

Wykonawcy według rozdzielnika

Znak sprawy: ZP.272.PU.05.2018

Dotyczy: zapytania ofertowego na „Świadczenie usług telefonii komórkowej przez okres 24 miesięcy wraz z dostawą fabrycznie nowych 24 sztuk aparatów telefonicznych oraz przeniesieniem numerów telefonicznych obecnie używanych przez Zamawiającego (jeżeli wymaga tego zmiana Operatora)”

Zamawiający w odpowiedzi na zapytania skierowane przez Wykonawców, przekazuje następujące wyjaśnienia:

Pytania:

1. Wykonawca zwraca o uzupełnienie treści postanowień § 5 Umowy o zapis, zgodnie z którym: „Całkowita suma kar umownych, bonifikat naliczonych na podstawie § 5 ust.1, ust.2 Umowy nie przekroczy 20% wartości łącznego wynagrodzenia brutto określonego w Umowie, a łączna suma kar umownych naliczonych w danym miesiącu nie przekroczy sumy opłat należnych Wykonawcy za świadczenie usług w danym miesiącu”?
Z punktu widzenia Wykonawcy wskazanie maksymalnej wysokości kar umownych umożliwia pełne rozeznanie i oszacowanie ryzyka kontraktowego związanego z realizacją umowy. W sytuacji, gdyby Zamawiający nie uwzględnił ograniczenia całkowitej wysokości kar umownych do proponowanej wysokości 20 % wartości Umowy brutto, zasadnym będzie wskazanie i rozważenie innej wartości procentowej. Zwrócić należy uwagę, że Zamawiający zastrzega również w umowie mimo naliczenia kar, jednocześnie prawo odstąpienia od umowy. Tego rodzaju postanowienie może zostać uznane za naruszające zasadę współzycia społecznego wynikającą z art.5 KC. Kary powinny bowiem służyć zabezpieczeniu terminowego i należytego wykonania prac, a nie być nadmiernym i nieuzasadnionym rangą przewinienia obciążeniem dla wykonawcy.
Wykonawca zwraca się z pytaniem czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację treści postanowień § 8 ust.10 poprzez wskazanie, że w przypadku dochodzenia odszkodowania przewyższającego wysokość naliczonych kar umownych łączna wysokość odszkodowania wraz z naliczonymi karami nie przekroczy całkowitej wartości umowy. Wykonawca zwraca uwagę, że wskazanie maksymalnej odszkodowania umożliwia Wykonawcy oszacowanie ryzyka kontraktowego związanego z realizacją umowy.
2. Wykonawca zwraca się z pytaniem czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację treści postanowień § 5 ust.6 Umowy poprzez wskazanie, że w przypadku dochodzenia odszkodowania przewyższającego wysokość naliczonych kar umownych łączna wysokość odszkodowania wraz z naliczonymi karami nie przekroczy całkowitej wartości umowy. Wykonawca zwraca uwagę, że

wskazanie maksymalnej odszkodowania umożliwi Wykonawcy oszacowanie ryzyka kontraktowego związanego z realizacją umowy.

