

WYJAŚNIENIA DO TREŚCI SIWZ

W POSTĘPOWANIU O UDZIELENIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO PROWADZONYM W TRYBIE PRZETARGU
NIEOGRANICZONEGO O WARTOŚCI SZACUNKOWEJ PONIŻEJ 130 000 EURO.

NA

ŚWIADCZENIE USŁUG TELEFONII STACJONARNEJ W BUDYNKACH ODDZIAŁU INSTYTUTU PAMIĘCI NARODOWEJ - KŚZpNP W ŁODZI WRAZ Z ROZBUDOWĄ CENTRALI ABONENCKIEJ O KARTĘ LINII MIEJSKICH

DO WSZYSTKICH WYKONAWCÓW

Na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych, Instytut Pamięci Narodowej – Komisja Ścigania Zbrodni przeciwko Narodowi Polskiemu Oddział w Łodzi, **PRZEKAZUJE treść złożonych przez wykonawcę pytań** dotyczących treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia oraz udzielonych na nie odpowiedzi:

I. Pytanie : „Rozdział III.6), Inne dokumenty, ust. 1 Ogłoszenia, Zamawiający wymaga potwierdzenia, że podmiot udostępniający dysponuje faktycznie danym zasobem. Jakiego rodzaju potwierdzenie Zamawiający uzna za wystarczające?”

Odpowiedź:

Zamawiający wymaga, aby potwierdzenie, że podmiot udzielający zasobu faktycznie nim dysponuje, miało formę pisemnego oświadczenia zawartego w pisemnym zobowiązaniu, o którym mowa w pkt. 2d, części VI SIWZ.

II. Pytanie : „Rozdział III.7) Inne dokumenty, Ogłoszenia, czy Zamawiający potwierdza, że zamówienie zarezerwowane jest dla podmiotów zatrudniających, co najmniej 50% pracowników niepełnosprawnych?”

Odpowiedź:

Zamawiający nie ogranicza możliwości ubiegania się o zamówienie publiczne tylko do wykonawców, u których ponad 50% pracowników stanowią osoby niepełnosprawne. W dniu 30.04.2013 r. Zamawiający opublikował w Biuletynie Zamówień Publicznych, na portalu Urzędu Zamówień Publicznych, ogłoszenie o zmianie ogłoszenia nr 173900-2013, w którym dokonał zmiany treści rozdziału III.7., ogłoszenia nr 61349-2013 z dnia 23.04.2013r., w tym zakresie.

III. Pytanie : „SIWZ, Rozdział III. OPZ, ust. 4 pkt. 14, Zamawiający wymaga załączenie przez Wykonawcę do oferty pakietu cenowego. Czy Zamawiający pod pojęciem pakiet cenowy, rozumie cennik usług telekomunikacyjnych Wykonawcy? Jeśli nie, to jaki dokument Zamawiający uzna za pakiet cenowy?”

Odpowiedź:

Zamawiający pod pojęciem pakiet cenowy rozumie cennik usług telekomunikacyjnych, który będzie obowiązywał na usługi nie wymienione w formularzu ofertowym, zgodnie z pkt. 4, ppkt.14, części III SIWZ oraz zapisem zawartym w formularzu ofertowym.

- IV. Pytanie :** „*SIWZ, Rozdział XI. Opis sposobu przygotowania oferty, ust. 11 lit c), Zamawiający wymaga załączenia do oferty podpisanego wzoru umowy. Czy Zamawiający wymaga załączenia podpisanego wzoru umowy stanowiącego załącznik do SIWZ, czy również wzoru Umowy o świadczenie usług telekomunikacyjnych obowiązującego u Wykonawcy?*”

Odpowiedź:

Zamawiający wymaga załączenia do oferty, podpisanego przez Wykonawcę na każdej stronie, jednego wzoru umowy o udzielenie zamówienia publicznego – umowy o świadczenie usług telekomunikacyjnych, stanowiącego załącznik nr 6 do SIWZ, zgodnie z pkt. 11 lit. c, części XI SIWZ.

