

DO WSZYSTKICH WYKONAWCÓW

Znak: NZZ/UTI/2/2018

Dotyczy: udzielenia zamówienia publicznego na „Świadczenie usług telekomunikacyjnych tj. usług głosowych oraz szerokopasmowego dostępu do Internetu przy pomocy sieci publicznej dla potrzeb Wojewódzkiego Ośrodka Ruchu Drogowego w Katowicach oraz Oddziałów Terenowych”

W dniu 29 stycznia 2018 r. wpłynęły pytania do SIWZ, na które Zamawiający udziela następujących odpowiedzi:

1. Czy w razie wyboru oferty Wykonawcy prowadzącego działalność gospodarczą w formie spółki akcyjnej, część komparacyjna Umowy będzie obejmować wszelkie dane wymagane przez art. 374 § 1 ksh (a zatem także informacje o wysokości kapitału zakładowego i kapitału wpłaconego)?

Tak, w razie wyboru oferty Wykonawcy prowadzącego działalność gospodarczą w formie spółki akcyjnej, komparycja Umowy będzie obejmować wszelkie dane wymagane przez art. 374 § 1 ksh.

2. Czy Zamawiający zgodzi się na rozbudowanie zapisu postanowienia §3 lit b, że: Zamawiający zobowiązuje się do postępowania z powierzonych mu urządzeń i wyposażenia, będących własnością Wykonawcy, zgodnie z umową i należyłą starannością, w tym przechowywania go w warunkach wymaganych przez producenta sprzętu oraz zobowiązuje się zapewnić jego obsługę zgodnie z instrukcjami obsługi? A po wygaśnięciu umowy, że ma obowiązek zwrotu sprzętu Zamawiającemu?

Wykonawca może zawrzeć te wymagania w „Regulaminie świadczenia usług”.

3. W treści §5 ust. 8 Umowy Zamawiający przewidział dla siebie prawo potrącenia kar umownych lub odszkodowań z należnego Wykonawcy wynagrodzenia (faktury). W związku z powyższym zauważyć należy, iż działanie Zamawiającego oparte na w/w prawie doprowadzić może nie tylko do poważnych nieporozumień pomiędzy stronami umowy, a także może wyrzucić negatywny skutek na przebieg realizacji zamówienia. Niejednokrotnie bowiem zarówno sam fakt wystąpienia zdarzenia skutkującego powstaniem roszczenia o naliczenie kar umownych, jak i ustalenie wysokości tych kar może być sporne. W takiej sytuacji niezbędne wydaje się podjęcie przez Strony umowy działań zmierzających nie tylko, do ustalenia przesłanek skutkujących naliczeniem kar umownych, ale także czynników wpływających na ich wysokość. Nadto, stwarzając możliwość pozbawienia Wykonawcy efektywnego wynagrodzenia za spełnione świadczenie bez żadnej kontroli czy to Wykonawcy czy sądu, może ono być uznane za nadużycie prawa skutkujące nieważnością tegoż postanowienia na podstawie art. 58 § 2 k. c. w zw. z art. Niczym nieograniczone jednostronne prawo naliczenia kar umownych i potrącenia ich przez Zamawiającego z należnego Wykonawcy wynagrodzenia godzi nie tylko w interes Wykonawcy ale także uniemożliwia mu

podjęcie próby zbadania, czy naliczona kara umowna potrącona została naliczona prawidłowo i w odpowiedniej wysokości. 139 ust. 1 p. z. p.

W związku z powyższym, z uwagi na nierówne ukształtowanie praw stron umowy, prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmodyfikowania zapisów wzoru umowy poprzez dodanie w jej treści zapisu o konieczności uzgodnienia między stronami umowy potrącenia kar umownych z należnego Wykonawcy wynagrodzenia (faktury)?

Zamawiający nie dopuszcza możliwości zmodyfikowania zapisów wzoru umowy poprzez dodanie w jej treści zapisu o konieczności uzgodnienia między stronami umowy potrącenia kar umownych z należnego Wykonawcy wynagrodzenia.

4. Wykonawca zwraca się do Zamawiającego o doprecyzowanie w §6 Umowy, iż ewentualne naliczanie kar umownych może nastąpić po zakończeniu procedury reklamacyjnej, a postępowania reklamacyjne wynikłe w toku realizacji umowy będą prowadzone na zasadach i warunkach określonych w Rozporządzeniu Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 24 lutego 2014 r. w sprawie reklamacji usług telekomunikacyjnych (Dz. U. poz. 284).

Zamawiający zgadza się na modyfikację Umowy i uwzględnienie, iż ewentualne naliczanie kar umownych może nastąpić po zakończeniu procedury reklamacyjnej, a postępowania reklamacyjne wynikłe w toku realizacji umowy będą prowadzone na zasadach i warunkach określonych w Rozporządzeniu Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 24 lutego 2014 r. w sprawie reklamacji usług telekomunikacyjnych (Dz. U. poz. 284).

