



Wydział Zamówień Publicznych
Komendy Stołecznej Policji

WZP- 2389/17/1421/17

23 CZE. 2017

Warszawa,r.

dotyczy: postępowanie prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego na „Świadczenie usług dzierżawy krajowych łączy analogowych” - WZP-1421/17/52/ Ł

Wydział Zamówień Publicznych KSP, działając w imieniu Zamawiającego, zgodnie z art. 38 ust.1, ust. 2 oraz ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2015 r., poz. 2164 z późn. zm.) informuje o treści pytań zadanych przez Wykonawców i udzielonych przez Zamawiającego odpowiedziach oraz zmianę treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (SIWZ):

Pytanie nr 1:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację § 2 ust. 2 projektu umowy w następujący sposób:

Na wniosek Wykonawcy, Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie czasu usunięcia awarii wynikającej z przyczyn niezależnych od Wykonawcy o uzasadniony czas potrzebny Wykonawcy na usunięcie takiej awarii. Zapewnienie łącza zastępczego o parametrach odpowiadających parametrom łącza, które podlega awarii skutkuje zaprzestaniem naliczania kar umownych i bonifikat z tytułu nieusunięcia awarii łącza. Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za awarie wynikające z przyczyn wywołanych siłą wyższą w tym nie jest zobowiązany do zapłaty bonifikat ani kar umownych z tytułu takiej awarii.

Wykonawca nie może zagwarantować czasu usunięcia awarii w odniesieniu do tych awarii, które wystąpiły z przyczyn niezależnych od niego. W takiej sytuacji, Zamawiający powinien (a nie tylko może) wyrazić zgodę na wydłużenie czasu usunięcia awarii o uzasadniony czas potrzebny Wykonawcy na przywrócenie sprawności usługi. Co więcej, z uwagi na konieczność podjęcia szybkich działań naprawczych, zastrzeżenie formy pisemnej dla wniosku Wykonawcy (i ewentualnie odpowiedzi Zamawiającego) jest nieuzasadnione, bowiem może znacznie wydłużyć ustalenia Stron w tej kwestii. Jednocześnie w odniesieniu do każdej awarii zapewnienie łącza zastępczego o tożsamy parametrach zabezpiecza Zamawiającego przed wystąpieniem ewentualnej szkody spowodowanej niedostępnością usługi, a zatem powinno skutkować zaprzestaniem naliczania kar umownych/bonifikat związanych z awarią łącza podstawowego.

Odpowiedź na pytanie nr 1:

Zamawiający podtrzymuje postanowienia Rozdziału XVI SIWZ „Ogólne warunki umowy” w § 2 ust. 2 projektu umowy.

Pytanie nr 2:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie z § 5 projektu umowy ustępów nr 6-8?

Z uwagi na przedmiot niniejszej umowy nieuzasadnione i nieznajdujące oparcia w przepisach ustawy Prawo zamówień publicznych jest żądanie Zamawiającego, aby Wykonawca przedkładał mu do wglądu umowę z podwykonawcą a także załączał do każdej faktury dowód zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcy. Takie działania mogą znacznie utrudnić realizację umowy z Zamawiającym, zwłaszcza w sytuacji, gdy Wykonawca współpracuje z podwykonawcą w oparciu o ramowe umowy o współpracy i nie tylko przy projekcie realizowanym dla Zamawiającego i z tytułu tej współpracy prowadzi zbiorcze rozliczenia z takim podwykonawcą.

Odpowiedź na pytanie nr 2:

Zamawiający dokonuje zmiany Rozdziału XVI SIWZ „Ogólne warunki umowy” w § 5 ust. 7-8 i 10 projektu umowy, polegającej na wykreśleniu w § 5 ust. 7 -8 i 10 projektu umowy. W związku z powyższym § 5 projektu umowy otrzymuje brzmienie:

1. Wykonawca wykona przedmiot umowy sam /z wykorzystaniem Podwykonawcy (*nazwa Podwykonawcy/podwykonawców wskazanych w ofercie*) który wykonywać będzie część zamówienia obejmującą.....(*zgodnie z ofertą Wykonawcy*).
2. Zamawiający w trakcie obowiązywania umowy dopuszcza, na pisemny wniosek Wykonawcy zmianę Podwykonawcy wskazanego w ust. 1 lub wprowadzenie nowego Podwykonawcy. Wprowadzenie takiej zmiany wymaga zawarcia przez Strony aneksu do umowy. Przy czym w przypadku zmiany Podwykonawcy, Wykonawca nie może mu powierzyć wykonania kluczowej części zamówienia tj.
 - uruchomienia usługi dzierżawy łączy,
 - zgłoszenia gotowości do uruchomienia łączy,
 - informowania Zamawiającego o planowanych modernizacjach łączy pisemnie w terminie max. 72 h przed rozpoczęciem przerwy w pracy łączy,
 - współpracy z Zamawiającym mającej na celu utrzymanie ciągłości ruchu telekomunikacyjnego w szczególności współpracy służb technicznych w zakresie eksploatacji sprzętu i przepływu informacji,
 - bieżącej kontroli łączy w celu zagwarantowania właściwych parametrów łączy. Kontrola odbywać się będzie przez systemy utrzymania i nadzoru jakości pracy sieci telekomunikacyjne Wykonawcy.
3. Nowy Podwykonawca musi złożyć Zamawiającemu oświadczenie w formie Jednolitego Europejskiego Dokumentu Zamówienia w zakresie braku podstaw do wykluczenia.
4. Wykonawca ponosi pełną odpowiedzialność za jakość i terminowość świadczonych usług przez Podwykonawców.
5. Wykonawca jest odpowiedzialny za działania i zaniechania Podwykonawców jak za działania i zaniechania własne.
6. W sytuacji, o której mowa w ust. 2, Wykonawca na żądanie Zamawiającego zobowiązany jest wraz z wnioskiem przedstawić umowę regulującą współpracę z Podwykonawcą.
7. Wprowadzenie Podwykonawcy do realizowania przedmiotu umowy wymaga zgody Zamawiającego oraz nie zwalnia Wykonawcy z odpowiedzialności wynikających z zapisów umowy.