- V. Pytanie :** „*Załącznik nr 6 do SIWZ, Wzór Umowy, Wykonawca zwraca się o potwierdzenie, że w przypadku wyboru oferty Wykonawcy prowadzącego działalność gospodarczą w formie spółki akcyjnej, część komparacyjna Umów poświęcona Wykonawcy, będzie obejmować wszelkie dane wymagane przez art. 374 § 1 KSH?*”

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza, że w przypadku wyboru oferty Wykonawcy prowadzącego działalność gospodarczą w formie spółki akcyjnej, część komparacyjna umowy dotycząca Wykonawcy będzie obejmować dane wymagane przez art. 374 § 1 KSH.

- VI. Pytanie :** „*Załącznik nr 6 do SIWZ, Wzór Umowy, § 5 ust. 3 Umowy, Zamawiający przewiduje, że w czasie trwania Umowy nie mogą się zmienić ceny jednostkowe. Wykonawca zwraca się o potwierdzenie, że chodzi o ceny netto i że dopuszczalna jest zmiana cen jednostkowych brutto w przypadku zmiany przepisów o podatku od towarów i usług (przewidziana zresztą w Projekcie Umowy)?*”

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza, że w trakcie obowiązywania Umowy ceny jednostkowe netto usług i abonamentów nie mogą ulec zmianie oraz że zgodnie z postanowieniem § 7 ust. 3 pkt. 3a wzoru umowy stanowiącego załącznik nr 6 do SIWZ dopuszczalna jest, w przypadku ustawowej zmiany stawki podatku VAT na usługi telekomunikacyjne, zmiana cen jednostkowych brutto.

- VII. Pytanie :** „*Załącznik nr 6 do SIWZ, Wzór Umowy, § 8 Umowy, czy Zamawiający wyraża zgodę na umieszczenie w § 8 Umowy zapisu, zgodnie z którym „Całkowita suma kar umownych naliczonych na podstawie § 8 ust. 1 pkt. 1 i 2, ust. 3 Umowy, nie przekroczy 10% wartości łącznego wynagrodzenia brutto Umowy.”? Wykonawca zwraca się na wypadek gdyby Zamawiający nie uwzględnił ograniczenia całkowitej wysokości kar umownych do 10% kwoty wartości umowy, o rozważenie innej wartości procentowej, gdyż wskazanie maksymalnej wysokości kar umownych umożliwi oszacowanie ryzyka kontraktowego związanego z karami i uwzględnienie go w treści oferty. ”*

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na dodanie do § 8 projektu umowy postanowienia zaproponowanego przez Wykonawcę.

VIII. Pytanie : „Załącznik nr 6 do SIWZ, Wzór Umowy, § 8 ust. 1 pkt. 1 i 2, ust. 3 Umowy, pragniemy zauważyć, iż obecne brzmienie postanowień § 8 ust. 1 pkt. 1 i 2, ust. 3 Umowy ma dla Wykonawcy negatywne konsekwencje, z tego względu, że obecne rozwiązanie pozostaje w sprzeczności względem ustanowionego w kodeksie cywilnym rozwiązania w którym odpowiedzialność dłużnika za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania niepieniężnego zawsze uzależniona jest od elementu jego winy. W świetle powyższego zwracamy się z prośbą o dodanie w § 8 Umowy zapisu o treści: „Obowiązek zapłaty kary umownej o której mowa w § 8 ust. 1 pkt. 1 i 2, ust. 3 Umowy nie dotyczy sytuacji gdy niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy nastąpiło z przyczyn niezależnych od Wykonawcy lub jest następstwem działania siły wyższej.”