3. Wykonawca zwraca uwagę, że w § 6 ust.2 Umowy Zamawiający przewidział, że „W razie wystąpienia istotnych okoliczności powodujących, że wykonanie przedmiotu umowy nie leży w interesie publicznym, czego nie można było przewidzieć w chwili zawarcia umowy, Zamawiający może odstąpić od umowy w terminie 30 dni od dnia powzięcia wiadomości o powyższych okolicznościach „, Powyższy zapis ma zastosowanie w sytuacji gdy Zamawiający dokonuje wyboru Wykonawcy w trybie ustawy prawo zamówień publicznych. Ww postępowanie nie toczy się w oparciu o wskazane regulacje, a Zamawiający zastrzega dla siebie nieograniczone prawo w zakresie możliwości odstąpienia od umowy. Z tego względu Wykonawca zwraca się o wykreślenie ww zapisu. Wykonawca zwraca uwagę, że zgodnie z § 6 ust.1 Zamawiającemu przysługuje prawo odstąpienia od umowy oraz do obciążenia Wykonawcy karami umownymi określonymi w ust.1, w przypadku niedotrzymania przez Wykonawcę warunków umowy, działania na szkodę Zamawiającego lub w sposób naruszający interesy Zamawiającego.
4. Zgodnie z treścią postanowień § 6 ust.4 Umowy Wykonawca przewidział możliwość rozwiązania umowy: „Zamawiający może wypowiedzieć Umowę bez podawania przyczyny („)z zachowaniem 90 – dniowego terminu wypowiedzenia, ze skutkiem na koniec miesiąca kalendarzowego,(....)” Wykonawca zwraca uwagę, że umowa ma charakter umowy zawartej na czas określony i wynika to z treści postanowień § 2 Umowy. Istotnym jest co wynika z treści art. 353¹ k.c.) że umowy zawarte na czas określony charakteryzuje brak możliwości wcześniejszego jego zerwania w drodze wypowiedzenia którejkolwiek ze stron kontraktu. Możliwość przerywania okresu trwania zobowiązania jest bowiem właściwa dla umów zawieranych na czas nieokreślony i dla tego rodzaju umów przewidziana została instytucja wypowiedzenia umowy. Natomiast umowy zawierane na czas określony zostały przez ustawodawcę skonstruowane jako źródło zobowiązań o charakterze trwałym, które jeżeli tylko są wykonywane należycie, to powinny istnieć aż do upływu terminu, na jaki zawarta została umowa. W związku z powyższym, Wykonawca zwraca się z pytaniem, czy Zamawiający potwierdza, że § 6 ust. 4 Umowy zostanie wykreślony lub zmodyfikowany poprzez wskazanie enumeratywnych przyczyn z powodu których możliwym byłoby wypowiedzenie umowy?
5. § 3 ust.5 Faktury przedłożone przez Wykonawcę muszą zawierać ceny jednostkowe brutto za każdy zrealizowany element składowy zrealizowanego przedmiotu umowy.
Faktury VAT dotyczące ofert dla klientów biznesowych zawierają ceny jednostkowe opłat stałych i jednorazowych (abonament, opłaty za aktywację itp.) podane w kwotach netto. Ceny jednostkowe w kwotach brutto i netto podawane są jedynie w przypadku wykonanego ruchu (połączenia głosowe, wiadomości, transmisja danych itd.). Czy Zamawiający zgadza się na taką prezentację opłat?
6. §3 ust.6.2) za świadczenie usług telekomunikacyjnych – zapłata będzie dokonywana przez Zamawiającego przelewem, na podstawie faktury, po potwierdzeniu prawidłowości danych zamieszczonych w fakturze, w terminie minimum 14 dni od dnia jej doręczenia Zamawiającemu, na wskazanym na fakturze rachunek bankowy Wykonawcy;
Termin zapłaty należności liczony jest od daty wystawienia faktury VAT, a nie od terminu jej dostarczenia do Usługobiorcy ze względu na brak możliwości określenia terminu dostarczenia faktury przez Usługodawcę. Czy Zamawiający zgadza się na modyfikację wyżej wymienionego zapisu?