Pytanie nr 3:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację § 6 ust. 7 projektu umowy w następujący sposób:

Za każde pełne 24 godziny przerwy w działaniu usługi w danej relacji, Wykonawca obniży miesięczną opłatę za usługi w danej relacji przy odpowiednim zastosowaniu postanowień ust. 6 (przy założeniu, że każde pełne 24 godziny przerwy w działaniu usługi to 1 dzień).

Nie ma uzasadnienia, aby Wykonawca nie naliczał opłaty za usługi za dany dzień w sytuacji gdy awaria trwa co najmniej 1 godzinę. Abstrahując już od kwestii przyczyn samej awarii, które mogą leżeć również po stronie Zamawiającego, Wykonawca deklaruje pewien czas na usunięcie awarii, którego niedotrzymanie skutkuje naliczaniem kar umownych.

Odpowiedź na pytanie nr 3:

Zamawiający podtrzymuje postanowienia Rozdziału XVI SIWZ „Ogólne warunki umowy” w § 6 ust. 7 projektu umowy.

Pytanie nr 4:

W odniesieniu do § 6 ust. 12 i 13 projektu umowy, czy Zamawiający mógłby określić maksymalny okres oraz maksymalną liczbę łączy co do których może zawiesić usługi.

Chcielibyśmy zwrócić uwagę, że niniejsza umowa jest umową wzajemną zawieraną na czas określony i tak jak Wykonawca zobowiązuje się do ciągłego świadczenia usług tak i Zamawiający zobowiązany jest do korzystania z tych usług przez okres obowiązywania umowy. Możliwość jednostronnego, dowolnego zawieszania usług przez Zamawiającego, bez prawa Wykonawcy do wynagrodzenia za ten okres uniemożliwia rzetelne przygotowanie oferty z uwzględnieniem okresu obowiązywania umowy a tym samym może skutkować koniecznością wyceny usług jak dla umowy krótkoterminowej lub zawieranej na czas nieokreślony.

Odpowiedź na pytanie nr 4:

Zamawiający nie jest w stanie przewidzieć w całym okresie obowiązywania umowy czy i w jakich lokalizacjach będzie chciał skorzystać z możliwości zawieszenia łączy. Potrzeba taka każdorazowo będzie wynikała z przyczyn organizacyjno-technicznych związanych, w szczególności ze zmianami lokalizacji w ramach konkretnych jednostek organizacyjnych Zamawiającego. Zamawiający w obecnej chwili nie jest w stanie oszacować tych potrzeb w perspektywie całego okresu obowiązywania umowy.

Pytanie nr 5:

W odniesieniu do § 8 ust. 1 c – 1e projektu umowy, czy Zamawiający wyrazi zgodę na zastąpienie terminu opóźnienie pojęciem zwłoka?

Uzależnienie obowiązku zapłaty kar umownych od wystąpienia zwłoki (a nie 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 umowie pojęciem zwłoki jest uzasadnione.

Odpowiedź na pytanie nr 5:

Zamawiający podtrzymuje postanowienia Rozdziału XVI SIWZ „Ogólne warunki umowy” w § 8 ust. 1 lit. c-e projektu umowy.

Pytanie nr 6:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie z § 8 projektu umowy ustępu 1d?

Niedokonanie zmian cen w terminie, o którym mowa w § 12 ust. 4 powinno skutkować co najwyżej wezwaniem ze strony Zamawiającego do dokonania korekty faktury i naliczonych opłat, a nie naliczaniem kary umownej.

Odpowiedź na pytanie nr 6:

Zamawiający podtrzymuje postanowienia Rozdziału XVI SIWZ „Ogólne warunki umowy” w § 12 ust. 4 projektu umowy.

Pytanie nr 7:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie w § 8 nowego ustępu w brzmieniu:

Łączna wysokość kar umownych, do jakich naliczenia Wykonawcy jest uprawniony Zamawiający na podstawie umowy nie może przekroczyć równowartości 20% kwoty wskazanej w § 11 (zgodnie z ofertą Wykonawcy).

