



### **Pytanie 3**

Rozdział III Szczegółowy Opis Przedmiotu Zamówienia C.3 "Wykonawca przekonfiguruje interfejsy brzegowe na routerach w oddziałach zgodnie ze swoją adresacją IP. Niezbędne dane dostępowe do routerów Zamawiającego zostaną przekazane Wykonawcy po podpisaniu umowy".

Pytanie: Czy Zamawiający jest w stanie przygotować Wykonawcy możliwość zdalnej konfiguracji ww. routerów (np. przez bezpieczne kanały IPsec w oparciu o Internet) bez konieczności każdorazowej wizyty przedstawiciela Wykonawcy w każdy z oddziałów?

### **Odpowiedź:**

W odpowiedzi na powyższe pytanie Zamawiający wyjaśnia, iż nie dopuszcza zdalnej konfiguracji przez Wykonawcę.

### **Pytanie 4**

Rozdział IV, Zestawienie połączeń w sieci WAN, w tabeli nr 1 przy lokalizacji: Centrala IPN Wołoska 7, Warszawa w polu „minimalna gwarantowana przepustowość łącza” wpisano: „dwa Łącza podstawowe i zapasowe muszą być dostarczone dwiema różnymi drogami o przepustowościach gwarantujących sprawne działanie transmisji danych w całej sieci rozległej Zamawiającego. Zaterminowane na jednym interfejsie RJ-45 w routerze Zamawiającego”.

Pytanie: Czy zestawienie dwóch łączy (zapasowe i podstawowe) po dwóch drogach fizycznie niezależnych dotyczy jedynie podłączenie od strony Centrali IPN (lokalizacja: Wołoska 7, Warszawa)?

### **Odpowiedź:**

W odpowiedzi na powyższe pytanie Zamawiający wyjaśnia, iż łącze podstawowe i zapasowe dotyczy Centrali IPN przy ul. Wołoskiej 7.

Pytanie: Czy dwie drogi niezależne (fizyczna redundancja) muszą być zestawione do każdej lokalizacji?

### **Odpowiedź:**

W odpowiedzi na powyższe pytanie Zamawiający wyjaśnia, iż poza Centralą IPN przy ul. Wołoskiej 7 nie muszą być zestawione dwie drogi niezależne do każdej lokalizacji.

### **Pytanie 5**

W §11 ust. 1 Załącznika nr 7 do SIWZ ze wzorem umowy Zamawiający wskazał, że w sprawach nieuregulowanych w umowie zastosowanie mają przepisy Kodeksu cywilnego oraz ustawy Prawo zamówień publicznych. Wykonawca wskazuje, że z uwagi na przedmiot umowy, zastosowanie do umowy będzie mieć przede wszystkim ustawa z dnia 16 lipca 2004 r. Prawo telekomunikacyjne (t.j. Dz. U. z 2014 r. poz. 243 ze zm.), która stanowi przepis szczególnie w stosunku do postanowień Kodeksu cywilnego i ma pierwszeństwo w stosowaniu przed postanowieniami Kodeksu cywilnego jako przepisami ogólnymi. Przedłożony przez Zamawiającego wzór umowy o świadczenie usług telekomunikacyjnych nie zawiera wszystkich elementów określonych w art. 56 ust. 3 i nast. Prawa telekomunikacyjnego, jakie powinny znaleźć się w umowie o świadczenie usług telekomunikacyjnych. Na podstawie art. 56 ust. 5 Prawa telekomunikacyjnego część tych elementów może zostać ujęta w regulaminie świadczenia usług telekomunikacyjnych, którym posługuje się każdy z przedsiębiorców telekomunikacyjnych. Wykonawca wskazuje, że zastosowanie do umowy powinien mieć regulamin stosowany przez każdego z Wykonawców z zastrzeżeniem tym, że regulamin ten ma zastosowanie w kwestiach nieuregulowanych w umowie, a w przypadku sprzeczności pomiędzy postanowieniami umowy i regulaminu, pierwszeństwo w stosowaniu będą miały postanowienia umowy. Za zawieranie przez dostawców umów, które nie zawierają wszystkich elementów określonych w art. 56 ust. 3 i nast. Prawa telekomunikacyjnego, może zostać nałożona na dostawców usług kara pieniężna przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej. Wykonawca prosi o uwzględnienie tego i nienarażanie Wykonawców na taką karę. Ponadto regulaminy określają sposób składania reklamacji przez abonentów i tryb postępowania reklamacyjnego zgodnie z *rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 24 lutego 2014 r. w sprawie reklamacji usługi telekomunikacyjnej (Dz. U. z 2014 r. poz. 284)*, który musi zostać wskazany w umowie o świadczenie usług telekomunikacyjnych, a którego obecnie nie zawiera przedłożony przez Zamawiającego wzór umowy. Wykonawca prosi, aby Zamawiający uwzględnił we wzorze umowy wymóg dołączenia regulaminu do umowy zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa.

