionej faktury VAT przez Wykonawcę, przelewem na rachunek bankowy wskazany w tym dokumencie, zgodnym z rachunkiem wskazanym w § 8 ust. 15 niniejszej umowy. Wykonawca przyjmuje jeden okres rozliczeniowy dla wszystkich świadczonych usług”.

Pytanie 10

W § 8 ust. 7 wzoru Umowy Zamawiający wskazał, że za datę zapłaty będzie uznawana data obciążenia przez bank rachunku Zamawiającego. Wykonawca, mając na uwadze wyrok Sądu Najwyższego z 12 lipca 1996 r. (sygn. akt II CRN 79/96), zgodnie z którym: "(..) w rozliczeniach bezgotówkowych za chwilę otrzymania zapłaty przez wierzyciela uważać trzeba chwilę uznania jego rachunku bankowego", wnosi o przyjęcie, że dniem zapłaty będzie dzień wpływu należności na konto Wykonawcy. Jak potwierdza bowiem powyższe orzeczenie Sądu Najwyższego, za spełnienie świadczenia pieniężnego uważa się postawienie środków pieniężnych do dyspozycji wierzyciela, co w przypadku płatności bezgotówkowej oznacza, że datą spełnienia świadczenia jest dzień, w którym świadczenie zasililo jego rachunek bankowy.

Odp. na pytanie 10

Zamawiający wyraża zgodę na postulat Wykonawcy i działając na podstawie zapisów rozdziału VIII pkt 4 SIWZ modyfikuje treść § 8 ust. 7 wzoru umowy (zał. 4 do SIWZ) na następującą:

„Za dzień zapłaty uważa się dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy”.

Pytanie 11

Wykonawca wnosi o uzależnienie poszczególnych przypadków odpowiedzialności Wykonawcy za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy od wystąpienia „zwłoki” po jego stronie. Tym samym, ilekroć we wzorze Umowy (§ 10 ust. 2) Zamawiający posługuje się terminem „opóźnienie”, Wykonawca wnosi o wprowadzenie terminu „zwłoka”. Opóźnienia są bowiem następstwem także takich okoliczności, na które wykonawca nie ma wpływu (np. zależnych wyłącznie od Zamawiającego lub podmiotu trzeciego), w konsekwencji czego nie powinny one stanowić podstawy odpowiedzialności Wykonawcy. W przypadku podtrzymania obecnego rozwiązania przez Zamawiającego konieczne będzie uwzględnienie powyższego ryzyka w ofercie cenowej przez wykonawców ubiegających się o zamówienie, co prowadzić będzie do zwiększenia ceny ofertowej.

Odp. na pytanie 11

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację SIWZ i podtrzymuje dotychczasowe zapisy.

Pytanie 12

Wykonawca wnosi o doprecyzowanie postanowienia § 10 ust. 7 wzoru Umowy w taki sposób, aby prawo dochodzenia odszkodowania uzupełniającego, przekraczającego wysokość kar umownych odnosiło się do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody z wyłączeniem utraconych korzyści. Tym samym Wykonawca zwraca się o uwzględnienie zmiany w analizowanym postanowieniu poprzez dopisanie zwrotu "jedynie w granicach rzeczywiście poniesionej szkody".

Odp. na pytanie 12

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację SIWZ i podtrzymuje dotychczasowe zapisy.

Pytanie 13

Mając na uwadze treść postanowień § 10 ust. 8 wzory Umowy, Wykonawca wnosi o wprowadzenie do postanowień wzoru Umowy postanowienia, zgodnie z którym wszelka odpowiedzialność Wykonawcy, w tym możliwość naliczenia kar umownych i innych należności przez Zamawiającego, była realizowana po przeprowadzeniu postępowania reklamacyjnego potwierdzającego, że nieprawidłowe wykonanie umowy wynika z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, a nie z przyczyn leżących po stronie innych podmiotów, w tym Zamawiającego. Wykonawca wnosi zatem o sprecyzowanie wyżej wskazanych postanowień wzoru Umowy, poprzez określenie terminu 14 dni na rozpatrzenie przez Wykonawcę reklamacji, po upływie którego Zamawiający będzie uprawniony do naliczenia należności lub kar umownych i wystawienia noty księgowej z terminem płatności 30 dni od dnia jej wystawienia.