W celu umożliwienia Wykonawcy odpowiedniego przygotowania oferty z uwzględnieniem ryzyka biznesowego związanego z realizacją kontraktu, wprowadzenie ograniczenia łącznej wysokości kar umownych wydaje się celowe i uzasadnione. Kary umowne stanowią najistotniejsze ryzyko związane z realizacją kontraktu, są oderwane od wysokości i istnienia ewentualnej szkody po stronie Zamawiającego oraz często okazują się nadmiernie wygórowane w stosunku do naruszenia stanowiącego podstawę do ich naliczenia. Dodatkowo Zamawiający zastrzegł możliwość dochodzenia odszkodowania uzupełniającego (ust.4), zatem jego interes jest należycie zabezpieczony.

Odpowiedź na pytanie nr 7:

Zamawiający podtrzymuje postanowienia Rozdziału XVI SIWZ „Ogólne warunki umowy” w § 8 projektu umowy.

Pytanie nr 8:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie z § 10 ust. 1a projektu umowy?

Odstąpienie od umowy jest na tyle daleko idącą sankcją, że powinno być ograniczone jedynie przypadków szczególnych, istotnych naruszeń umowy, które uniemożliwiają osiągnięcie celu umowy. Niedokonanie zmian cen w trybie opisanym w § 12 ust. 4 powinno skutkować co najwyżej wezwaniem ze strony Zamawiającego do dokonania korekty faktury i naliczonych opłat a nie uprawnieniem do odstąpienia od Umowy.

Odpowiedź na pytanie nr 8:

Zamawiający podtrzymuje postanowienia Rozdziału XVI SIWZ „Ogólne warunki umowy” w § 10 ust. 1 lit. a projektu umowy.

Pytanie nr 9:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację z § 10 ust. 1c projektu umowy w następujący sposób:

c) gdy Wykonawca trzykrotnie w danym miesiącu nie usunie awarii w terminie określonym w § 2 ust. 1 lit i2) z uwzględnieniem § 2 ust. 2,

Odstąpienie od umowy jest na tyle daleko idącą sankcją, że powinno być ograniczone jedynie przypadków szczególnych, istotnych naruszeń umowy, które uniemożliwiają osiągnięcie celu umowy.

Z uwagi na zakres umowy trzykrotne (w całym okresie obowiązywania umowy) choćby niewielkie przekroczenie terminu usunięcia awarii nie powinno uprawniać Zamawiającego do odstąpienia od umowy.

Odpowiedź na pytanie nr 9:

Zamawiający podtrzymuje postanowienia Rozdziału XVI SIWZ „Ogólne warunki umowy” w § 10 ust. 1 lit. c projektu umowy.

Pytanie nr 10:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie z § 10 ust. 2 projektu umowy?

Chcielibyśmy zwrócić uwagę, że niniejsza umowa jest umową wzajemną zawieraną na czas określony i tak jak Wykonawca zobowiązuje się do ciągłego świadczenia usług tak i Zamawiający zobowiązany jest do korzystania z tych usług przez okres obowiązywania umowy. Możliwość jednostronnego, dowolnego zawieszania usług przez Zamawiającego, a także prawa do wypowiedzenia/odstąpienia od umowy w takim przypadku uniemożliwia Wykonawcy rzetelne przygotowanie oferty z uwzględnieniem okresu obowiązywania umowy, a tym samym może skutkować koniecznością wyceny usług jak dla umowy krótkoterminowej lub zawieranej na czas nieokreślony.

Odpowiedź na pytanie nr 10:

Zamawiający podtrzymuje postanowienia Rozdziału XVI SIWZ „Ogólne warunki umowy” w § 10 ust. 2 projektu umowy.

Pytanie nr 11:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację z § 12 ust. 3 projektu umowy w następujący sposób:

Zamawiający zastrzega sobie prawo do zmiany relacji łączy wskazanych w załączniku nr 1 do umowy przy zachowaniu pozostałych warunków umowy, w tym cen za miesięczną dzierżawę łączy wskazanych w załączniku nr 2 do umowy, co ma zastosowanie jedynie w przypadku istnienia warunków technicznych po stronie Wykonawcy do uruchomienia łączy w nowej relacji.

Wykonawca składa ofertę wraz wyceną łączy dla określonych przez Zamawiającego relacji. Zmiana relacji łączy może skutkować wzrostem kosztów wykonania usług po stronie Wykonawcy w związku z koniecznością poniesienia nakładów inwestycyjnych w infrastrukturę w nowej relacji, a tym samym może skutkować koniecznością podwyższenia ceny usług.

Odpowiedź na pytanie nr 11:

Zamawiający podtrzymuje postanowienia Rozdziału XVI SIWZ „Ogólne warunki umowy” w § 12 ust. 3 projektu umowy.

NACZELNIK
Wykonawca Zamówień Publicznych
Urząd Miasta Stołecznej Warszawy
Marta GABRAŁ