### **Odpowiedź:**

W odpowiedzi na powyższe pytanie Zamawiający informuje, iż nie dopuszcza zmian w przedmiotowym zakresie i podtrzymuje dotychczasowe zapisy SIWZ.

### **Pytanie 6**

Zgodnie z art. 56 ust. 3 pkt 16 Prawa telekomunikacyjnego w umowie o świadczenie usług telekomunikacyjnych powinny być określone zasady, tryb i terminy składania oraz rozpatrywania reklamacji, co nie zostało uregulowane przez Zamawiającego w Załączniku nr 7 do SIWZ ze wzorem umowy. Wykonawca wskazuje, że do umowy o świadczenie usług telekomunikacyjnych na podstawie art. 106 ust. 4 Prawa telekomunikacyjnego zastosowanie ma rozporządzenie Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 24 lutego 2014 r. w sprawie reklamacji usługi telekomunikacyjnej (Dz. U. z 2014 r. poz. 284). Zgodnie z w/w rozporządzeniem w przypadku niedotrzymania z winy dostawcy usług określonego w umowie o świadczenie usług telekomunikacyjnych terminu rozpoczęcia świadczenia tych usług bądź niewykonania lub nienależytego wykonania usługi telekomunikacyjnej abonentowi przysługuje prawo złożenia reklamacji. W związku z tym w przypadku wystąpienia przejawów niewykonania lub nienależytego wykonania umowy przez Wykonawcę, Zamawiający zobowiązany jest najpierw złożyć reklamację zgodnie z w/w rozporządzeniem, a dopiero po przeprowadzeniu przez Wykonawcę postępowania reklamacyjnego możliwe jest naliczenie przez Zamawiającego kar umownych, co następuje w drodze zaliczenia tych należności na poczet przyszłych płatności albo w formie zwrotu uznanej w reklamacji kwoty kary umownej. Zapis ten jako akt powszechnie obowiązującego prawa ma zastosowanie do umów o świadczenie usług telekomunikacyjnych i ma pierwszeństwo przez zapisami umowy, które nie mogą być sprzeczne z w/w rozporządzeniem. Zgodnie z art. 107 Prawa telekomunikacyjnego prawo dochodzenia w postępowaniu sądowym roszczeń z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy przez dostawcę usługi przysługuje użytkownikowi końcowemu po wyczerpaniu drogi postępowania reklamacyjnego. Zatem wyczerpanie przez Zamawiającego drogi postępowania reklamacyjnego jest konieczne, aby Zamawiający mógł wystąpić na drogę postępowania sądowego w przypadku sporu pomiędzy stronami co do zasadności naliczania kar umownych bądź odszkodowania.

Celem dostosowania wzoru umowy do obowiązujących przepisów prawa, Wykonawca wnosi o uwzględnienie w Załączniku nr 7 do SIWZ ze wzorem umowy powyższego aspektu poprzez dodanie do umowy następującego zapisu:

*"Wszelkie przypadki niewykonania lub nienależytego wykonania usług określonych niniejszą umową rozstrzygane będą w trybie określonym w rozporządzeniu Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 24 lutego 2014 r. w sprawie reklamacji usługi telekomunikacyjnej (Dz. U. z 2014 r. poz. 284), a ewentualne kary umowne lub odszkodowania naliczane będą po zakończeniu procedury reklamacyjnej w przypadku potwierdzenia, że do niewykonania lub nienależytego wykonania umowy doszło z winy Wykonawcy."*

### **Odpowiedź:**

W odpowiedzi na powyższe pytanie Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na zmianę zapisów w Załączniku nr 7 do SIWZ – wzór umowy i podtrzymuje dotychczasowe zapisy SIWZ.