7. OPZ pkt 2.1.6) Zwracamy uwagę na fakt, iż dyrektywa Unii Europejskiej – Roam Like At Home (Dzwoń jak w domu) – dotyczy planów taryfowych standardowych, tzw. oferty komercyjnej. W przypadku niniejszego postępowania i nałożonych wymogów na operatorów przez Zamawiającego, będziemy mieli do czynienia z taryfami niestandardowymi – dopasowanymi do zapisów zapytania ofertowego. Nie można zatem zastosować bezpośrednio dyrektywy unijnej, aby wszelkie bezpłatne usługi oferowane na terenie kraju dotyczyły jednocześnie połączeń realizowanych w roamingu w krajach Unii Europejskiej. Wnosimy o doprecyzowanie zapisów, iż wszelkie połączenia zawarte w opłacie abonamentowej (głosowe, sms, mms czy też pakiety transmisji danych) dotyczą zdarzeń realizowanych na terenie Polski, z wyłączeniem połączeń specjalnych oraz połączeń realizowanych w roamingu, które będą taryfikowane wg cennika połączeń dla klientów biznesowych, właściwego dla zaoferowanej taryfy.
Jednocześnie przypominamy, iż regulacja UE dotyczy wyłącznie połączeń realizowanych w roamingu (poza granicami kraju), a nie dotyczy połączeń międzynarodowych (z Polski za granicę), które operator będzie świadczył zgodnie z cennikiem usług dla klientów biznesowych.
8. OPZ pkt 2.1.7) Bardzo proszę Zamawiającego o doprecyzowanie zapytania ofertowego i wyjaśnienie zapisu, czy Zamawiający rozumie zapis w ten sposób, że w trakcie trwania umowy, abonentem każdego z numerów telefonicznych objętych tą umową, może zostać dowolna osoba fizyczna (również wtedy, gdy nie spełnia ona wymogów przyjmowanych przez Wykonawcę dla zawarcia umowy o świadczenie usług, np. w zakresie wypłacalności)?
Zwracam uwagę Zamawiającego na fakt, że jeśli powyżej wymieniony zapis jest rozumiany w ten sposób, to uprawnienie takie budzi zastrzeżenia Wykonawcy.
Bardzo proszę również Zamawiającego o doprecyzowanie zapytania ofertowego i wyjaśnienie, czy zapis należy rozumieć w ten sposób, że po cesji świadczenie usług będzie odbywało się na warunkach ogólnych, nie zaś na warunkach specjalnych uzyskanych od Wykonawcy w toku przedmiotowego zapytania?
9. OPZ pkt 2.1.10) Wnosimy o doprecyzowanie, iż nawet w przypadku nie generowania ruchu – nie zwalnia to Zamawiającego z opłacania opłat abonamentowych za wszystkie numery przez całą umowę.
10. OPZ pkt 2.2 Wnosimy o doprecyzowanie zapisów, iż wszelkie połączenia zawarte w opłacie abonamentowej (głosowe, sms, mms czy też pakiety transmisji danych) dotyczą zdarzeń realizowanych na terenie Polski, z wyłączeniem połączeń specjalnych, sms na numery stacjonarne, połączeń Premium Rate oraz połączeń realizowanych w roamingu, które będą taryfikowane wg cennika połączeń dla klientów biznesowych, właściwego dla zaoferowanej taryfy.
11. OPZ pkt 2.6.1) vs OPZ pkt 2.9 W jednym zapisie Zamawiający wspomina o 21 przenoszonych, gdzie w kolejnym punkcie widnieje ilość 22 numerów – ile ostatecznie numerów podlega zamówieniu?
12. OPZ pkt 2.9 22 przenoszone numery i 3 nowe – to łącznie 25 szt, a nie 24 jak widnieje w treści zapisu – wnosimy o wyjaśnienie.
13. OPZ pkt 2.10 Dlaczego opłata abonamentowa ma wzrastać o 1/23 za każdy kolejny numer? Wnosimy o wyjaśnienie.
14. OPZ pkt 2.10 Ponieważ na etapie składania ofert żaden Wykonawca nie może przewidzieć daty aktywacji dodatkowej karty, a zatem nie może określić okresu trwania umowy dla tych kart - czyli poprawnie skalkulować oferty nie narażając się na straty finansowe. Wnosimy o określenie iż dodatkowe karty sim Wykonawca będzie dostarczał na warunkach zgodnie z zaproponowanymi stawkami w formularzu ofertowym z wyłączeniem ceny terminala, którego

cena będzie ustalana w momencie realizacji takiego zamówienia w oparciu o czas pozostały do zakończenia umowy głównej.

