

**Wykonawcy, biorący
udział w postępowaniu**

ODPOWIEDZI NA PYTANIA - 2

dotyczy: postępowania na **Zestawienie wraz z niezbędnymi urządzeniami, uruchomienie oraz świadczenie usługi dostępu do sieci Internet przy wykorzystaniu łączny światłowodowych w Serwerowni Centralnej**, znak sprawy **WRZ.270.43.2023**.

Zamawiający informuje, że do ww. postępowania wpłynęły kolejne pytania o następującej treści:

Pytanie nr 1:

Biorąc pod uwagę iż termin składania ofert przypada na 27.02.2023 oraz fakt że termin rozpoczęcia I Etapu prac jest na 1 marca 2023 roku, Wykonawca w celu uniknięcia wątpliwości wnosi o sprecyzowanie, jaką perspektywę czasową od daty zawarcia umowy będzie dysponować w celu zestawienia i wdrożenia Usługi, z uwzględnieniem czasu niezbędnego na przeprowadzenie procedur odbiorczych. Tym samym, Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że data zawarcia Umowy umożliwić będzie rozpoczęcie I Etapu prac oraz wdrożenie Usługi objętej przedmiotem zamówienia w terminie wymaganym przez Zamawiającego, z tym zastrzeżeniem, że czynności Wykonawcy mające na celu wdrożenie Usługi (I Etap prac) muszą być wykonywane już na podstawie Umowy, tj. po dacie jej zawarcia. Wykonawca musi dysponować co najmniej 30 dniową perspektywę na przygotowanie się do czynności objętych I Etapem prac.

Wnosimy o zmianę zapisu OPZ, uwzględniający 30 dni roboczych na rozpoczęcie Etapu I, liczonego d dnia podpisania Umowy. Jednocześnie Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że w przypadku gdy niemożliwe będzie dotrzymanie ww. terminu z przyczyn niezależnych od wykonawcy, np. długotrwałości procedury, ostatecznej daty zawarcia umowy w sprawie udzielenia zamówienia, czy też przyczyn techniczno – organizacyjnych związanych z uruchomieniem Usługi, Zamawiający dostosuje termin wdrożenia usługi do rzeczywistych możliwości. W przeciwnym przypadku, ustalone przez Zamawiającego terminy wdrożenia usług eliminować mogą wykonawców z postępowania, ewentualnie stanowić będą terminy niemożliwe do dotrzymania, co z kolei powinno wpływać na przyjęte przez Zamawiającego zasady odpowiedzialności.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje postanowienia OPZ, z uwzględnieniem odpowiedzi na pytania z dnia 23.02.2023 r.

Pytanie nr 2:

Wykonawca zwraca uwagę na rozbieżności pomiędzy zapisami w pkt III ppkt 8.3 OPZ, w którym jest mowa o czasie usunięcia awarii – max. 4 godziny od momentu potwierdzenia przyjęcia zgłoszenia, natomiast w załączniku numer 5 pkt II ppkt 3 OPZ jest mowa o wymaganym gwarantowanym czasie na usunięcie awarii maksymalnie 4 godziny od stwierdzenia awarii. W związku z powyższym Wykonawca wnosi o doprecyzowanie zapisów w dokumentacji tak, aby termin usunięcia awarii był liczony od chwili potwierdzenia otrzymania zgłoszenia o wystąpieniu awarii przez przedstawiciela Wykonawcy na numer

telefonu czy adres poczty e-mail, które będzie wysyłane do Zamawiającego bezzwłocznie po dokonaniu zgłoszenia.

Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje modyfikacji w treści załącznika nr 5 do Umowy, w związku z czym pkt II ppkt 3 tego załącznika otrzymuje następującą treść:

Wymagany gwarantowany czas reakcji na awarię Usługi Internet maksymalnie 1 godzina od wystania zgłoszenia o awarii (24/7/365). Wymagany gwarantowany czas na usunięcie awarii maksymalnie 4 godziny od momentu potwierdzenia przyjęcia zgłoszenia (24/7/365).

Pytanie nr 3

W zakresie § 3 ust. 5 wzoru umowy - Wykonawca wnosi o modyfikację postanowienia, 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.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną modyfikację Umowy.

Pytanie nr 4

W odniesieniu do § 3 ust. 7 wzoru umowy oraz 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", Wykonawca 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.

Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje modyfikacji Umowy i § 3 ust. 7 Umowy przyjmuje następującą treść:

Za dzień zapłaty wynagrodzenia Wykonawcy uważa się datę uznania należności na rachunku bankowym Wykonawcy.

Pytanie nr 5

W odniesieniu do § 7 ust. 1 wzoru Umowy, Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że Zamawiający ponosi pełną odpowiedzialność za wszelkie urządzenia powierzone Zamawiającemu w okresie i w celu realizacji Umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje postanowienia umowy w ww. zakresie.

Pytanie nr 6

Wykonawca wnosi o uzależnienie poszczególnych przypadków odpowiedzialności wykonawcy za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy od wystąpienia „zwłoki” po jego stronie. Tym samym, ilekroć w projekcie Umowy § 10 ust. 2 wzoru umowy, Zamawiający postuluje 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.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje postanowienia umowy w ww. zakresie.

Pytanie nr 7

Wykonawca wnosi o modyfikację treści § 10 ust. 8 wzoru umowy, poprzez przyjęcie, że zapłata kar umownych nastąpi w ciągu 14 dni od dnia wystawienia przez Zamawiającego noty obciążeniowej. Utrzymanie postanowień umownych umożliwiających potrącenie kar z wynagrodzenia Wykonawcy nie daje bowiem możliwości weryfikacji zasadności i poprawności naliczenia tych kar.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje postanowienia umowy w ww. zakresie.

Pytanie nr 8

Mając na uwadze § 10 ust.10 wzoru umowy- Wykonawca wnosi o doprecyzowanie wskazanego postanowienia, w taki sposób, że Zamawiającemu będzie przysługiwać prawo dochodzenia odszkodowania uzupełniającego na zasadach ogólnych do wysokości poniesionej szkody, z wyłączeniem utraconych korzyści, co ograniczy w sposób uzasadniony ryzyka biznesowe Wykonawcy, jak również pozwoli obniżyć cenę ofertową.

Odpowiedź:

Dochodzenie odszkodowania na zasadach ogólnych odbywa się w oparciu o przepisy Kodeksu Cywilnego.

Pytanie nr 9

Prosimy o wyjaśnienie zapisu . zapisu OPZ 5.4.

Czy prawidłowo powinno być?: „(...) w przypadku awarii podstawowego łącza na zapasowe łącze radiowe”

Odpowiedź:

Zamawiający modyfikuje treść OPZ w powyższym zakresie i pkt 5.4. przyjmuje następujące brzmienie:

Sesja BGP w przypadku awarii łącza podstawowego umożliwiająca automatyczne przełączenie w tryb aktywny zapasowego łącza radiowego w Serwerowni obsługiwanej przez odrębnego Operatora Telekomunikacyjnego.

Pytanie nr 10

Prosimy o wyjaśnienie realizacji zapisu OPZ 9.5 w kontekście 5.4 - „ Wykonawca będzie współpracował z Operatorem zapasowego łącza radiowego w celu skonfigurowania wszelkich parametrów dla sesji BGP oraz konfiguracji routera brzegowego.” vs. „Sesja BGP umożliwiająca automatyczne przełączenie w tryb aktywny w przypadku awarii zapasowego łącza radiowego w Serwerowni obsługiwanej przez odrębnego Operatora Telekomunikacyjnego”.

Proponowany dodatkowy zapis do 9.5: Przy zmianie Operatora zapasowego fizycznego łącza radiowego będzie on współdziałał na zasadzie dzierżawy łącza transmisji danych dla operatora podstawowego

Odpowiedź:

Zamawiający dokonał modyfikacji treści pkt 5.4. OPZ i nie zgadza się na wprowadzenie zaproponowanej w pytaniu nr 10 zmiany.

Pytanie nr 11

Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że naliczanie kar umownych następować będzie po zakończeniu procedury reklamacyjnej, przy czym postępowania reklamacyjne wynikię 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 usługi telekomunikacyjnej (Dz. U. Nr poz. 284)?

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje postanowienia Umowy.

