

Rzeszów, 26 listopada 2009 r.

AG-3211/10/2/09

**Uczestnicy postępowania
o udzielenie zamówienia publicznego pn.
„Świadczenie usług telekomunikacyjnych przy pomocy publicznej sieci
telefonii komórkowej”- Nr AG-3211/10/09**

Sprawa: wyjaśnienie do zapytań z dnia 25 listopada 2009 r. dotyczącego zapisów specyfikacji istotnych warunków zamówienia do przetargu nieograniczonego pn. „ŚWIADCZENIE USŁUG TELEKOMUNIKACYJNYCH PRZY POMOCY PUBLICZNEJ SIECI TELEFONII KOMÓRKOWEJ”

Informuję, że w dniu 25 listopada 2009 r. do siedziby Zamawiającego wpłynęły faksem zapytania dotyczące zapisów SIWZ. Zgodnie z art. 38 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2007 r. Nr 223 poz. 1655 z późn. zm.) udzielam odpowiedzi na zadane pytania:

Zapytania od Wykonawcy nr 1:

Pytanie 1:

W dziale IV pkt 4 lit. a) SIWZ Zamawiający napisał: „Świadczenie usługi obejmuje następujące elementy:

a) zapewnienie dostępu do sieci telefonii komórkowej obejmującej co najmniej 91% terenu Polski, na poziomie umożliwiającym realizację transmisji głosu i danych.”

Czy Zamawiający wyraża zgodę, aby dostęp do sieci telefonii komórkowej był zgodny z mapami zasięgu na stronach www Wykonawcy?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowany przez Wykonawcę zapis.

Pytanie 2:

W dziale XII pkt 7 SIWZ Zamawiający napisał: „Strony mają prawo do odstąpienia od niniejszej umowy w razie rażącego niewywiązania się z obowiązków, wynikających z niniejszej umowy, przez drugą stronę.”

Co Zamawiający rozumie przez rażące niewywiązanie się z obowiązków skutkujące prawem do odstąpienia od umowy?

Odpowiedź:

Termin „rażące naruszenie postanowień umowy” należy do zakresu tzw. klauzul generalnych, dopuszczonych do stosowania przez polskie prawo cywilne, np.: cel społeczno-gospodarczy prawa (art.354 § 1 kc), należyta staranność (art.472 kc), nadużycie prawa (art.5 kc), zasady współzycia społecznego (art.354 § 1 kc). Odnoszą się one do okoliczności wyjątkowych, których system prawa nie może uznać za wykonanie zobowiązania oraz których przewidzieć nie można, a podlegają one ocenie wyłącznie na tle konkretnej sytuacji, która może w przyszłości zaistnieć. Na tle zawartej w przyszłości umowy może zaistnieć sytuacja rażącego naruszenia jej postanowień na przykład wówczas gdy: Wykonawca kategorycznie odmówi zamiany

pakietów kwotowych, uniemożliwi Zamawiającemu z winy Wykonawcy prowadzenia rozmów lub wysyłania wiadomości tekstowych, Wykonawca będzie rozliczał należności niezgodnie ze złożoną ofertą, Wykonawca nie będzie wywiązywał się z świadczeń serwisowych i usług gwarancyjnych. Sytuacja taka zaistnieje zatem wówczas, gdy działanie wielokrotne lub nawet jednorazowe będzie szczególnie i jednoznacznie sprzeczne z konkretnym ustaleniem umownym.”

Pytanie 3:

Czy Zamawiający wyraża zgodę, aby odsłuchiwanie poczty głosowej opisane w dziale IV pkt 6 lit. i) SIWZ było bezpłatne wyłącznie w ramach połączeń krajowych?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 4:

1. W dziale II pkt 2 SIWZ Zamawiający napisał: „Zamawiający przewiduje zamówienia uzupełniające, o których mowa w art. 67 ust. 1 pkt. 6 ww. ustawy do wysokości 50% wartości zamówienia podstawowego tj.:

- zakupu 3 szt. telefonów z pakietem kwoty 103,70 zł brutto (Pakiet nr 2) do wykorzystania w miesięcznym okresie rozliczeniowym w ruchu mieszanym,
- zakupu 4 szt. telefonów z pakietem kwoty 48,80 zł brutto (Pakiet nr 3) do wykorzystania w miesięcznym okresie rozliczeniowym w ruchu mieszanym.