Odp. na pytanie 13

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację SIWZ i podtrzymuje dotychczasowe zapisy.

Pytanie 14

Mając na względzie postanowienia § 11 wzoru Umowy, Wykonawca wnosi o wskazanie, czy Zamawiający wyraża zgodę, aby Wykonawca zapewnił gwarancję producenta na dostarczone w ramach umowy sprzęt?

Odp. na pytanie 14

Zamawiający wyraża zgodę na propozycję Wykonawcy, przy zachowaniu 24 miesięcznego okresu gwarancji producenta.

Pytanie 15

Czy Zamawiający wyraża zgodę, aby warunki gwarancji były określone w dostarczonej przez producenta karcie gwarancyjnej i ewentualnie uzupełnione odpowiednimi postanowieniami umowy w zakresie nieuregulowanych w karcie gwarancyjnej.

Odp. na pytanie 15

Zamawiający wyraża zgodę aby warunki gwarancji były określone w dostarczonej przez producenta karcie gwarancyjnej. Karta gwarancyjna będzie miała zastosowanie w zakresie nieuregulowanym Umową (zał. 4 do SIWZ). W przypadku rozbieżności pomiędzy postanowieniami Umowy (zał. 4 do SIWZ) a postanowieniami karty gwarancyjnej rozstrzygające są postanowienia Umowy (zał. 4 do SIWZ).

Pytanie 16

W związku z postanowieniem § 11 ust. 6 wzoru Umowy, Wykonawca wnosi o wyłączenie odpowiedzialności Wykonawcy z tytułu rękojmi. Wykonawca zapewnia bowiem w szerokim zakresie gwarancję producenta, a pozostawienia odpowiedzialności Wykonawcy z tytułu rękojmi za wady fizyczne rzeczy sprzedanej powiązane będzie z koniecznością uwzględnienia tego ryzyka w cenie ofertowej.

Odp. na pytanie 16

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację SIWZ i podtrzymuje dotychczasowe zapisy.

Pytanie 17

Wykonawca mając na względzie treść § 15 ust. 2 wzoru Umowy, wnosi o sprecyzowanie przez Zamawiającego maksymalnego okresu, do upływu którego Zamawiający dopuszcza możliwość przedłużenia okresu obowiązywania niniejszej umowy.

Odp. na pytanie 17

Umowa może być przedłużona maksymalnie o 6 miesięcy.

Zamawiający działając na podstawie zapisów rozdziału VIII pkt 4 SIWZ modyfikuje treść § 15 ust. 2 wzoru umowy (zał. 4 do SIWZ) na następującą:

„W przypadku, gdy w okresie obowiązywania umowy nie zostanie wyczerpana kwota przewidywanego wynagrodzenia Wykonawcy, wyszczególniona w § 8 ust. 1 umowy, Zamawiający dopuszcza możliwość przedłużenia okresu obowiązywania niniejszej umowy, maksymalnie o 6 miesięcy, na warunkach w niej określonych bez zmiany wynagrodzenia Wykonawcy. Powyższe wymaga sporządzenia aneksu do niniejszej umowy podpisanego przez strony umowy. W przypadku niezawarcia aneksu przed upływem terminu obowiązywania umowy umowa ulega rozwiązaniu.

Pytanie 18

Wykonawca prosi o potwierdzenie przez Zamawiającego, że 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.

Odp. na pytanie 18

Zamawiający potwierdza że 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.

Pytanie 19

Zgodnie z treścią § 8 ust. 3 Umowy - Płatności z tytułu wykonania niniejszej umowy dokonywane będą przez Zamawiającego w terminie 30 dni (trzydziestu dni) od daty doręczenia prawidłowo wystawionej faktury VAT przez Wykonawcę, przelewem na rachunek bankowy wskazany w tym dokumencie, z zastrzeżeniem, że Wykonawca zobowiązany będzie do doręczania faktury na co najmniej 23 dni przed tak określonym terminem płatności, a w razie niezachowania tego terminu, termin płatności wskazany w fakturze VAT zostanie automatycznie przedłużony o czas opóźnienia. Wykonawca przyjmuje jeden okres rozliczeniowy dla wszystkich świadczonych usług.

