

Biuro Administracji i Zakupów

Warszawa, 15.01.2021 r.

Wykonawcy uczestniczący w postępowaniu

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na „Usługi zapewnienia Internetu dla ARP S.A.” (nr postępowania: ZP/PN/42/2020)

Na podstawie art. 38 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29.01.2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. 2019 r. poz. 1843 ze zm.) w związku z pytaniami, które wpłynęły, Zamawiający udziela następujących odpowiedzi oraz na podstawie art. 38 ust. 4 i ust. 6 ww. ustawy dokonuje zmian treści SIWZ:

Pytanie 1:

Czy ze względu na ogłoszenie przetargu na przełomie roku kalendarzowego (i wydłużone w tym okresie terminy realizacji zamówień sprzętowych u producentów/dystrybutorów) oraz ze względu na bardzo krótki okres uruchomienia łącza zapasowych, tj. 10 dni od daty rozstrzygnięcia przetargu, jest możliwość zastosowania urządzeń zastępczych w początkowym okresie świadczenia usługi, tj. np. do 10.02.2021r?

Chodzi o możliwość zastosowania urządzeń o niższych parametrach niż wskazane załączniku nr 3 do Umowy. Urządzenia zastępcze byłyby wymienione na urządzenia w pełni spełniające wymogi określone w opisie przedmiotu Umowy nie później niż 10.02.2021 r.

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia treść SIWZ przez wskazanie w Załączniku nr 3 do Wzoru umowy wymaganej liczby dni do rozpoczęcia świadczenia usług łącza zapasowego. Patrz Załącznik nr 3 do Wzoru umowy po zmianach.

Pytanie nr 2

Działając w imieniu (...) zwracam się z prośbą o wydłużenie terminu na składanie ofert do 18 stycznia 2021 r.

Jednocześnie prosimy o odpowiedź na poniższe pytania:

1. *Wskazujemy, że nie zawsze technicznie możliwe będzie zapewnienie przepływności 20 Mbps dla łącza LTE. W związku z tym prosimy o zmianę opisu i wskazanie, że dla łącza Radiowego gwarantowana minimalna przepustowość łącza nie mniej niż 20Mbps, ale wymóg ten nie dotyczy łącza LTE.*

2. Czy do łączy opartych na LTE w trybie active-active należy uwzględnić router lub routery dla kart czy zamawiający dysponuje niezbędnym sprzętem?

3. Prosimy o zmianę § 7 ust. 1 lit. c umowy poprzez wskazanie, że Wykonawca pozostaje w zwłoce i jednocześnie wydłużenie terminu tejże zwłoki do 5 dni. Obecny zapis jest zbyt rygorystyczny, podany termin jest za krótki, a opóźnienie nie zawsze wynika z zawinienia Wykonawcy.

4. Prośba o zamianę opóźnienia na zwłokę także w pozostałych zapisach umownych.

5. Wskazujemy, że ustalone w umowie kary są rażąco wysokie biorąc pod uwagę wysokie ryzyko wystąpienia awarii, m.in. na łączach LTE, dla których wymogi jakościowe są wygórowane. W związku z tym prosimy o obniżenie kar umownych o 40%.

Odpowiedź:

Ad 1. Patrz zmiana treści SIWZ – Załącznik nr 3 do Wzoru Umowy, Zamawiający zmniejszył wymaganą minimalną przepustowość łącza zapasowego do 5 Mbps.

Ad 2. Zamawiający nie dysponuje sprzętem do świadczenia usług będących przedmiotem zamówienia. Zapewnienie odpowiednich urządzeń umożliwiających pracę w trybie active-active leży po stronie Wykonawcy (patrz Załącznik 3 do Wzoru Umowy - Część III pkt 8 -10 OPZ).

Ad 3 i Ad 4. Zamawiający nie zmienia treści SIWZ w tym zakresie.

Ad 5. Zgodnie z § 6 ust. 7 Wzoru Umowy łączna wysokość kar umownych nie może przekroczyć 30% wartości wynagrodzenia umownego netto. Zamawiający nie zmienia treści SIWZ w tym zakresie.

Pytanie nr 3

Niestety termin 21 stycznia nie jest realny do osiągnięcia aby podać wszystkie usługi, szczególnie że jedno łącze ma być po FO a drugie jako backup po radiu. Dodatkowo żaden operator komórkowy nie zapewni stałego łącza 20/20 poprzez LTE > możemy oferować backup na światłowodzie symetrycznym lub radiolinii symetrycznej (nie jest to LTE).

Odpowiedź:

Patrz zmiana treści SIWZ – Załącznik nr 3 do Wzoru Umowy.

Pytanie nr 4:

Proszę o informację na którym etapie postępowania Wykonawca ma przedstawić wymagane w pkt VI, ppkt 4 SIWZ szczegółowe opisane referencje? Dokumenty te nie są wymienione ani w pkt VIII, ppkt 1-2, ani w pkt IX, ppkt 4 SIWZ, a w pkt VIII, ppkt 3 SIWZ Zamawiający zaznacza, że zgodnie z art. 26 ust. 2 Ustawy przed wyborem najkorzystniejszej oferty nie będzie wzywać Wykonawcę, którego oferta została najwyżej oceniona, do złożenia aktualnych oświadczeń i dokumentów potwierdzających spełnianie warunku udziału w postępowaniu?