5. Wnosimy o potwierdzenie w §7 Umowy, że stosowanie przewidzianych przez Zamawiającego sankcji w postaci kar umownych nie dotyczy sytuacji, w których ewentualne niedotrzymanie terminów lub kryteriów świadczenia usług wynika z okoliczności niezawinionych przez Wykonawcę (jak przykładowo: siła wyższa, przypadek, czy bezprawne działania osób trzecich). Pytanie to ma w swojej podstawie ugruntowaną linię orzecniczą Sądu Najwyższego, w szczególności wyrażoną w wyroku SN z dnia 20 marca 1968 r. (sygn. akt II CR 419/67) zgodnie z którym, jeżeli niewykonanie lub nienależyte wykonanie danego zobowiązania jest następstwem okoliczności, za które strona zobowiązana nie podnosi odpowiedzialności (art. 471 k. c.), kary umownej nie nalicza się.

Zamawiający potwierdza, iż stosowanie przewidzianych przez Zamawiającego sankcji w postaci kar umownych nie dotyczy sytuacji, w których ewentualne niedotrzymanie terminów lub kryteriów świadczenia usług wynika z okoliczności niezawinionych przez Wykonawcę.

6. Czy Zamawiający zgodzi się wprowadzić do §7 ust. 1 a i c zapis, zgodnie z którym maksymalna suma kary umownej za zwłokę w uruchomieniu usługi nie może przekroczyć wysokości 20% opłaty brutto należnej Wykonawcy za świadczenie usługi w okresie 1 roku?

Tak.

7. Czy zamawiający zgodzi się wykreślić z projektu umowy zapisy §8 ust. 1 lit. b, c? Proponowane zapisy, zwłaszcza lit. c są nieokreślone, co stwarza duże niebezpieczeństwo w kwestii ich interpretacji i przestrzegania. Ponadto wydaje się, że wystarczającą ochroną interesu Zamawiającego są już inne przewidziane w umowie

liczne sankcje za niewykonanie zobowiązania: jak kary umowne, możliwość dochodzenia odszkodowania uzupełniającego.

Zamawiający zgadza się wykreślić z projektu umowy §8 ust. 1 lit. C.

8. Czy Zamawiający zgodzi się na modyfikację §4 ust. 7 w taki sposób aby za dzień zapłaty Zamawiający uznał dzień zaksięgowania zapłaty na rachunku Wykonawcy (jest to zgodne z przepisami KC).

Tak.

9. Prosimy o podanie zakresów numeracji, które są przedmiotem postępowania?

Przedmiotem zamówienia są numery z zakresu strefy numeracyjnej z wyróżnikiem 32. Zgodnie z opisem przedmiotu zamówienia szczegółowy wykaz numerów zostanie podany po podpisaniu umowy.

10. Czy jest możliwe aby zamawiający zgodził się na złożenie oferty częściowej z rozdzieleniem usług tj. na Internet i na łącza głosowe?

Zamawiający nie zgadza się na składanie ofert częściowych.

11. W związku z koniecznością sprawdzenia warunków technicznych wnosimy o przedłużenie terminu składania ofert do dnia 09.02.2018.

Zamawiający nie wyraża zgody na przedłużenie terminu składania ofert z uwagi na konieczność maksymalnego skrócenia czasu braku usług internetowych (nastąpiło wypowiedzenie zawartych umów).

12. Dotyczy §3 ust. M Umowy - Wykonawca informuje, że żaden Operator nie ma możliwości blokowania połączeń do konkretnych sieci komórkowych/stacjonarnych. Ponadto Wykonawca nie świadczy usługi blokowania pojedynczych numerów. Blokowane są grupy połączeń, zgodnie z przyjętym u Wykonawcy schematem, w tym do numeracji o premium rate. Brak możliwości zakładania blokad osobno każdego DDI.

Czy Zamawiający zgadza się na takie warunki?

Pytanie nie jest związane z §3 ust. m Umowy – zawiera on inne wymagania niż te które są zawarte w pytaniu.

13. Dotyczy § 5 ust. 1 Umowy

a) Prosimy o potwierdzenie, iż to Zamawiający będzie odpowiedzialny za kontrolowanie czy kwota brutto tego zadania jest wyczerpana i powiadomi Wykonawcę o ryzyku wykorzystania ww. kwoty z wyprzedzeniem obejmującym co najmniej 1 okres rozliczeniowy?

b) Ponadto, czy z chwilą wyczerpania kwoty określone w Umowie (również w trakcie trwania okresu rozliczeniowego) Wykonawca ma zaprzestać świadczenia usług?

Kwota ujęta w § 5 Umowy jest jedynie wartością przewidywaną, szacunkową w konsekwencji czego jej ewentualne wyczerpanie nie będzie skutkowało zaprzestaniem wykonywania Umowy.