Zdaniem Wykonawcy, zasadnym jest zastąpienie wyrazu „doręczenia” wyrazem „wystawienia”, gdyż sformułowanie „doręczenia” wskazano omyłkowo, albowiem Zamawiający wskazał, na dodatkowe warunki tj. konieczność doręczenia faktury na co najmniej 23 dni przed tak określonym terminem płatności, czyli terminem liczonym od daty wystawienia faktury.

Czy w związku z powyższym Zamawiający potwierdza możliwość modyfikacji treści zapisu w ww. sposób?

Odp. na pytanie 19

Patrz odpowiedź na pytanie 9.

Pytanie 20

Zgodnie z § 10 ust. 7 umowy Zamawiający wskazał - W przypadku gdy kara umowna nie pokrywa poniesionej szkody, Zamawiającemu przysługuje prawo dochodzenia odszkodowania uzupełniającego na zasadach ogólnych.

Czy Zamawiający wyraża zgodę na uzupełnienie ww. regulacji poprzez wskazanie, że łączna wysokość odszkodowania wraz z naliczonymi karami nie przekroczy całkowitej wartości umowy. Wykonawca zwraca uwagę, że wskazanie maksymalnej wysokości odszkodowania umożliwi Wykonawcy oszacowanie ryzyka kontraktowego związanego z realizacją umowy.

Odp. na pytanie 20

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację SIWZ i podtrzymuje dotychczasowe zapisy.

Pytanie 21

W związku z treścią § 10 ust. 8 umowy – Zamawiającemu przysługuje prawo potrącenia wymagalnych należności z tytułu kar umownych z wystawionych przez Wykonawcę faktur. Podstawą potrącenia będzie nota obciążeniowa wystawiona przez Zamawiającego.

Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że ewentualne potrącenie kar umownych poprzedzone zostanie postępowaniem, które potwierdzi odpowiedzialność Wykonawcy. Wykonawca wskazuje, że utrzymanie postanowień umownych umożliwiających potrącenie kar z wynagrodzenia Wykonawcy nie daje możliwości weryfikacji zasadności i poprawności naliczenia tych kar. Naliczenie i potrącenie kar umownych przewidzianych w umowie powinno być poprzedzone przeprowadzeniem stosownego postępowania mającego na celu ustalenie istnienia przesłanek naliczenia kar umownych. W związku z powyższym, Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że nałożenie kar umownych i potrącenie będzie poprzedzone stosownym postępowaniem ?

Odp. na pytanie 21

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację SIWZ i podtrzymuje dotychczasowe zapisy.

Pytanie 22

§ 4 WARUNKI REALIZACJI UMOWY Pkt 1.b

Wnosimy o dopisanie, że sms i mmsy wysyłane na numery stacjonarne nie są dostępne w ramach abonamentu, tylko są dodatkowo płatne zgodnie z cennikiem usług, nie są wliczone w pakiet.

Odp. na pytanie 22

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację SIWZ.

Pytanie 23

§ 8 WYNAGRODZENIE WARUNKI PŁATNOŚCI Pkt 7

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?

Odp. na pytanie 23

Patrz odpowiedź na pytanie 10.

2. Powyższe odpowiedzi na pytania i zmiany SIWZ są wiążące dla wszystkich Wykonawców, od dnia ich zamieszczenia na stronie internetowej Zamawiającego tj. od dnia³⁰10.2019 r.

Zatwierdził,

Wiceprezes Zarządu

Marcin Szałagacki

Sprawę prowadzi:
Michał Duraj
tel.: 42 677-81-22

Administratorem danych osobowych jest Zakład Wodociągów i Kanalizacji sp. z o.o.
Więcej informacji o przetwarzaniu danych osobowych na stronie: <http://bip.zwik.lodz.pl/artykuly/168/rodo-w-zwik-sp-z-o-o>