Odpowiedź:

Zamawiający zgodnie z art. 26 ust. 2 ustawy Pzp nie wymaga przedstawienia dokumentów na potwierdzenie spełnienia warunków udziału w postępowaniu i będzie się opierać jedynie na wstępnym oświadczeniu Wykonawcy dołączonym do oferty.

Pytanie nr 5:

W § 11 Załącznika nr 5 do SIWZ wskazano jednostronnie, że Zamawiający staje się administratorem danych osobowych osób fizycznych/personelu Wykonawcy, który (personel) jest zaangażowany w zawarcie i realizację umowy. Podkreślić należy, że umowa powinna zawierać postanowienia także o tym, że analogicznie Wykonawca stanie się administratorem danych personelu Zamawiającego. Oczywistym jest, że przekazywanie danych osobowych będzie dwustronne/wzajemne. Tym samym Wykonawca zwraca się z prośbą aby to wzajemne udostępnienie danych osobowych personelu Stron uregulować w następujący sposób (możliwe są przy tym niezbędne modyfikacje):

Wzajemne udostępnienie danych osobowych pracowników i współpracowników Stron.

- 1) *W celu wykonania Umowy, Strony wzajemnie udostępniają sobie dane swoich pracowników i współpracowników zaangażowanych w wykonywanie Umowy w celu umożliwienia utrzymywania bieżącego kontaktu z Kontrahentem przy wykonywaniu Umowy, a także – w zależności od specyfiki współpracy - umożliwienia dostępu fizycznego do nieruchomości drugiej Strony lub dostępu do systemów teleinformatycznych drugiej Strony.*
- 2) *W celu zawarcia i wykonywania Umowy, Strony wzajemnie udostępniają sobie dane osobowe osób reprezentujących Strony, w tym pełnomocników lub członków organów w celu umożliwienia kontaktu między Stronami jak i weryfikacji umocowania przedstawicieli Stron.*
- 3) *Wskutek wzajemnego udostępnienia danych osobowych osób wskazanych w ppkt 1) oraz 2) powyżej, Strony stają się niezależnymi administratorami udostępnionych jej danych. Każda ze Stron jako administrator udostępnionych jej danych osobowych samodzielnie decyduje o celach i środkach przetwarzania udostępnionych jej danych osobowych, w granicach obowiązującego prawa i ponosi za to odpowiedzialność.*
- 4) *Strony wzajemnie prześlą swoim pracownikom i współpracownikom treść określonych przez drugą Stronę Informacji o danych osobowych dotyczącej pracowników i współpracowników drugiej Strony, przed udostępnieniem ich danych osobowych drugiej Stronie, udokumentują to przekazanie, a także będą przechowywały dokumentację przekazania w sposób zapewniający jej dostępność oraz integralność przez czas trwania Umowy, a także 5 lat dłużej.*
- 5) *Jeśli Koordynator Umowy Strony nie wskaże inaczej w formie pisemnej, elektronicznej lub e-mailowej, druga Strona, w wykonaniu obowiązku z ppkt 4), powinna użyć treści Informacji o danych osobowych dotyczącej pracowników i współpracowników drugiej Strony, dostępnej na stronie*

www. _____ (wersja
www. _____ (wersja Zamawiającego).

Wykonawcy),

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia treść SIWZ. We Wzorze Umowy § 11 otrzymuje brzmienie:

„1. Strony przyjmują do wiadomości, że z chwilą uzyskania danych osobowych osób fizycznych osób reprezentujących Strony oraz osób fizycznych wskazanych przez Strony jako osoby do kontaktu i inne osoby odpowiedzialne za wykonanie niniejszej Umowy, oraz danych pracowników Stron, które otrzymają w związku z realizacją Umowy stają się administratorem tych danych i zobowiązane są do spełnienia wymogów wynikających z Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 r. w sprawie ochrony osób fizycznych, w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE (ogólne rozporządzenie o ochronie danych), zwanego dalej „RODO”.

2. Każda ze Stron zobowiązana jest do spełnienia obowiązku informacyjnego w imieniu drugiej Strony, o którym mowa w art. 14 RODO w stosunku do swoich pracowników, współpracowników i reprezentantów. Treści Klauzul informacyjnych każdej ze Stron znajdują się w Załączniku nr 5 do niniejszej Umowy.”

We Wzorze Umowy w § 12 ust.8 dodaje się lit. e) o brzmieniu:

lit. e) Załącznik nr 5 - Obowiązek informacyjny RODO

We Wzorze Umowy dodaje się Załącznik nr 5 - Obowiązek informacyjny RODO o brzmieniu:

„1.

- 1. Zamawiający oświadcza, iż jest administratorem danych osobowych w rozumieniu art. 4 pkt 7 Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 r. w sprawie ochrony osób fizycznych, w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE (ogólne rozporządzenie o ochronie danych), zwanego dalej „RODO”, w odniesieniu do danych osobowych osób fizycznych reprezentujących Wykonawcę oraz osób fizycznych wskazanych przez ten podmiot jako osoby do kontaktu i inne osoby odpowiedzialne za wykonanie niniejszej Umowy. Z administratorem można skontaktować się telefonicznie, pod numerem (+48) 22 695 36 00, za pośrednictwem poczty elektronicznej pod adresem poczta@arp.pl oraz listownie przesyłając informacje na adres: Agencja Rozwoju Przemysłu S.A., ul. Nowy Świat 6/12, 00-400 Warszawa, Centrum Bankowo Finansowe - wejście "C".*
- 2. Zamawiający oświadcza, że wyznaczył inspektora ochrony danych, o którym mowa w art. 37-39 RODO. Dane kontaktowe inspektora ochrony danych u Zamawiającego: iod@arp.pl Agencja Rozwoju Przemysłu S.A., 00-400 Warszawa, ul. Nowy Świat 6/12.*
- 3. Dane osobowe osób, o których mowa w pkt 1, będą przetwarzane przez Zamawiającego na podstawie:*