### **Pytanie 7**

W § 8 ust. 1-3 Załącznika nr 7 do SIWZ ze wzorem umowy Zamawiający określił kary umowne, jakie Wykonawca zobowiązany będzie zapłacić Zamawiającemu w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania umowy przez Wykonawcę.

Wykonawca wskazuje, że zgodnie z obowiązującymi przepisami Prawa telekomunikacyjnego oraz rozporządzenia Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 24 lutego 2014 r. w sprawie reklamacji usługi telekomunikacyjnej (Dz. U. z 2014 r. poz. 284) w zakresie odpowiedzialności przedsiębiorców telekomunikacyjnych za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy Wykonawcy odpowiadają, jeśli doszło do tych okoliczności z winy Wykonawcy. Wykonawca prosi o doprecyzowanie, że wszelkie kary umowne bądź odszkodowania będą naliczane, jeśli do niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy dojdzie z winy Wykonawcy. Wykonawcy nie ponoszą odpowiedzialności za skutki wystąpienia siły wyższej, jak również zachowania samego Zamawiającego, które doprowadzą do niewykonania lub nienależytego wykonania umowy przez Wykonawcę. Postanowienia ww. przepisów prawa jako przepisy szczególne mają pierwszeństwo przed zasadami ogólnymi kodeksu cywilnego i stanowią przepisy bezwzględnie obowiązującego niepodlegające dowolnym ustaleniom pomiędzy stronami umowy.

### **Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów w Załączniku nr 7 do SIWZ – wzór umowy w powyższym zakresie i podtrzymuje dotychczasowe zapisy SIWZ.

### **Pytanie 8**

W § 8 ust. 4 Załącznika nr 7 do SIWZ ze wzorem umowy Zamawiający zastrzegł sobie prawo dochodzenia odszkodowania przewyższającego wysokość kar umownych. Wykonawca prosi Zamawiającego o wyjaśnienie i potwierdzenie, że postanowienie to odnosi się do sytuacji, w których kary umowne nie pokryją wartości rzeczywiście poniesionej szkody, a odszkodowanie będzie dochodzone do wartości rzeczywiście poniesionej szkody. Jest to element, który ma wpływ na sporządzenie przez Wykonawców ofert zgodnie z art. 29 ust. 1 Prawa zamówień publicznych, ponieważ ma wpływ na ryzyko biznesowe Wykonawców i powinien zostać określony w sposób jednoznaczny w dokumentacji przetargowej.

### **Odpowiedź:**

Zgodnie z zapisami §8 ust. 4 wzoru umowy (Załącznik nr 7 do SIWZ) Zamawiającemu przysługuje prawo żądania odszkodowania na zasadach ogólnych w sytuacji gdy przewidziana w umowie kara umowna nie pokrywa rozmiarów szkody.

### **Pytanie 9**

W § 9 ust. 1 pkt 3 Załącznika nr 7 do SIWZ ze wzorem umowy Zamawiający zastrzegł sobie prawo odstąpienia od umowy w przypadku nierozpoczęcia przez Wykonawcę wykonywania umowy w ciągu 14 dni od dnia upływu terminu na rozpoczęcie świadczenia przedmiotu zamówienia określonego w § 1 ust. 2 umowy.