Zgodnie z art. 66 i następnymi ustawy Prawo zamówień publicznych zamówienia uzupełniającego prowadzone są w trybie z wolnej ręki po negocjacjach z wykonawcą. Oznacza to, że w tym trybie do zawarcia umowy nie dochodzi w drodze złożenia i przyjęcia oferty, lecz wówczas, gdy strony prowadzące negocjacje dojdą do porozumienia co do wszystkich jej postanowień, które były przedmiotem negocjacji. Brak zgody między nimi będzie stanowić przeszkodę zawarcia prawnie skutecznej umowy. Zatem, zastrzeżenie, iż dodatkowe telefony zostaną zakupione z odpowiednio pakietem 103,70 i 48,80 jest niezgodne z prawem. Czy w związku z tym Zamawiający wykreśli ten punkt z SIWZ?

Odpowiedź:

Określenie przez Zamawiającego ilości i wartości pakietów ma na celu pomóc przyszłemu Wykonawcy w szacowaniu zamówień uzupełniających. Zapis przewidujący do zakupu pakiety o wartości 103,70 zł i 48,80 zł nie jest niezgodny z prawem. Zamawiający jedynie w sposób ogólny określił wartość pakietów. Zgodnie z art. 66 ustawy Prawo zamówień publicznych „Zamówienie z wolnej ręki to tryb udzielenia zamówienia, w którym zamawiający udziela zamówienia po negocjacjach tylko z jednym wykonawcą, a art. 67 ust. 1 mówi: „Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki jeśli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności:

... 6) w przypadku udzielenia, w okresie 3 lat od udzielenia zamówienia podstawowego, dotychczasowemu wykonawcy usług lub robót budowlanych zamówień uzupełniających, stanowiących nie więcej niż 50% wartości zamówienia podstawowego i polegających na powtórzeniu tego samego rodzaju zamówień, jeżeli zamówienie podstawowe zostało udzielone w trybie przetargu nieograniczonego lub ograniczonego, a zamówienie uzupełniające było przewidziane w ogłoszeniu o zamówieniu dla zamówienia podstawowego i jest zgodne z przedmiotem zamówienia podstawowego.”

Reasumując, to Zamawiający i Wykonawca negocjują warunki przyszłej umowy, a w tym konkretnym przypadku negocjacji podlegać będą ceny telefonów i usług telekomunikacyjnych (m.in. połączenia głosowe, SMS-y, MMS-y). Nadmienić należy, że ustawodawca daje możliwość zawarcia takiej umowy a nie obliguje do jej zawarcia. Zamawiający nie wykreśli zapisu ze SIWZ.

Pytanie 5:

W dziale IV pkt 2 Wykonawca napisał: „Po osiągnięciu wysokości pakietu kwotowego przeznaczanego na dany numer telefonu w okresie rozliczeniowym możliwość prowadzenia rozmów wychodzących (za wyjątkiem połączeń do numerów w ramach utworzonej grupy korporacyjnej PCEN) i wysyłania wiadomości tekstowych oraz transmisja danych zostanie zablokowana przez Wykonawcę automatycznie” oraz „W związku z powyższym wartość faktury za usługi telekomunikacyjne w każdym kolejnym pełnym miesięcznym okresie rozliczeniowym będzie stała i wynosić będzie 1110,20 zł brutto (miesięczna suma pakietów kwotowych)”

Ponieważ Wykonawca ze względów technicznych nie jest w stanie przerwać trwającego w momencie przekraczania ustalonej kwoty limitu połączenia i będzie ono taryfikowane nadal po odpowiadających dla jego typu stawkach, a blokada o której mowa w tym punkcie może zostać włączona dopiero po jego zakończeniu. Czy w związku z tym Zamawiający dopuszcza wynikające z powyższego nieznaczne przekroczenia wartości faktury za świadczone usługi określonej w tym punkcie SIWZ?

Odpowiedź:

Zamawiający nie dopuszcza możliwości przekraczania wartości faktury. Rozliczenie kwoty przekroczenia pakietu w skutek nieprzerwanej rozmowy może nastąpić w następnym okresie rozliczeniowym.

Pytanie 6:

Czy w związku z tym, iż informacje od operatorów zagranicznych sieci komórkowych o opłatach z tytułu roamingu (rozliczenia międzyoperatorskie) spływają do Wykonawcy z pewnym opóźnieniem Zamawiający akceptuje fakt iż rozliczenie ich w bieżącym pakiecie nie będzie zawsze możliwe?

Odpowiedź:

Tak. Zamawiający akceptuje rozliczenie w następnym okresie rozliczeniowym.

Pytanie 7:

W dziale XII pkt 11 Zamawiający napisał: „11. Wykonawca może żądać od Zamawiającego kary umownej za opóźnienie w płatności faktury w wysokości odsetek ustawowych.”

Ponieważ zgodnie z przepisem art. 483 KC kara umowna ma zastosowanie w przypadku zobowiązań niepieniężnych, zaś płatność za fakturę jest zobowiązaniem pieniężnym zatem czy Zamawiający mógłby zmienić treść istotnego postanowienie w tym zakresie na: „Wykonawca może żądać od Zamawiającego odsetek ustawowych za opóźnienie w płatności faktur vat”?