14. § 7 ust. 1 lit. c Umowy - Zamawiający nakłada na Wykonawcę kary umowne liczone procentowo od całkowitej wartości zamówienia. W takim przypadku już kilka godzin przerwy w działaniu usług może doprowadzić do wyrównania opłat abonamentowych do zera lub też je przewyższyć. Dodatkowo Zamawiający wymaga naliczania kar umownych od maksymalnej wartości zamówienia. Taki sposób naliczania kar jest

niezgodny z zapisami ustawy Prawo Telekomunikacyjne. Ustawodawca w art. 105 ust. 1 Prawa Telekomunikacyjnego wyraźnie wskazuje sposób w jaki powinny być naliczane kary umowne tzn. o wartości 1/15 średniej opłaty miesięcznej liczonej według rachunków z ostatnich trzech okresów rozliczeniowych, jednak za okres nie dłuższy niż ostatnie 12 miesięcy, co przekładając na godziny powinno wynosić 1/360 tak liczonej opłaty dla łącza na którym awaria powstała. Zamawiający nie powinien naliczać kar od maksymalnej wartości zamówienia, gdyż kary powstałe na skutek takiego naliczania są niewspółmierne do winy Wykonawcy. Skoro awaria powstała na jednym łączu, to kara umowna powinna być naliczana od wartości opłat za dane łącze.

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację § 7 ust. 1 lit. c Umowy i wskazuje na art. 484 § 2 kc gdzie uregulowana została instytucja tzw. limitowania kary umownej.

15. Opis przedmiotu zamówienia pkt 12 lit. b i c - Zwracam się z zapytaniem, czy Zamawiający wyrazi zgodę na doprecyzowanie Opisu przedmiotu zamówienia, w taki sposób, że sekundowe naliczanie czasu realizowanych połączeń głosowych, bez opłaty za inicjację połączenia realizowane dotyczy tylko połączeń krajowych i nie dotyczy połączeń na numery specjalne, infolinie i numery dodatkowo płatne, tzw. premium?

W uzasadnieniu informuję, że taryfikacja połączeń na numery specjalne, infolinie i numery dodatkowo płatne, tzw. premium jest bardzo zróżnicowana. Połączenia na infolinie bezpłatne jak sama nazwa wskazuje są darmowe za całe zrealizowane połączenie. Na infolinie płatne taryfikacja może być realizowana w postaci jednej opłaty za cały czas trwania połączenia lub za każdą minutę lub za 3 minuty lub w jeszcze inny sposób zależny od pozycjonowania danej infolinii w Planie Numeracji Krajowej stosowanym w Polsce. Podobnie zróżnicowanie wygląda taryfikacja na numery specjalne, a zróżnicowanie cenowe taryfikacji dotyczy szczególnie połączeń na numery dodatkowo płatne, tzw. premium.

Zamawiający wyraża zgodę.

16. Opis przedmiotu zamówienia pkt 20 lit. d - Czy zamawiający zgodzi się zgłaszać uszkodzenia i awarie telefonicznie tylko na wskazaną przez wykonawcę Infolinię? Wykonawca informuje, że w kanale telefonicznym może zapewnić najkrótszy czas reakcji na zgłoszenie a ponadto Doradca telefoniczny może już przez telefon załatwić sprawę Zamawiającego, co w mniemaniu Wykonawcy zwiększy zadowolenie Zamawiającego z obsługi.

Ponadto Wykonawca tylko w tym kanale kontaktu może zagwarantować bezzwłoczne potwierdzenie przyjęcia zgłoszenia SMS-em. Wszystkie rozmowy z Doradcami są nagrywane i w razie reklamacji odsłuchiwane, dlatego Zamawiający może mieć pewność prawidłowego przyjęcia jego zgłoszenia.

Zwracamy się z prośbą o rezygnację z przesyłania zgłoszeń awarii e-mailem. Wykonawca w e-mailu może nie otrzymać wystarczającej ilości informacji aby mógł ustalić źródło problemu a to może znacznie wydłużyć czas realizacji zgłoszenia. Doradca będzie musiał skontaktować się z osobą Zgłaszającą co może okazać się niemożliwe. Tylko zgłoszenie na Infolinię i odpowiedź na pytania zadane przez Doradcę umożliwią ustalenie źródła problemu.

Zamawiający nie wyraża zgody. Zamawiający zdaje sobie sprawę że kanał telefoniczny jest najszybszy jednak wymaga dodatkowego kanału przez który będzie można zgłosić problem z usługami. Oczywiście w tym przypadku



Wykonawca będzie musiał potwierdzić, że do zgłoszenia awarii doszło tj. otrzymał wystarczającą ilość informacji by mógł ustalić że problem istnieje i jego źródło.

DYREKTOR
Wojewódzkiego Ośrodka Ruchu Drogowego
w Katowicach
mgr inż. Roman Bańczyk

Radca Prawny
KIEROWNIK
Działu Informacji
Michał Świętnicki
inż. Tadeusz Kura

INSPEKTOR
ds. zamówień publicznych
mgr Justyna Marlińska

Kierownik
Wydziału Eksploatacji Mienia
mgr Paweł Janoska