- a) *art. 6 ust.1 lit. b) RODO – w przypadku osób reprezentujących Wykonawcę w celu spełnienia wymogów kontraktowych (konieczność dysponowania danymi na potrzeby wykonania zawartej Umowy),*
 - b) *art. 6 ust. 1 lit. c) RODO – w przypadku osób reprezentujących Wykonawcę w celu spełnienia wymogów ustawowych (konieczność wypełnienia przez Zamawiającego obowiązków prawnych wynikających z przepisów prawa),*
 - c) *art. 6 ust. 1 lit. f) RODO – w przypadku osób fizycznych wskazanych przez ten podmiot jako osoby do kontaktu i innych osób odpowiedzialnych za wykonanie zawartej Umowy z uwagi na konieczność realizacji prawnie uzasadnionych interesów Administratora jakim jest komunikacja podczas w trakcie realizacji zawartej Umowy.*
4. *Zakres danych osobowych w przypadku osób reprezentujących Wykonawcę obejmuje imię, nazwisko, zajmowane stanowisko i miejsce pracy, numer służbowego telefonu, służbowy adres email, NIP, PESEL, adres zamieszkania albo inne dane przekazane przez wykonawcę. W przypadku osób fizycznych wskazanych przez ten podmiot jako osoby do kontaktu i innych osób odpowiedzialnych za wykonanie zawartej Umowy zakres danych osobowych obejmuje imię, nazwisko, zajmowane stanowisko i miejsce pracy, numer służbowego telefonu, służbowy adres email.*
 5. *Dane osobowe osób, o których mowa w pkt 1, mogą być przekazywane podmiotom trzecim. Zgodnie z obowiązującym prawem Zamawiający może przekazywać dane podmiotom przetwarzającym je na zlecenie Zamawiającego na podstawie umów o powierzenie przetwarzania danych osobowych (np. doradcom, audytorom, podmiotom świadczącym usługi IT) oraz innym podmiotom uprawnionym na podstawie obowiązujących przepisów (np. sądy, organy ścigania) – na podstawie posiadającego podstawę prawną żądania.*
 6. *Dane osobowe osób, o których mowa w pkt 1, nie będą przekazywane do państwa trzeciego (rozumianego jako państwo znajdujące się poza Europejskim Obszarem Gospodarczym, EOG), ani organizacji międzynarodowej w rozumieniu RODO.*
 7. *Dane osobowe osób, o których mowa w ust. 1, będą przetwarzane przez okres 5 lat od końca roku kalendarzowego, w którym niniejsza umowa zostanie wykonana, chyba że niezbędny będzie dłuższy okres przetwarzania np.: z uwagi na obowiązki archiwizacyjne, dochodzenie roszczeń lub inne wymagane przepisami prawa powszechnie obowiązującego.*
 8. *Osobom, o których mowa w pkt 1, przysługuje prawo do żądania od administratora danych dostępu do ich danych osobowych, ich sprostowania, usunięcia lub ograniczenia przetwarzania lub wniesienia sprzeciwu wobec ich przetwarzania, a także prawo do przenoszenia danych (jeżeli przetwarzanie odbywa się na podstawie art. 6 ust. 1 lit. b RODO).*

9. Osobom, o których mowa w pkt 1, w związku z przetwarzaniem ich danych osobowych przysługuje prawo do wniesienia skargi do organu nadzorczego tj. Prezesa Urzędu Ochrony Danych Osobowych.
10. Podanie danych osobowych, o których mowa w pkt 4 jest wymagane do zawarcia umowy. Niepodanie danych skutkować będzie brakiem możliwości zawarcia umowy.
11. W oparciu o dane osobowe osób, o których mowa w pkt 1, Zamawiający nie będzie podejmował zautomatyzowanych decyzji, w tym decyzji będących wynikiem profilowania w rozumieniu RODO.
12. Wykonawca zobowiązuje się poinformować osoby fizyczne niepodpisujące niniejszej Umowy, o których mowa w pkt 1, o treści niniejszego Załącznika.

II.