Zgodnie z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa uprawnienie do odstąpienia od umowy przez Zamawiającego przed upływem okresu, na jaki umowa została zawarta, powinno przysługiwać Zamawiającemu jedynie w sytuacji, gdy Wykonawca ze swojej winy nie wykonuje lub wykonuje nienależycie umowę w wypadkach wskazanych we wzorze umowy. Prawo zamówień publicznych przewiduje odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy w przypadku, gdy sytuacje te są zawinione przez Wykonawcę, czego potwierdzeniem jest art. 24 ust. 2a Prawa zamówień publicznych, który przewiduje wykluczenie Wykonawcy z postępowania o udzielenie zamówienia publicznego nie w każdym przypadku niezależnie od tego, czy Wykonawca zawinił czy nie zawinił, ale jedynie w sytuacji, jeśli Wykonawca „w sposób zawiniony” poważnie naruszył obowiązki zawodowe.

Zastrzeżenie przez Zamawiającego możliwości odstąpienia od umowy w przypadku, gdy naruszenie warunków wykonywania umowy nie jest zawinione przez Wykonawcę jest sprzeczne z Prawem zamówień publicznych i narusza elementarne zasady udzielania zamówień publicznych, gdzie umowa w sprawie zamówienia publicznego zawierana jest na czas określony zgodnie z art. 142 ust. 1 Prawa zamówień publicznych. Natomiast zgodnie z art. 139 ust. 1 Prawa zamówień publicznych do umów w sprawach zamówień publicznych stosuje się przepisy ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny, jeżeli przepisy Prawa zamówień publicznych nie stanowią inaczej. Odnosząc się zatem do przepisów Kodeksu cywilnego, umowy zawierane na czas określony nie mogą być bez uzasadnionej przyczyny wypowiedziane przez jedną ze stron w dowolnym momencie obowiązywania, rozwiązanie takiej umowy bądź odstąpienie od niej możliwe jest jedynie w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania umowy przez drugą stronę. Trwałość należycie wykonywanej przez Wykonawcę umowy zawartej na czas oznaczony jest istotna z uwagi na fakt, że Wykonawcy szacują wartość zamówienia w oparciu o ściśle określone elementy wykonywania zamówienia, jak m.in. okres świadczenia usług. Opisując przedmiot zamówienia, zgodnie z art. 29 ust. 1 Prawa zamówień publicznych Zamawiający powinien uwzględnić wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty. Trwałość umowy jest właśnie jednym z takich elementów. Tym samym możliwość odstąpienia od umowy zawartej na czas określony powinna mieć miejsce jedynie w przypadku zawinionego niewykonania lub nienależytego wykonania umowy przez Wykonawcę, a okoliczności te Zamawiający powinien wyraźnie wskazać we wzorze umowy z zastrzeżeniem, że Zamawiający będzie mógł odstąpić od umowy w przypadku, gdy do niewykonania lub nienależytego wykonania umowy dojdzie z winy Wykonawcy. Wykonawcy nie odpowiadają za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy, jeśli przyczyną tego jest działanie siły wyższej bądź

zachowanie Zamawiającego. Potwierdzeniem tego jest wyrok KIO z dnia 28 marca 2008 r. (sygn. KIO/UZP/222/08), gdzie KIO orzekła, że:

„1. Nie może mieć miejsca sytuacja, w której na wykonawcę przerzucony jest cały ciężar i ryzyko niezrealizowania umowy oraz wyłączona jest możliwość dochodzenia przez wykonawcę roszczeń z tego tytułu.”.

W celu dostosowania postanowienia § 9 ust. 1 pkt 3 Załącznika nr 7 do SIWZ ze wzorem umowy do obowiązujących w tym zakresie przepisów powszechnie obowiązującego prawa, Wykonawca prosi Zamawiającego o modyfikację ww. postanowienia wzoru umowy poprzez dodanie informacji, że uprawnienie do odstąpienia od umowy przez Zamawiającego będzie przysługiwać Zamawiającemu jedynie w przypadku, gdy do nierozpoczęcia przez Wykonawcę wykonywania przedmiotu umowy w ciągu 14 dni od dnia upływu terminu na rozpoczęcie świadczenia przedmiotu zamówienia określonego w § 1 ust. 2 umowy dojdzie z winy Wykonawcy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie dopuszcza zmian w powyższym zakresie i podtrzymuje dotychczasowe zapisy SIWZ.

Dyrektor Biura  
Administracyjno-Gospodarczego  
Rafał Pasieka