15. Wzór umowy § 1 pkt.11 - Czy wskazany zestaw blokad ma obejmować także blokadę usług elektronicznych, tj. brak możliwości zakupu usług za pośrednictwem sklepu Google Play, Microsoft, bądź też dodatkowo płatnych subskrypcji usług?
16. Wzór umowy § 5 - Zwracamy się z prośbą o doprecyzowanie zapisów, że naliczenia kar umownych przez Zamawiającego może nastąpić po zakończeniu postępowania reklamacyjnego, potwierdzającego winę Wykonawcy, prowadzonego 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). Wykonawca informuje, że zgodnie z § 7. 1. Jednostka dostawcy usług, rozpatrująca reklamację, udziela odpowiedzi na reklamację w terminie 30 dni od dnia jej złożenia.
17. Wzór umowy § 5 ust.3 - Zwracam uwagę Zamawiającego na fakt, że wysokie wymaganie dotyczące czasu usuwania awarii w ciągu 120 minut, jest wymaganiem ponadstandardowym i wiąże się ze wzrostem opłat abonamentowych, które Zamawiający będzie musiał ponosić na rzecz Wykonawcy w ramach realizacji przedmiotu zamówienia. Jednocześnie nadmieniamy, iż dane zdarzenie może być następstwem siły wyższej, na którą Wykonawca nie ma wpływu. Dlatego też wnosimy o modyfikację zapisu odnoszącego się do czasu usunięcia awarii, jak również prosimy o uwzględnienie w niniejszym zapisie siły wyższej. Chyba, że zastosowanie w sprawie ma zapis zawarty w § 7 ust. 3 – prosimy o potwierdzenie. Nadmieniamy, iż większość awarii usuwamy w przeciągu 24 godzin. Tym samym wnosimy o wydłużenie terminu usunięcia awarii na termin odpowiadający realnym możliwościom Operatorów.
18. OPZ 2.2 d) Zwracamy się o potwierdzenie, że transfer danych i jego łączny limit dotyczy 25GB dla wszystkich kart, czy dla jednej karty?
19. Czy dopuszczają Państwo zawarcie umowy wg. naszego wzoru /w załączeniu/? (Zamawiający nie załączył wzoru ze względu na niemożliwość pełnego zanonimizowania danych).

Odpowiedzi:

- 1) Zamawiający modyfikuje zapisy § 5, poprzez dodanie po ust.5 nowego ust.6 o następującym brzmieniu: „Całkowita suma kar umownych, bonifikat naliczonych na podstawie § 5 ust.1 i ust.2 Umowy nie przekroczy 20% wartości łącznego wynagrodzenia brutto określonego w Umowie, a łączna suma kar umownych naliczonych w danym miesiącu naliczonych na podstawie ust.3, nie przekroczy sumy opłat należnych Wykonawcy za świadczenie usług w danym miesiącu”.
- 2) Zamawiający wyraża zgodę na proponowaną zmianę. Nowy ust.7 otrzymuje brzmienie: „Zamawiający zastrzega sobie prawo dochodzenia na zasadach ogólnych odszkodowania przewyższającego kary umowne. W przypadku dochodzenia odszkodowania przewyższającego wysokość naliczonych kar umownych, łączna wysokość odszkodowania wraz z naliczonymi karami nie przekroczy całkowitej wartości umowy”.
- 3) Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie powyższego zapisu.
- 4) Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie powyższego zapisu. Jednocześnie Zamawiający wskazuje na możliwość rozwiązania umowy na podstawie zapisu § 6 ust.1, czyli w sytuacji nieświadczenia lub nienależytego świadczenia usług.
- 5) Zamawiający zgadza się na taką prezentację opłat, z zastrzeżeniem, że kwota do zapłaty powinna być podawana poprzez wskazanie ceny brutto. Zamawiający rozlicza się na podstawie faktur opiewających wartościami brutto; części składowe mogą być podawane netto lub brutto.