1. Wykonawca oświadcza, iż jest administratorem danych osobowych w rozumieniu art. 4 pkt 7 Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 r. w sprawie ochrony osób fizycznych, w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE (ogólne rozporządzenie o ochronie danych), zwanego dalej „RODO”, w odniesieniu do danych osobowych osób fizycznych reprezentujących Zamawiającego oraz osób fizycznych wskazanych przez ten podmiot jako osoby do kontaktu i inne osoby odpowiedzialne za wykonanie niniejszej Umowy. Z administratorem można skontaktować się telefonicznie, pod numerem (+48) 00, za pośrednictwem poczty elektronicznej pod adresem oraz listownie przesyłając informacje na adres:
2. Wykonawca oświadcza, że wyznaczył inspektora ochrony danych, o którym mowa w art. 37-39 RODO. Dane kontaktowe inspektora ochrony danych u Wykonawcy:
3. Dane osobowe osób, o których mowa w pkt 1, będą przetwarzane przez Wykonawcę na podstawie:
 - a) art. 6 ust. 1 lit. b) RODO – w przypadku osób reprezentujących Zamawiającego w celu spełnienia wymogów kontraktowych (konieczność dysponowania danymi na potrzeby wykonania zawartej Umowy),
 - b) art. 6 ust. 1 lit. c) RODO – w przypadku osób reprezentujących Zamawiającego w celu spełnienia wymogów ustawowych (konieczność wypełnienia przez Wykonawcę obowiązków prawnych wynikających z przepisów prawa),
 - c) art. 6 ust. 1 lit. f) RODO – w przypadku osób fizycznych wskazanych przez ten podmiot jako osoby do kontaktu i innych osób odpowiedzialnych za wykonanie zawartej Umowy z uwagi na konieczność realizacji prawnie uzasadnionych interesów Administratora jakim jest komunikacja podczas w trakcie realizacji zawartej Umowy.

4. Zakres danych osobowych w przypadku osób reprezentujących Zamawiającego obejmuje imię, nazwisko, zajmowane stanowisko i miejsce pracy, numer służbowego telefonu, służbowy adres email, NIP, PESEL, adres zamieszkania albo inne dane przekazane przez Zamawiającego. W przypadku osób fizycznych wskazanych przez ten podmiot jako osoby do kontaktu i innych osób odpowiedzialnych za wykonanie zawartej Umowy zakres danych osobowych obejmuje imię, nazwisko, zajmowane stanowisko i miejsce pracy, numer służbowego telefonu, służbowy adres email.
5. Dane osobowe osób, o których mowa w pkt 1, mogą być przekazywane podmiotom trzecim. Zgodnie z obowiązującym prawem Wykonawca może przekazywać dane podmiotom przetwarzającym je na zlecenie Wykonawcy na podstawie umów o powierzenie przetwarzania danych osobowych (np. doradcom, audytorom, podmiotom świadczącym usługi IT) oraz innym podmiotom uprawnionym na podstawie obowiązujących przepisów (np. sądy, organy ścigania) – na podstawie posiadającego podstawę prawną żądania.
6. Dane osobowe osób, o których mowa w pkt 1, nie będą przekazywane do państwa trzeciego (rozumianego jako państwo znajdujące się poza Europejskim Obszarem Gospodarczym, EOG), ani organizacji międzynarodowej w rozumieniu RODO.
7. Dane osobowe osób, o których mowa w pkt 1, będą przetwarzane przez okres 5 lat od końca roku kalendarzowego, w którym niniejsza umowa zostanie wykonana, chyba że niezbędny będzie dłuższy okres przetwarzania np.: z uwagi na obowiązki archiwizacyjne, dochodzenie roszczeń lub inne wymagane przepisami prawa powszechnie obowiązującego.
8. Osobom, o których mowa w pkt 1, przysługuje prawo do żądania od administratora danych dostępu do ich danych osobowych, ich sprostowania, usunięcia lub ograniczenia przetwarzania lub wniesienia sprzeciwu wobec ich przetwarzania, a także prawo do przenoszenia danych (jeżeli przetwarzanie odbywa się na podstawie art. 6 ust. 1 lit. b RODO).
9. Osobom, o których mowa w pkt 1, w związku z przetwarzaniem ich danych osobowych przysługuje prawo do wniesienia skargi do organu nadzorczego tj. Prezesa Urzędu Ochrony Danych Osobowych.
10. Podanie danych osobowych, o których mowa w pkt 4 jest wymagane do zawarcia umowy. Niepodanie danych skutkować będzie brakiem możliwości zawarcia umowy.
11. W oparciu o dane osobowe osób, o których mowa w pkt 1, Wykonawca nie będzie podejmował zautomatyzowanych decyzji, w tym decyzji będących wynikiem profilowania w rozumieniu RODO.
12. Zamawiający zobowiązuje się poinformować osoby fizyczne niepodpisujące niniejszej Umowy, o których mowa w pkt 1, o treści niniejszego Załącznika."

Pytanie nr 6:

Wskazujemy, że terminy wskazane w załączniku nr 3 część II załącznika do umowy są za krótkie i uniemożliwiają dla niektórych lokalizacji terminową realizację umowy.

Biorąc pod uwagę zakres czynności, które wykonawca musi wykonać w celu uruchomienia łączy – ściągnąć niezbędny sprzęt oraz wybudować łączy.

Podkreślić należy, że to Zamawiający decyduje o terminie wszczęcia Postępowania, a wykonawcy, nie mogą ponosić konsekwencji z tytułu zbyt późnego jego wszczęcia. Termin realizacji zamówienia musi być możliwy i realny dla wszystkich wykonawców zainteresowanych udziałem w Postępowaniu. Ustalenie terminu zbyt krótkiego i nierealnego w sposób nieuprawniony dyskryminuje wykonawców zainteresowanych Postępowaniem, uniemożliwiając im udział z uwagi na okoliczności leżące całkowicie po stronie Zamawiającego. Tak określony termin wykonania przedmiotu zamówienia narusza zatem art. 29 ust. 2 Ustawy skutkując nieuzasadnionym zawężeniem kręgu wykonawców, którzy mogą złożyć ofertę w Postępowaniu. Wskazujemy, iż rozbudowa sieci teleinformatycznej wiąże się ze znacznymi utrudnieniami i realizacja w terminie wskazanym powyżej jest niemożliwa.

