Szczecin, dnia 03.09.2010r.

Dotyczy: przetargu nieograniczonego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie art. 39 i nast. ustawy Prawo zamówień publicznych ((t.j. Dz. U. Z 2007 r. Nr 223, poz. 1655), zwanej dalej „uPzp" na świadczenie usług telekomunikacyjnych telefonii stacjonarnej w jednostkach Policji woj. Zachodniopomorskiego.

Na podstawie art. 38 ust. 1 i 2 uPzp Zamawiający przekazuje treść zapytań dotyczących specyfikacji istotnych warunków zamówienia, które wpłynęły do postępowania wraz z wyjaśnieniami:

Jednocześnie zgodnie z art. 38 ust.4 uPzp zamawiający odpowiednio w niżej wskazany sposób* zmienia treść specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

CZĘŚĆ I

Pytanie 1

Czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikacje zapisów w Pkt. III ppkt. 6 pkt. 19 SIWZ oraz Pkt. XVI ppkt. 14 lit b) tak, aby usunięcie usterki następowało w ciągu 12 godzin w dni robocze?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikacje powyższych zapisów.

Pytanie 2

Czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikacje zapisów w Pkt. XVI ppkt. 8 tak, aby wynagrodzenie było płatne w ciągu 21 dni od daty wystawienia faktury VAT przez Wykonawcę? Zauważyć należy, iż z punktu widzenia Wykonawcy, jak i przepisów podatkowych określenie terminu płatności na 21 dni od daty otrzymania faktury przez Zamawiającego nie pozwala ustalić prawidłowej daty powstania obowiązku podatkowego, co w konsekwencji naraża Wykonawcę na sankcje skarbowe z tytułu nieterminowego odprowadzenia podatku VAT i podatku dochodowego od osób prawnych (art. 19 ust. 13 pkt. 16 ustawy z dnia 05.04.2004r. o podatku od towarów i usług (Dz. U. Nr 54 poz. 535 z późn. Zm.) oraz art. 12 ust. 3d pkt. 16 ustawy z dnia 15.02.1992r. o podatku dochodowym od osób prawnych (tj. Dz. U. z 2000r Nr 54, późn. zm.). Wskazujemy ponadto, że Zamawiającego jako podatnika VAT również dotyczą zapisy ustawy o podatku od towarów i usług, tzn. zgodnie z art. 86 ust. 10 pkt. 3 oraz art. 86 ust. 11 tej ustawy prawo od obniżania kwoty podatku należnego o podatek naliczony powstaje w rozliczeniu za okres, w którym przypada okres płatności lub w miesiącu następnym. W tym stanie rzeczy zauważyć należy, iż takie ukształtowanie warunków umowy naraża Wykonawcę na istotne niebezpieczeństwo błędnego określenia powyższych terminów, co w konsekwencji doprowadzić może do nieprawidłowego wyliczenia kwot należnych podatków. Podkreślić należy, iż jedynym rozwiązaniem takiej sytuacji może być wyłącznie uzależnienie terminu płatności od daty wystawienia faktury VAT(z punktu widzenia Wykonawcy jako data pewna), nie zaś od daty jej otrzymania przez Zamawiającego.

***Odpowiedź: Zamawiający zmienia zapis pkt 8 na: "Faktury za abonament oraz usługi wystawiane będą nie częściej niż raz w miesiącu. Wynagrodzenie będzie płatne przelewem w terminie 30 dni od dnia wystawienia faktury VAT, na konto wskazane w fakturze. Wykonawca każdorazowo ma obowiązek doręczenia faktury do siedziby Zamawiającego w terminie 5 dni roboczych od ich wystawienia".**

Pytanie 3

Czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację zapisów w Pkt. XVI ppkt. 14 tak, aby świadczenie pomocy technicznej odbywało się 24 godziny na dobę w dni robocze?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikacje powyższych zapisów

Pytanie 4

Pkt. III.6.9) SIWZ – Czy Zamawiający może wskazać podstawę na jakiej wymaga od Wykonawcy uzyskiwania zgody swoich własnych jednostek organizacyjnych, zważywszy na wyrażoną w art. 354 ust.2 KC zasadę w

myśl której wierzyciel zobowiązany jest do współpracy z dłużnikiem, a nadto czy Zamawiający może wskazać czy została przewidziana ścieżka postępowania na wypadek braku takowej zgody? Jeśli brak takich podstaw lub rozwiązań na wypadek braku zgody prosimy o usunięcie zapisu.
***Odpowiedź: Zamawiający zmienia zapis podpunktu 9) na: "Zamawiający zapewnia dla urządzeń koniecznych do zainstalowania w pomieszczeniach technicznych we wszystkich budynkach objętych 21 zadaniami maksymalnie 3U w 19" szafach teletechnicznych (brak półek). W przypadku gdy konieczne będzie zainstalowanie urządzeń o większych wymiarach Wykonawca zobowiązany jest przygotować konieczne projekty, następnie musi uzyskać akceptację Zamawiającego w zakresie warunków technicznych oraz lokalowych".**