Pytanie nr 12

Wykonawca wnosi o enumeratywne wskazanie przyczyn w § 11 ust. 2 wzoru umowy, z powodu których Zamawiający dopuszcza możliwość odstąpienia od umowy. Wykonawca wnosi także o wyznaczenie dodatkowego terminu na naprawę uchybień przed odstąpieniem od umowy. Jednocześnie Wykonawca wskazuje, iż ogólny charakter przesłanki, odwołującej się do zapisów, iż „zachodzą uzasadnione wątpliwości, że Umowa zostanie należycie wykonana” są nieprecyzyjne i ocenne. Wykonawca podkreśla przy tym, że co prawda w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego lub postępowaniach prowadzonych na podstawie regulaminów obowiązujących u Zamawiającego, zasada równości stron stosunku cywilnoprawnego doznaje znacznego ograniczenia i, o ile działania zamawiającego nie będą naruszać postanowień przepisów ustawy z 2004 r. - Prawo zamówień publicznych, to nawet restrykcyjne sformułowanie postanowień umownych, obciążenie wykonawcy wysokimi karami umownymi, czy też nałożenie na wykonawców szeregu obowiązków nie może prowadzić do ich arbitralnej zmiany ww. zasad (wyrok z dnia 26 marca 2015 r. o sygn. akt: KIO 471/15; KIO 472/15) Tym samym, niedopuszczalne jest arbitralne i asymetryczne ustalanie przez Zamawiającego odpowiedzialności wykonawcy. W związku z powyższym Zamawiający wnosi jak na wstępie.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje postanowienia Umowy.

Pytanie nr 13

W związku z treścią § 13 wzoru umowy, wskazujących na zamiar Zamawiającego przeprowadzania audytu u Wykonawcy, wnosi o usunięcie ww. postanowienia umownego, jako wymogów (zobowiązań) nadmiernych, nieuzasadnionych przedmiotem zamówienia oraz ograniczających konkurencję w postępowaniu, jak również mogących doprowadzić do naruszenia zobowiązań w zakresie tajemnicy telekomunikacyjnej. Wykonawca wskazuje przede wszystkim, iż:

a) każdy operator telekomunikacyjny zobowiązany jest do przestrzegania standardów bezpieczeństwa i jakości świadczenia usług z uwzględnieniem zobowiązań i ograniczeń wynikających wprost z przepisów prawa telekomunikacyjnego.

b) nadzór formalnoprawny nad działalnością wykonawców (objętą przedmiotem zamówienia) sprawuje Prezes UKE, a nie podmioty współpracujące z danym operatorem telekomunikacyjnym.

c) w kontekście realizacji przedmiotu realizacji zamówienia przez wykonawcę w sposób należyty znaczenie mają warunki SLA, które zostały ustalone przez Zamawiającego i jako takie stanowią załącznik do specyfikacji istotnych warunków zamówienia. Ponadto, projekt umowy określa konsekwencję na wypadek gdyby wykonawca nie spełniał warunków SLA. W efekcie spełnienia warunków SLA stanowi właściwy miernik dla oceny jakości usługi zamawianej w postępowaniu i świadczonej przez wykonawcę, z którym Zamawiający zawrze umowę.

d) przeprowadzenia audytów u Wykonawcy stanowi nieuzasadnioną ingerencję w przedsiębiorstwo każdego wykonawcy, tym bardziej, że projekt umowy nie uszczegóławia sposobu, trybu jak również nie wskazuje osób, które przeprowadzałyby ewentualny audyt;

e) Zamawiający pomija w projekcie umowy fakt, iż możliwość przeprowadzania audytów przez audytorów zewnętrznych u danego przedsiębiorcy (w tym przypadku prowadzącego działalność telekomunikacyjną) uzależniona jest od procedur wewnętrznych obowiązujących w danym przedsiębiorstwie, w konsekwencji czego znaczna część wykonawców, w tym Wykonawca nie będą mieli możliwości złożenia oferty w przedmiotowym postępowaniu;

f) weryfikacja Wykonawcy poprzez przeprowadzenia audytu, nie jest uzasadniona opisem przedmiotu zamówienia, jak również warunkami udziału w postępowaniu. Jeżeli, w ocenie Zamawiającego, uzasadniony jest wymóg posiadania przez wykonawców określonych certyfikatów lub innych dokumentów potwierdzających wdrożenie określonych rozwiązań lub spełnianie parametrów jakościowych dla usług świadczonych przez wykonawców, to Zamawiający powinien uwzględnić tą okoliczność ustalając warunki udziału w postępowaniu.

W konsekwencji powyższego, Wykonawca wskazuje, że ww. postanowienia umowy stanowią nadmierne zobowiązania wykonawcy. W związku z powyższym Wykonawca wnosi jak na wstępie.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje postanowienia Umowy.

Chrostek Łukasz

Kierownik Wydziału

/dokument podpisany elektronicznie/

Z poważaniem,

Sporządził: Lucyna Tchórzewska