Wskazany przez Zamawiającego termin narusza zasady równego traktowania wykonawców i uczciwej konkurencji z art. 7 ustawy Prawo zamówień publicznych. Powyższe stanowisko znajduje potwierdzenie w orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej.

W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o wyznaczenie terminów minimum 30 dni roboczych na realizację wszystkich łączy zapasowych, a do łączy podstawowych minimum 31 dni roboczych dla Tarnobrzegu, a dla Krasieczyna (obiekt jest zabytkiem w trudnej lokalizacji) minimum 141 dni roboczych.

Odpowiedź:

Zamawiający zmienił treści SIWZ w zakresie terminu uruchomienie łączy zapasowych – patrz Załącznik nr 3 do Wzoru Umowy po zmianach. W przypadku terminów określonych dla łączy podstawowych Zamawiający nie zmienia treści SIWZ.

Pytanie 7:

W części IV punkt 4 SIWZ zawarte są wymogi dotyczące referencji. Wskazać należy, że Zamówienia o charakterystyce podanej przez Zamawiającego pojawiają się na krajowym rynku telekomunikacyjnym bardzo rzadko. Zamawiający zamawiają zazwyczaj łączy podstawowe i zapasowe w ramach oddzielnych postępowań, a nie łącznie. Ponadto wskazujemy, że dla zamawianej usługi dostępu do Internetu nie ma znaczenia, w jakie odległości znajdują się od siebie poszczególne lokalizacje.

Biorąc powyższe zwracamy się z prośbą o zmianę wymaganych referencji i wskazanie, że wystarczające będzie przedstawienie referencji na świadczenie usługi dostępu do Internetu o wartości powyżej 100 000 zł.

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia treść SIWZ w następujący sposób. Rozdział VI ust. 4 otrzymuje brzmienie:

„Zamawiający wymaga wykazania spełniania następujących warunków określonych w art. 22 ust. 1b Ustawy dotyczących zdolności zawodowej:

Wykonawca musi wykazać, że w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzonej działalności jest krótszy - w tym okresie, należycie wykonał co najmniej 2 usługi o charakterze podobnym do przedmiotu zamówienia trwające nieprzerwanie przez okres co najmniej 12 miesięcy każda usługa. Przez usługę o podobnym charakterze Zamawiający rozumie usługę polegającą na zapewnieniu ciągłego dostępu do publicznej sieci Internet. Każda usługa musiała być świadczona za pomocą łącza światłowodowego. Wartości każdej usługi musi wynosić co najmniej 100.000,00 zł netto.”

Pytanie 8:

Dot. Wzór umowy – Preambuła, §1 – wzór umowy wskazuje, że postępowanie jest postępowaniem o udzielenie zamówienia niepublicznego w trybie konkursu ofert na podstawie Regulaminu Zamawiającego – prosimy o dostosowanie wzoru.

Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje zmiany treści SIWZ przez wykreślenie Preambuły we Wzorze Umowy.

Pytanie 9:

Dot. § 2 ust. 12 Umowy – wnosimy o usunięcie przedmiotowego postanowienia – w SIWZ Zamawiający określił wymaganie co do formy zatrudnienia osób wykonujących określone czynności przy realizacji zamówienia. Natomiast § 2 ust. 12 dotyczy obowiązku zatrudnienia nowej osoby/utrzymywania zatrudnienia uzależnionego od zgody Zamawiającego – obowiązek taki nie został określony w SIWZ.

Odpowiedź:

Zamawiający modyfikuje treść Wzoru Umowy – patrz Wzór Umowy po zmianach.

Pytanie 10:

Dot. § 6 ust. 3 – wnosimy o ograniczenie odpowiedzialności Wykonawcy wyłącznie do szkody rzeczywistej, tj. wyłączenie odpowiedzialności za utracone korzyści. Powoduje to, wbrew opiniom prezentowanym w nowym ustawodawstwie oraz przez Prezesa UZP, nadmierne obciążenie Wykonawcy ryzykiem umownym i narusza równowagę stron. Wskazujemy, że wysokie ryzyko kontraktowe powinno być przez Wykonawców uwzględniane w wycenie oferty i może podwyższać oferowane ceny.

Odpowiedź:

Zamawiający nie zmienia treści SIWZ w tym zakresie.

Pytanie 11:

Dot. § 7 ust. 1 lit. d) – wnosimy o usunięcie przesłanki „świadczenia Usługi w sposób nienależyty” jako podstawy do natychmiastowego rozwiązania umowy – jest to przesłanka zbyt ogólna, pozwalająca na arbitralną ocenę po stronie Zamawiającego i nie przewidująca postępowania reklamacyjnego czy innego trybu wezwania wykonawcy do zaprzestania naruszeń. Sankcja rozwiązania umowy, jako wysoce dotkliwa dla wykonawcy, powinna być zarezerwowana do naruszeń istotnych i uporczywych, których wykonawca nie zaprzestaje mimo wezwania Zamawiającego, a nie powinna dotyczyć jakiegokolwiek przypadku „nienależytego świadczenia Usługi”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie zmienia treści SIWZ w tym zakresie.

Pytanie 12:

Co Zamawiający rozumie poprzez zapisaną w pkt II. podpunkt 7 zał. 3 (Opis przedmiotu umowy) konieczność zapewnienia przez Wykonawcę Telefonicznego Serwisu Technicznego. Jakie obowiązki powinien spełniać ten Serwis?