Pytanie 5
Pkt. III.6.18) SIWZ – Zgodnie ze stanem wiedzy Wykonawcy strona internetowa Urzędu Komunikacji Elektronicznej nie stanowi źródła powszechnie obowiązującego prawa w konsekwencji czego prośba o wykreślenie odwołania do tej strony. Czy Zamawiający wyraża zgodę na usunięcie tego zapisu?
***Odpowiedź: Zamawiający zmienia zapis podpunktu 18) na: „Wykonawca zobowiązany jest do świadczenia usług w ramach umowy zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa."**

Pytanie 6
Pkt. XVI.17 SIWZ - Czy Zamawiający zamierza zapłacić za usługi świadczone ponad kwotę wskazaną w umowie w okresie od dnia otrzymania zawiadomienia do dnia w którym Wykonawca winien zaprzestać świadczenie usług?
***Odpowiedź: w punkcie 17 dodaje sie zdanie: "Zamawiający zapłaci za usługi świadczone ponad kwotę wskazaną w umowie w okresie od dnia otrzymania zawiadomienia do dnia w którym Wykonawca winien zaprzestać świadczenie usług".**

CZĘŚĆ II

Pytanie 1
Zgodnie z treścią ust. 8 Umowy, wynagrodzenie będzie płacone przelewem na konto Wykonawcy wskazane na faktuyrze w terminie 21 dni od dnia dostarczenia faktury do siedziby Zamawiającego. Zauważyć należy, iż z punktu widzenia Wykonawcy, jak i przepisów podatkowych takie określenie terminu płatności nie pozwala ustalić prawidłowej daty powstania obowiązku podatkowego, co w konsekwencji naraża Wykonawcę na sankcje skarbowe z tytułu nieterminowego odprowadzenia podatku VAT i podatku dochodowego od osób prawnych. Wskazujemy ponadto, że Zamawiającego jako płatnika VAT również dotyczą zapisy ustawy o podatku od towarów i usług, tzn. zgodnie z art. 86 ust. 10 pkt 3 oraz art. 86 ust. 11 tej ustawy prawo do obniżania kwoty podatku należnego o podatek naliczony powstaje w rozliczeniu za okres, w którym przypada okres płatności lub w miesiącu następnym. W tym stanie rzeczy zauważyć należy, iż takie ukształtowanie warunków umowy naraża Wykonawcę na istotne niebezpieczeństwo błędnego określenia powyższych terminów, co w konsekwencji doprowadzić może do nieprawidłowego wyliczenia kwot należnych podatków. Podkreslić należy, iż jedynym rozwiązaniem takiej sytuacji może być wyłącznie uzależnienie terminu płatności od daty wystawienia faktury VAT (z punktu widzenia Wykonawcy jest to data pewna), nie zaś od daty jej otrzymania przez Zamawiającego. W związku z powyższym zwracamy sie z pytaniem, czy Zamawiający dopuszcza możliwość modyfikacji treści ust. 8 Umowy poprzez zastąpienia wyrazów "dostarczenie faktury" wyrazami "wystawienie faktury".
***Odpowiedź: Zamawiający zmienia zapis pkt 8 na: "Faktury za abonament oraz usługi wystawiane będą nie częściej niż raz w miesiącu. Wynagrodzenie będzie płatne przelewem w terminie 30 dni od dnia wystawienia faktury VAT, na konto wskazane w fakturze. Wykonawca każdorazowo ma obowiązek doręczenia faktury do siedziby Zamawiającego w terminie 5 dni roboczych od ich wystawienia".**

Pytanie 2
Zwracamy sie o doprecyzowanie ust. 14 lit b) i ust. 21 pkt 3 Umowy poprzez dodanie nowego zdania o treści: "Kara wskazana powyżej znajduje zastosowanie jeżeli opóźnienie nastąpiło z powodu okoliczności, za które Wykonawca ponosi odpowiedzialność". Obecna redakcja tej klauzuli może bowiem w sposób niezasadny sugerować, że surowa dla Wykonawcy sankcja w postaci możliwości naliczenia kar umownych, znajduje zastosowanie nawet w wypadku zupełnie niezawinionym przez Wykonawcę (np. siła wyższa). Należy podnieść, iż obecne rozwiązanie odstępuje od wzorca ustanowionego w kodeksie cywilnym, w którym odpowiedzialność dłużnika za nieterminowe