- 6) Zamawiającego zgadza się na modyfikację kwestii terminu płatności ale w sposób nieco odmienny od zaproponowanego przez Pytającego. Termin płatności powinien być podawany w treści wystawianej przez Wykonawcę faktury VAT i określony na 14 dni od daty prawidłowego wystawienia faktury VAT przez Wykonawcę, przelewem na konto Wykonawcy wskazane w treści faktury VAT, z tym zastrzeżeniem, że Wykonawca zobowiązany będzie do doręczania faktury na co najmniej 10 dni przed tak określonym terminem płatności (przynajmniej w wersji elektronicznej na wskazany adres e-mail)), a w razie niezachowania tego terminu, termin płatności wskazany w fakturze VAT zostanie automatycznie przedłużony o czas opóźnienia? Zapis ten spowodowany jest sytuacją dostarczania faktur korespondencją nierejestrowaną i trudnościami z ustaleniem, kiedy rzeczywiście dotarła do Zamawiającego.
- 7) Zamawiający informuje, że wszelkie połączenia zawarte w opłacie abonamentowej (głosowe, sms, mms czy też pakiety transmisji danych) dotyczą zdarzeń realizowanych na terenie Polski, oraz połączeń realizowanych w roamingu (jedynie w zakresie odbieranie połączeń głosowych przychodzących, sms i mms oraz połączeń głosowych wychodzących, sms i mms – tylko do Polski), z wyłączeniem połączeń specjalnych i międzynarodowych (Polska – świat), które będą taryfikowane wg cennika połączeń dla klientów biznesowych, właściwego dla zaoferowanej taryfy. Ilość połączeń w roamingu objętych taryfą (bez dodatkowej opłaty) ustala się dla puli wszystkich numerów i na cały okres trwania umowy na liczbę do 5.760 minut dla połączeń głosowych przychodzących i 2.880 minut połączeń głosowych wychodzących oraz 2.880 sms i mms wychodzących. Sms i mms przychodzące – bez żadnych dodatkowych opłat. Transmisja danych – w ramach taryfy (bez dodatkowych opłat) – na całą pulę numerów i na cały okres umowy – transfer danych – 1 GB. Po przekroczeniu tych wartości – automatyczna blokada możliwości realizowania połączeń z poinformowaniem Zamawiającego poprzez e-mail. Możliwość ponowne uruchomienia (wg cennika Wykonawcy) – na podstawie pisemnego oświadczenia Zamawiającego. Z dotychczasowej praktyki należy wnioskować, że Zamawiający nie będzie raczej korzystał z usług roamingu, a przewidziana pula jest jedynie zabezpieczeniem na wypadek jakiejś wyjątkowej potrzeby skorzystania z takich usług podczas wyjazdu służbowego pracowników Zamawiającego poza granice RP.
- 8) Zamawiający wskazuje realizację cesji na zasadach ogólnych u danego Wykonawcy. forma taka pozwoli zachować pracownikowi użytkowany numer. wykonawca zapewni w zwolnione miejsce nowy numer abonencki (bez terminala). Warunkiem dla Zamawiającego jest, by zmiana numeru nie wiązała się dla Zamawiającego z ponoszeniem dodatkowych kosztów (wejście nowego numeru nastąpi w miejsce dotychczasowego i będzie kontynuacją świadczenia usługi według warunków ofertowych).
- 9) Zamawiający potwierdza, że w przypadku nie generowania ruchu – nie zwalnia to Zamawiającego z opłacania opłat abonamentowych za wszystkie numery przez całą umowę.
- 10) Zamawiający potwierdza zasady taryfikowania, z zastrzeżeniem wyjaśnień w pkt.7 dotyczących puli połączeń w roamingu. Zamawiający informuje, że, połączenia międzynarodowe, roamingowe (w zakresie wykraczającym poza abonament), SMS i MMS typu Premium, połączenia z infoliniami (poza bezpłatną infolinią Wykonawcy – operatora, dla celów związanych z obsługą numerów Zamawiającego, jako klienta operatora – vide ust.2.1. pkt.9), biurami numerów, SMS na numery stacjonarne itp. inne usługi niestandardowe będą naliczane zgodnie z cennikiem świadczenia usług telekomunikacyjnych dołączonym do umowy i nie będą uwzględnione w opłacie abonamentowej obejmującej Nielimitowane połączenia głosowe, SMS i MMS krajowe oraz transfer danych w puli 25 GB i w ograniczonej funkcjonalności transfer danych po wykorzystaniu pakietu transmisji danych.