Odpowiedź:

Zamawiający przez monitoring sieci rozumie kontrolę poprawności funkcjonowania stanu łączy, natomiast przez Telefoniczny Serwis Techniczny należy rozumieć serwis telefoniczny pozwalający m.in. na zgłaszanie problemów z działaniem łączy, pozyskiwanie informacji technicznych w zakresie świadczonych usług oraz postępów prac nad usuwaniem usterek. Zamawiający nie zmienia treści SIWZ w tym zakresie.

Pytanie 13:

W szablonie umowy § 6 pkt 4b Zamawiający zapisał że kara jaką Wykonawca będzie płacił w wyniku opóźnienia w usunięciu awarii liczy się "jeżeli usunięcie awarii przedłuży się ponad 4 godziny", podczas gdy zapisany w pkt IV zał. 3 (Opis Przedmiotu Umowy) Gwarantowany czas naprawy awarii łączy podstawowego - to 6 godzin. Czy to oznacza że kara może zostać naliczona jeśli nie uda się jej usunąć w ciągu 10 godzin od jej zgłoszenia?

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia treść SIWZ. We Wzorce Umowy § 6 ust. 4 lit. b otrzymuje brzmienie: „b) za każdą rozpoczętą godzinę opóźnienia w usunięciu awarii powodującej nieprawidłowe świadczenie Usług (bez względu na stopień dotkliwości dla Zamawiającego oraz użytkowników) 50,00 zł (słownie: pięćdziesiąt złotych), jeżeli usunięcie awarii przedłuży się ponad 6 godziny”.

Pytanie 14:

Zwracamy się z prośbą o wyjaśnienie co Zamawiający rozumie przez sformułowanie „prawidłowo” wystawiona faktura?

Odpowiedź:

Przez prawidłowo wystawioną fakturę Zamawiający rozumie fakturę wystawioną zgodnie z obowiązującymi przepisami, w szczególności ustawy o podatku od towarów i usług. Zamawiający nie zmienia treści SIWZ w tym zakresie.

Pytanie 15:

Ponadto, wnosimy o modyfikację przedmiotowych postanowień w ten sposób, że termin płatności faktury będzie liczony od daty jej wystawienia. Wskazujemy, że obowiązek podatkowy związany z wystawieniem przez wykonawcę faktury VAT powstaje z chwilą jej wystawienia, a nie doręczenia adresatowi w związku z czym, datą faktury zawsze jest data jej wystawienia a nie odbioru. Wykonawca nie ma jakiegokolwiek wpływu na to, w jakim terminie faktura jest doręczona.

Odpowiedź:

Zamawiający nie zmienia treści SIWZ w tym zakresie.

Pytanie 16:

Wnosimy o zmianę przedmiotowego postanowienia w ten sposób, że za dzień zapłaty uważa się dzień uznania rachunku bankowego wykonawcy. Postanowienie w obecnym kształcie jest niezgodne z poglądem Sądu Najwyższego – por. uchwała SN z dnia 4 stycznia 1995 r. sygn. akt CZP 164/94, w myśl której za dzień spełnienia świadczenia pieniężnego w postaci bezgotówkowej uważa się dzień uznania rachunku bankowego wierzyciela (tu wykonawcy), a nie dzień obciążenia rachunku bankowego dłużnika (tu Zamawiającego)

Odpowiedź:

Zamawiający nie zmienia treści SIWZ w tym zakresie.

Pytanie 17:

1. Formularz oferty

ŁĄCZNA CENA OFERTY ZA JEDEN MIESIĄC NETTO :.....PLN*

ŁĄCZNA CENA OFERTY ZA JEDEN MIESIĄC BRUTTO:.....PLN*

*(suma cen odpowiednio netto i brutto z tabeli 1) albo tabeli 2)

ŁĄCZNA CENA OFERTY ZA 36 MIESIĘCY NETTO :.....PLN**

ŁĄCZNA CENA OFERTY ZA 36 MIESIĘCY BRUTTO:.....PLN**

** (łączna cena za jeden miesiąc pomnożona przez 36)

Czy w polach powyżej wpisujemy łączną cenę za łącze podstawowe i backup (w nawiasie z * mowa jest „albo”)?

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia treść SIWZ w następujący sposób. W Załączniku nr 1 do SIWZ – Formularz oferty opis pod tabelami z cenami za jeden miesiąc oznaczony jedną gwiazdką otrzymuje brzmienie:

„*(suma cen odpowiednio netto i brutto z tabeli 1) i tabeli 2) ”

Pytanie 18:

Prosimy o informację czy dobrze rozumiemy, że najpierw mają być uruchomione łącza zapasowe a potem podstawowe.? Czy skoro podane są osobne ceny za łącza podstawowe i zapasowe to oznacza, że płatność będzie realizowana od momentu ich uruchomienia?

Odpowiedź:

Kolejność uruchomienia danego rodzaju łącza musi być zgodna z Załącznikiem nr 3 do Wzoru Umowy w pkt. II i III. Płatności będą realizowane za wykonane usługi. Zamawiający dokonał modyfikacji Załącznika nr 3 do Wzoru Umowy przez doprecyzowanie momentu rozpoczęcia świadczenia usług.