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia postanowienie § 8 ust. 1 projektu umowy, które otrzymuje brzmienie: „Z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy z winy Wykonawcy Zamawiającemu przysługuje odszkodowanie, w formie kar umownych, w następujących przypadkach i wysokości:

- 1) za każdy dzień przerwy w świadczeniu usług objętych umową, w wysokości 1/15 średniej opłaty miesięcznej za zrealizowane połączenia, liczonej według faktur z ostatnich trzech okresów rozliczeniowych, odrębnie dla każdej z lokalizacji;
- 2) za każdy dzień przekroczenia, z winy Wykonawcy, terminu rozpoczęcia świadczenia usług objętych umową, o którym mowa w § 4, w wysokości miesięcznej opłaty abonamentowej za nieuruchomione łącze, określonej w umowie”.

Tym samym Zamawiający dokona zmiany treści SIWZ i zamieści ją na stronie internetowej Instytutu www.ipn.gov.pl w zakładce ogłoszenia.

IX. Pytanie : „Załącznik nr 6 do SIWZ, Wzór Umowy, § 8 ust. 5 pkt. 1, Zamawiający przewiduje możliwość rozwiązania Umowy w przypadku naruszenia przez Wykonawców obowiązku wynikającego z § 4 oraz § 3 ust. 2 Projektu Umowy, prowadzi to do wniosku, że Zamawiający ma prawo rozwiązać umowę w przypadku nie dotrzymania terminów realizacji zamówienia, oraz w przypadku nienależytego wykonania lub niewykonania umowy. Wobec powyższego Wykonawca zwraca się o określenie, jaka zwłoka w realizacji zamówienia może skutkować rozwiązaniem Umowy, w chwili obecnej jakiegokolwiek przekroczenie terminów może skutkować rozwiązaniem Umowy. Dodatkowo wykonawca, zwraca się o określenie, jakiego rodzaju naruszenia Umowy mogą skutkować rozwiązaniem Umowy, w obecnej redakcji najdrobniejsze naruszenie może skutkować rozwiązaniem Umowy, z podaniem ich zamkniętego katalogu.”

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza, iż zgodnie z § 8 ust. 5 pkt. 1 projektu umowy, Zamawiającemu przysługuje prawo do rozwiązania umowy z winy Wykonawcy w przypadku każdorazowej zwłoki Wykonawcy w wykonaniu przez niego obowiązków określonych w § 4 oraz § 3 ust. 2 projektu umowy.

X. Pytanie : „Załącznik nr 6 do SIWZ, Wzór Umowy, § 8 ust. 8 Umowy, Zamawiający przewidział dla siebie prawo potrącenia kar umownych z wynagrodzenia (faktury). 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 w odpowiedniej wysokości. 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. 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 Umowy poprzez modyfikację zapisu poprzez dodanie do treści § 8 ust. 8 Umowy słów „po uprzednim przeprowadzeniu postępowania wyjaśniającego potwierdzającego wysokość naliczonej kary umownej”?

Odpowiedź:

W związku z ustawowo wprowadzonym obowiązkiem reklamacyjnym oraz postanowieniami § 3 ust. 12 - 14 projektu umowy, oczywistym jest, że zarówno wysokość jak i zasadność kar umownych jest z istoty obligatoryjnego postępowania reklamacyjnego w pełni weryfikowalna przez Wykonawcę. Na marginesie informuję, że nawet gdyby tego rodzaju „reklamacyjna” weryfikacja nie była konieczna – Wykonawca nie zostałby pozbawiony kontroli sądowej zarówno zasadności, jak też wysokości potrąconych z wynagrodzenia kar. Nadto, wskazać należy, iż prawo potrącenia wymagalnych kar umownych wynika z przepisów kodeksu cywilnego. Jednakże, celem uniknięcia ewentualnych sporów Zamawiający zmienia postanowienie § 8 ust. 8 projektu umowy, które otrzymuje brzmienie: **„Zamawiający ma prawo do potrącenia kwot kar umownych z wynagrodzenia Wykonawcy *po uprzednim przeprowadzeniu postępowania reklamacyjnego*”**.

Tym samym Zamawiający dokona zmiany treści SIWZ i zamieści ją na stronie internetowej Instytutu www.ipn.gov.pl w zakładce ogłoszenia.