- 11) Zamawiający doprecyzowuje, że zamówienie obejmuje 24 numery abonenckie – 21 z puli posiadanej przez Zamawiającego oraz 3 nowe – z puli zaoferowanej przez Wykonawcę.
- 12) vide 11).
- 13) Zamawiający doprecyzowuje, że powinna być wartość 1/24 łącznego abonamentu. Wiąże się to z faktem opłacania 24 numerów abonenckich w ramach zamówienie. Każdy kolejny dobierany numer byłby taryfikowany jak ten z puli podstawowej. Jeżeli przykładowo abonament wyniósłby 1.200 złotych, to średnia opłata abonamentowa na jeden numer z puli wynosiłaby 50 złotych. W takiej sytuacji nowo dobierany numer abonencki byłby obciążany abonamentem w wysokości 50 złotych, z zastrzeżeniem rozliczeń za aparat (terminal).
- 14) Zamawiający wyraża zgodę, by aktywacja usługi następowała wg cen z oferty, natomiast by cena terminala w takiej sytuacji była oparta nie na cenach terminali wskazanych przez Wykonawcę (operatora), które zazwyczaj są znacząco wyższe, niż oferowane w sprzedaży bez kupowania usług telekomunikacyjnych, a cenach wolnorynkowych (z uwzględnieniem ceny zakupu terminala w sprzedaży wolnorynkowej – cena w sieciach handlowych z elektroniką użytkową, typu Media Markt, Euro RTV AGD, Media Expert). Cena terminala wyliczona w powyższy sposób będzie dzielona przez 24 (liczba miesięcy obowiązywania umowy) i mnożona przez liczbę pełnych miesięcy, które upłynęły od początku obowiązywania umowy. Takie wyliczenie będzie stanowiło podstawę naliczenia ceny terminalu.
- 15) Blokada ma zabezpieczyć interesy Zamawiającego i ma funkcjonować w taki sposób, by opłaty nie obciążały rachunku Zamawiającego. Zamawiający pozostawia możliwość zakupu usług poprzez terminal przez pracowników przy wykorzystaniu ich prywatnych kont i środków pieniężnych.
- 16) Zapisy zawarte we wzorcu umowy są zapisami *lex specialis* w stosunku do prawa powszechnie obowiązującego i dla sytuacji określonych w zapisach projektu umowy, znajdują zastosowanie wskazane tam procedury. do innych okoliczności, które mogłyby być objęte procedurą reklamacyjną, Zamawiający stosować będzie przepisy rozporządzenia Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 24 lutego 2014 roku w sprawie reklamacji usług telekomunikacyjnych (Dz. U. poz.284).
- 17) Zamawiający pozostawia przedmiotowy zapis bez zmian. Odpowiedzialność Wykonawcy zostanie zniesiona w przypadku zaistnienia siły wyższej, w znaczeniu działania czynnika o charakterze zewnętrznym, w pełni niezależnym od Wykonawcy – np. skutek działania sił przyrody (czyli np. nie w stosunku do awarii technicznej, kiedy zawiódł sprzęt Wykonawcy). Obowiązki dowodowe ciążyą po stroni Wykonawcy.
- 18) Zamawiający potwierdza, że transfer danych i jego łączny limit dotyczy 25GB dla wszystkich kart w okresie 1 okresu rozliczeniowego (wykorzystanie płynne – bez sztywnej puli dla poszczególnych numerów abonenckich).
- 19) Zamawiający dopuszcza stosowanie zapisów umownych z umów Wykonawców, które nie są sprzeczne z zapisami wzorca stosowanego przez Zamawiającego. W przypadku rozbieżności, stosowane będą zapisy umowy stanowiącej załącznik do zapytania ofertowego.

Z poważaniem,

STAROSTA

Jolanta Gonta