Pytanie 19:

- I. **Wykonawca wnosi o przesunięcie terminu składania ofert i wyznaczenie go nie wcześniej niż na dzień 29 stycznia 2021 r.**

Uzasadnienie:

Zgodnie z Ogłoszeniem o zamówieniu oraz SIWZ termin składania ofert został wyznaczony na dzień 11 stycznia 2021 r na godz.12.00. Mimo, iż jest to termin który przekracza minimalny termin składania ofert określony przez ustawodawcę w Pzp, to biorąc pod uwagę zakres postępowania, stopień jego skomplikowania oraz czas, w którym jest prowadzone, czas pozostawiony pomiędzy ogłoszeniem postępowania a upływem terminu składania ofert uniemożliwia rzetelne przygotowanie i złożenie ofert.

1. Ogłoszenie zostało opublikowane w dniu 23 grudnia 2020, co powoduje, że faktyczny czas na przygotowanie ofert to 18 dni kalendarzowych. Pozornie czas ten powinien wystarczyć przygotowanie oferty. Jednak należy zauważyć następujące okoliczności:

- a) okres 23-24.12 to czas przedświąteczny, tradycyjnie wykorzystywany w naszej kulturze na okres odpoczynku i urlopów;
- b) okres 25.12.27.17 to czas dni wolnych od pracy;
- okres 28.12 -31.12 - to czas między świętami a Nowym Rokiem, który również jest wykorzystywany pod kątem urlopowym, w szczególności w tym roku kiedy ułożenie dni świątecznych temu sprzyja a dodatkowo mieliśmy do czynienia z sytuacją, że święto wypadające 26 grudnia w sobotę spowodowało, że pracodawcy przyznawali dzień wolny dnia 24.12 albo 31.12;
- d) kolejny dzień wolny przypada 6 stycznia, w środę;
- e) zgodnie z regulacjami związanymi z pandemią COVID-19 wprowadzono w okresie 4.01.2021-15.01.2021 ferie szkolne dla wszystkich uczniów w całym kraju, jednocześnie zakazano dzieciom do lat 16 wychodzenia z domów w godzinach 8-16. Tym samym spowodowało to konieczność zapewnienia

dzieciom opieki w w/w okresie. Ta okoliczność wymusiła wręcz konieczność skorzystania z urlopów wypoczynkowych przez pracowników wykonawców.

Wskazane wyżej okoliczności powodują, że wykonawcy mają zdecydowanie ograniczone zasoby i dyspozycyjność osób, które przygotowują ofertę pod kątem handlowym i technicznym. Biorąc pod uwagę, że okres pomiędzy 23.12 a 6.01 jest okresem urlopowym, z ograniczoną dostępnością pracowników to realnie pozostają dwa dni robocze-7.01-8.01.2021- na przygotowanie oferty. Zwracamy uwagę, że na proces przygotowania oferty składa się:

- analiza i zapoznanie się z treścią SIWZ, pod kątem technicznym, prawnym, sprzedażowym i obsługowym
- analiza wzoru umowy
- sformułowanie pytań do treści SIWZ i umowy
- analiza udzielonych odpowiedzi
- aktualizacja i pozyskanie dokumentacji dotyczącej wiedzy i doświadczenia wykonawcy (np. referencje)
- weryfikacja możliwości technicznych i dobór rozwiązania umożliwiającego realizację umowy (sprawdzenie możliwości zestawienia usługi, dobór urządzeń itd.)
- sporządzenie, akceptacja i złożenie oferty (w zależności od poziomu oferty i procesu sama akceptacja może wymagać zaangażowania kilku stopni decyzyjnych w organizacji, łącznie z zarządem)

2. Wykonawcy muszą przeprowadzić procedurę sprawdzenia warunków świadczenia usług zgodnie z wymaganiami SIWZ i na tej podstawie sporządzić ofertę. Przeprowadzenie ww. weryfikacji nie jest czynnością prostą, ale złożoną procedurą wymagającą zaangażowania zespołu pracowników, której nie da się -w związku z ogłoszonymi w kraju restrykcjami związanymi z przeciwdziałaniem rozprzestrzeniania się wirusa SARS-CoV-2 - przeprowadzić w okresie, jaki wyznaczył Zamawiający. Należy wskazać, że zgodnie z ustawą o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych, określone zostały między innymi zasady i tryb zapobiegania oraz zwalczania zakażenia wirusem SARS-CoV-2 i rozprzestrzeniania się choroby zakaźnej u ludzi, wywołanej tym wirusem, w tym zasady i tryb podejmowania działań przeciwepidemicznych i zapobiegawczych w celu unieszkodliwienia źródeł zakażenia i przecięcia dróg szerzenia się tej choroby zakaźnej (art. 1 ust. 1 pkt 1 tej ustawy). Zgodnie z art. 3 ust. 1 tej ustawy *„W celu przeciwdziałania COVID-19 pracodawca może polecić pracownikowi wykonywanie, przez czas oznaczony, pracy określonej w umowie o pracę, poza miejscem jej stałego wykonywania (praca zdalna).”* Takim działaniem jest podjęta przez wielu przedsiębiorców (szczególnie dużych operatorów) decyzja o przejściu pracowników i współpracowników w tryb pracy zdalnej do odwołania. Zdecydowana większość partnerów współpracujących z wykonawcą również przeszła na zdalny tryb pracy lub pracuje w bardzo ograniczonym zakresie.
3. Wykonawcy potrzebują ponadto czasu na zapoznanie się z warunkami specyfikacji, zadanie ewentualnych pytań do jej treści, a także przeanalizowanie i uwzględnienie przy konstruowaniu oferty odpowiedzi, których udzieli Zamawiający. Biorąc pod uwagę powyższe oraz sytuację panującą obecnie w kraju i na świecie wyznaczenie tak krótkiego czasu danego wykonawcom na przygotowanie oferty, wpływa negatywnie nie tylko na interes wykonawców, ale działa też na niekorzyść Zamawiającego, który może

otrzymać mniej ofert w postępowaniu, jak również mogą to być oferty niezgodne z SIWZ.