Odpowiedź:

Zamawiający zmieni zapis SIWZ działu XII pkt. 11 na proponowany przez Wykonawcę.

Pytanie 8:

W dziale IV pkt 6 lit. e) SIWZ Wykonawca napisał: „Zamawiający zastrzega sobie prawo do zmiany pakietów kwotowych między abonentami, bez utraty wcześniej zgromadzonych środków, przy założeniu, że ogólna liczba pakietów kwotowych o określonych wartościach pozostanie bez zmian. Zamiana musi być dokonana na początku kolejnego okresu rozliczeniowego. Koszty ww. zmian muszą być wliczone w cenę oferty. Maksymalna ilość ww. zmian wyniesie nie więcej niż 36% aktywnych kart SIM.”

Czy ze względu na konieczność zapewnienie Wykonawcy skutecznego wprowadzenia odpowiedniej dyspozycji Zamawiającego w tym zakresie w systemie bilingowym Wykonawcy Zamawiający zgodzi się w tym punkcie SIWZ na zamianę zdania:

„Zamiana musi być dokonana na początku kolejnego okresu rozliczeniowego.” na zdanie o następującej treści: „Zamiana musi być dokonana na początku kolejnego okresu rozliczeniowego następującego po okresie rozliczeniowym w którym Zamawiający pisemnie zleci Wykonawcy dokonanie tej zmiany i o ile zlecenie o którym mowa nastąpi nie później niż 7 dni roboczych przed końcem okresu rozliczeniowego.”?

Odpowiedź:8

Zamawiający zmieni zapis SIWZ działu IV pkt.6 lit e) z zapisu „Zamiana musi być dokonana na początku kolejnego okresu rozliczeniowego” na zapis „Zamiana musi być dokonana na początku kolejnego okresu rozliczeniowego następującego po okresie rozliczeniowym, w którym Zamawiający pisemnie zleci Wykonawcy dokonanie tej zmiany i o ile zlecenie, o którym mowa nastąpi nie później niż 7 dni roboczych przed końcem okresu rozliczeniowego.”

Zapytania od Wykonawcy nr 2:

Pytanie 1:

W SIWZ pkt. IV ppkt. 6 c) Zamawiający zastrzega sobie prawo zmiany pakietów kwotowych (...). Czy Zamawiający może odstąpić od tego zapisu lub zmodyfikować zapis na: Zamawiający zastrzega sobie prawo do jednorazowej zmiany pakietów kwotowych w czasie trwania umowy (...). Reszta zapisu bez zmian.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę zapisów SIWZ.

Pytanie 2:

W SIWZ pkt. XII ppkt 12 Zamawiający przewiduje zamówienie uzupełniające w wysokości 50% zamówienia podstawowego. Prosimy o sprecyzowanie na ile miesiące zostaną zawarte umowy z zamówienia uzupełniającego.

Odpowiedź:

Zamawiający przewiduje udzielenie zamówień uzupełniających w pakietach określonych w SIWZ, natomiast nie jest w stanie określić precyzyjnie okresu, na jaki zostaną one udzielone.

Pytanie 3:

W Załączniku nr 1 do SIWZ Zamawiający precyzuje wymagane parametry telefonów. Czy karty pamięci MicroSD, bluetooth'y i futerały mogą być dostarczone osobno (nie stanowić kompletu z telefonem) i być wykonane przez innego producenta niż producent telefonu. Czy w związku z tym, że Zamawiający dla 8 aktywacji przewiduje plany taryfowe za niższą kwotę Zamawiający może obniżyć parametry telefonów dla tych 8 aktywacji?

Odpowiedź:

Zamawiający wymaga, aby karta pamięci MicroSD była wykonana przez producenta telefonu (dostarczona w zestawie), Natomiast bluetooth i futerał mogą być wykonane przez innego producenta, pod warunkiem, że będą one kompatybilne z dostarczonym telefonem. Zamawiający nie wyraża zgody na obniżenie parametrów telefonów.

Pytanie 4:

wymaga pokrycia kosztów przeniesienia numerów. O jakich kosztach mowa? Wraz ze zmianą Prawa Telekomunikacyjnego w lipcu br. zostały zniesione koszty przenoszenia numerów. Jednocześnie informujemy, że Wykonawca nie może występować jako strona w umowach zawartych między dotychczasowym Operatorem a Zamawiającym i być w jakikolwiek sposób obciążany zobowiązaniami wynikającymi z tych umów.

Niniejszym wnioskujemy o wykreślenie tego zapisu zarówno z SIWZ, jak i Formularza Ofertowego pkt. 5.