wykonanie zobowiązania niepieniężnego zawsze uzależniona jest od elementu jego winy.
Alternatywnie i w tym wypadku prosimy o rozważenie zastąpienia terminu "spóźnienie/opźnienie" kodeksowym określeniem "zwłoka".
***Odpowiedź: Zamawiający zmienia brzmienie ostatniego zdania punktu 14 lit. b) na:" Kara za każdą godzinę zwłoki w usunięciu zgłoszonej usterki będzie wynosić 300zł, kara wskazana powyżej znajduje zastosowanie jeżeli opóźnienie nastąpiło z powodu okoliczności, za które ponosi odpowiedzialność Wykonawca".**
Zamawiający zmienia brzmienie punktu 21 podpunkt 3 na **: „z tytułu zwłoki Wykonawcy w rozpoczęciu świadczenia usług telekomunikacyjnych będących przedmiotem umowy, za każdy rozpoczęty dzień (dzień liczony od godziny 0.00 do godziny 24.00) przekroczenia terminu Zamawiającemu przysługuje prawo do obciążenia Wykonawcy kara umowną w wysokości 3 000 PLN (brutto). Kary wskazane powyżej znajdują zastosowanie jeżeli opóźnienie nastąpiło z powodu okoliczności za które ponosi odpowiedzialność Wykonawca".**

pytanie 3
Czy Zamawiający wyraża zgodę na dodanie ustępu w brzmieniu: "Całkowita suma kar umownych naliczonych na podstawie Umowy nie przekroczy 10% wartości całkowitej umowy"?
Odpowiedź: Zamawiający nie godzi się na ograniczenie odpowiedzialności odszkodowawczej z tytułu naliczanych kar umownych

Pytanie 4
Odnośnie postanowień zawartych w ust. 14 b) i ust. 21 pkt 3 Umowy, czy Zamawiający popuszcza zmniejszenie kary umownej do wysokości odpowiednio 200 zł i 2 000 zł?
Zdaniem Wykonawcy tak wysoki poziom kary umownej zmusi Wykonawców do uwzględnienia tego elementu ryzyka przy wycenie usłg dla Zamawiającego, co znajdzie wyraz w podwyższeniu ceny.
Odpowiedź: Zamawiający nie godzi się na zmniejszenie wysokości kar umownych do wysokości 200 zł i 2000 zł

Pytanie 5
Wykonawca zwraca sie ponadto o uwzględnienie w terści Umowy np. jako nowego ustępu Umowy, dwustronnego zapisu, iż "Odpowiedzialność którejkolwiek ze Stron z tytułu utraconych korzyści (lucrum cessans) jest wyłaczona". Szkody takie są wszakże rzadko dochodzone w praktyce sądowej jako niezwykle trudne do określenia i udowodnienia. Jednocześnie fakt, że Wykonawcy muszą wziąć ich ryzyko pod uwagę, naraża Zamawiającego na podwyższenie kosztów projektu.
Odpowiedź: Zamawiający nie godzi się na wyłączenie z odpowiedzialności odszkodowawczej tzw. utraconych korzyści, w razie sporu na Zamawiającym spoczywa ogólny rozkład ciężaru dowodu z art. 6 kc.

Pytanie 6
W opisie przedmiotu zamówienia w pkt 6 ppkt 2 Zamawiający wskazał "wszystkie koszty związane z usługą DDI, bilingi, abonament, opłaty uruchomieniowe wraz z wymaganymi wszelkimi usługami wliczone zostaną w cenę połaczeń w tym upstyi rabaty" zapis taki skutkuje możliwością nie zrealizowania zakładanej ilości połaczeń lub minimalnej ilości połączeń przez Zamawiającego. Wykonawca w takim przypadku poniesie koszty związane z utrzymaniem obsługi, z jej uruchomieniem, z tego tytułu nie uzyska żadnych przychodów. Postępowanie takie powoduje brakiem równowagi stron w stosunku cywilno-prawnym gdzie Wykonawca nie ma zagwarantowanego minimalnego przychodu z realizowanej usługi.
W związku z powyższym Wykonawca pytaniem czy Zamawiający zmodyfikuje formularz cenowy w ten sposób, który bedzie uwzględniał miesięczną opłatę abonamentową oraz opłatę jednorazowa.
Odpowiedź: Zamawiający nie godzi się na zmianę treści pkt. 6 ppkt. 2 Opisu przedmiotu zamówienia.

pytanie 7
Czy opłaty za połączenia, kóre nie są objęte w formularzu cenowym będą rozliczane wg aktualnego cennika Wykonawcy?
Odpowiedź: Zamawiający nie przewiduje wykonywania innych aniżeli określone w rozdziale III pkt 5 oraz w formularzu cenowym połaczeń. Zamawiający posiada system telekomunikacyjny, umożliwiający konfigurację restrykcji na pozostale, nie ujęte w siwz połączenia wychodzące, z tego względu Wykonawca nie jest zobowiązany do założenia blokady na połączenia nie wymienione w siwz.

pytanie 8

Czy Zamawiający wyraża zgodę na wniesienie wadium dla wszystkich zadań na jednym dokumencie i czy suma wadium może zostać zsumowana, czy musi zostać rozpisana dla każdego zadania wraz z odpowiadającymi im kwotami wadium?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na wniesienie wadium dla wszystkich zadań na jednym dokumencie z zastrzeżeniem obowiązku odrębnego wskazania, które zadanie/część postępowania zostało zabezpieczone jaką kwotą wadium.