Odpowiedź:

Zamawiający pod pojęciem kosztów rozumie wszelkie obciążenia Wykonawcy związane z przeniesieniem numerów telefonów (np. koszty kontaktów, korespondencji z dotychczasowym operatorem itp.). Zamawiający nigdzie w SIWZ nie zobowiązuje Wykonawcy do występowania jako strona w umowach zawartych z dotychczasowym operatorem i nie obciąża go żadnymi zobowiązaniami wynikającymi z tych umów. Taki zapis nie występuje w SIWZ, jak również w formularzu Oferty.

Pytanie 5:

W SIWZ Szczegółowy Zakres zamówienia pkt. 4 Zamawiający podaje datę rozpoczęcia realizacji usług jako 01.01.2010. Prosimy o zmianę tego terminu, gdyż 01.01.2010 jest dniem ustawowo wolnym. Prosimy także o podanie daty przekazania numerów od obecnego Operatora. Czy przekazanie to nastąpi o godz. 0:00 dnia 01.01.2010?

Odpowiedź:

Zgodnie z zapisem działu V pkt. 3 SIWZ: „Wymagany termin realizacji zamówienia publicznego: **od 1 stycznia 2010 r. do 31 grudnia 2011 r.** Mimo, że dzień 1 stycznia 2010 r. jest dniem ustawowo wolnym od pracy Zamawiający nie przewiduje zmiany terminu rozpoczęcia wykonywania usługi.”

Umowa Zamawiającego z dotychczasowym operatorem ulega ulegnie rozwiązaniu 16 grudnia 2009 r., w związku z powyższym przekazanie numerów od obecnego operatora może nastąpić po tym terminie.

Pytanie 6:

W Załączniku nr 6 do SIWZ Minimalne wymagane parametry aparatów telefonicznych Zamawiający podaje pamięć zewnętrzną min. 2 GB (typ. 1) i min. 1 GB (typ 2). Czy chodzi o dostarczenie zewnętrznej karty pamięci o wyżej wymienionej pojemności. Jeśli tak, czy może to być karta innego producenta, niż producent telefonu?

Odpowiedź:

SIWZ do przetargu nieograniczonego Nr AG3211/10/09 nie zawiera załącznika nr 6, W związku z tym powyższe pytanie jest bezpodstawne i Zamawiający nie może udzielić na nie odpowiedzi.

Pytanie 7:

W Załączniku nr 3 Wzór umowy par. 11 pkt. 2 Zamawiający nakłada na Wykonawcę kary umowne. Prosimy o wyjaśnienie co Zamawiający miał na myśli pisząc o odmowie aktywowania i włączenia do Grupy Kart indywidualnej karty SIM. Ponieważ z zapisu tego można zrozumieć, że Zamawiający chce aktywować i włączyć do Grupy Kart dowolną kartę prosimy o doprecyzowanie, że chodzi o kartę objętą niniejszym postępowaniem. Wykonawca nie może włączyć do Grupy Kart karty należącej do innego podmiotu, bądź innej karty należącej do Zamawiającego, a nie objętej niniejszym postępowaniem. Prosimy także o wyjaśnienie zapisu z pkt 2 b) jest on dla nas niezrozumiały, gdyż odnosi się do załącznika 2 Oświadczenie, w którym nie ma mowy o żadnej kwocie.

Odpowiedź:

Załącznik nr 3 do SIWZ dotyczącej przetargu nieograniczonego Nr AG3211/10/09 to Oświadczenie Wykonawcy o spełnieniu wymogów art. 22 ust. 1 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych a nie Wzór umowy. Ponadto Zamawiający w SIWZ nie określił wzoru umowy, w związku z tym powyższe pytanie jest bezpodstawne i Zamawiający nie może udzielić na nie odpowiedzi.

Ponadto Załącznik nr 2 do SIWZ to formularz Oferta a nie Oświadczenie więc pytanie Wykonawcy dotyczące zapisu pkt.2 b) jest bezzasadne i Zamawiający nie może udzielić na nie odpowiedzi

Zapytania od Wykonawcy nr 3:

Pytanie 1

„Dotyczy (pkt 6 ppkt d). Czy Zamawiający dopuszcza wariant przechodzenia niewykorzystanych pakietów kwotowych z bieżącego cyklu rozliczeniowego tylko na kolejny cykl rozliczeniowy, z zastrzeżeniem, że będzie on wykorzystywany w pierwszej...” (*tekst urwany, dalsza część pytania nie dotarła do Zamawiającego*)

Odpowiedź:

W związku z tym, że w zapytaniu jest tylko część treści pytania Zamawiający nie jest w stanie udzielić na nie odpowiedzi.

**Wicedyrektor ds. administracji i marketingu
Andrzej Gutkowski**