4. **W związku z powyższym, wykonawca wnosi o przesunięcie terminu składania ofert co najmniej na dzień 29 stycznia 2021 r.**
5. Stanowisko powyższe znajduje potwierdzenie w orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej, zgodnie z którym: *„(...) Izba rację przyznaje odwołującemu oraz przystępującemu, którzy w toku postępowania odwoławczego zwracali uwagę, iż zamawiający wyznaczył na składanie ofert termin zbyt krótki, nieuwzględniający czasu niezbędnego do przygotowania i złożenia oferty, złożoności i wartości przedmiotu zamówienia, a w konsekwencji niegwarantujący wykonawcom możliwości złożenia rzetelnych i prawidłowo skalkulowanych ofert. Odwołujący i przystępujący wskazywali, iż termin do składania ofert powinien uwzględniać wszystkie okoliczności mogące mieć wpływ na czasochłonności przygotowania rzetelnej oferty, jak również mieć na względzie wszystkie niezbędne czynności - wymogi, którym wykonawcy muszą sprostać. (...) Zatem zdaniem Izby zamawiający naruszył art. 43 ust. 2 w zw. z art. 7 ust. 1 Pzp, co implikuje stwierdzenie, iż zarzut nr 5 odwołania potwierdził się.”* (wyrok KIO z dnia 5 stycznia 2012 r., sygn. akt KIO 2765/11).
6. Zwracamy również uwagę na fakt, że wyznaczenie zbyt krótkiego terminu składania ofert, nieuwzględniającego czasu niezbędnego na jej prawidłowe przygotowanie, narusza przepisy o zamówieniach publicznych i wywiera znaczący wpływ na wynik postępowania o udzielenie zamówienia publicznego. Wskazujemy, iż udzielenie zamówienia publicznego z naruszeniem przepisów ustawy Prawo zamówień publicznych, które ma wpływ na wynik postępowania, jest naruszeniem dyscypliny finansów publicznych, o której mowa w art. 17 ust. 1c ustawy z dnia 17 grudnia 2004 r. o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych. Regulacja ta podkreśla wagę, jaką przykłada Ustawodawca do problematyki zamówień publicznych

II. Wnosimy o zmianę terminów realizacji w następujący sposób:

Lokalizacja A (Warszawa):

łącze podstawowe -40 dni roboczych od podpisania umowy łącznie zapasowe - 40 dni roboczych od podpisania umowy

Lokalizacja B (Kraczyń):

łącze podstawowe -126 dni roboczych od podpisania umowy łącznie zapasowe - 40 dni roboczych od podpisania umowy

Lokalizacja C (Baranów Sandomierski):

łącze podstawowe -60 dni roboczych od podpisania umowy łącznie zapasowe - 40 dni roboczych od podpisania umowy

Lokalizacja D (Tarnobrzeg):

łącze podstawowe -110 dni roboczych od podpisania umowy łącznie zapasowe - 40 dni roboczych od podpisania umowy

Lokalizacja E (Mielec):

łącze podstawowe -110 dni roboczych od podpisania umowy łącznie zapasowe - 40 dni roboczych od podpisania umowy

Lokalizacja F (Wrocław):

łącze podstawowe -110 dni robocze od podpisania umowy łącznie zapasowe - 40 dni roboczych od podpisania umowy

Lokalizacja G (Katowice):

łącze podstawowe -80 dni robocze od podpisania umowy łącznie zapasowe - 40 dni roboczych od podpisania umowy

Uzasadnienie:

Zgodnie z Załącznikiem nr 3 do Umowy (OPZ) Zamawiający określił następujące terminy realizacji:

Lokalizacja A (Warszawa):

łącze podstawowe -15 dni roboczych od podpisania umowy ale nie wcześniej niż 1 luty 2021

łącze zapasowe - 21.01.2021

Lokalizacja B (Krasieczyn):

łącze podstawowe -126 dni roboczych od podpisania umowy ale nie wcześniej niż 1 luty 2021

łącze zapasowe - 21.01.2021

Lokalizacja C (Baranów Sandomierski):

łącze podstawowe -21 dni roboczych od podpisania umowy ale nie wcześniej niż 1 luty 2021

łącze zapasowe - 21.01.2021

Lokalizacja D (Tarnobrzeg):

łącze podstawowe -21 dni roboczych od podpisania umowy ale nie wcześniej niż 1 luty 2021
łącze zapasowe - 21.01.2021

Lokalizacja E (Mielec):

łącze podstawowe -15 dni roboczych od podpisania umowy ale nie wcześniej niż 1 luty 2021

łącze zapasowe - 21.01.2021

Lokalizacja F (Wrocław):

łącze podstawowe -63 dni robocze od podpisania umowy ale nie wcześniej niż 1 luty 2021

łącze zapasowe - 21.01.2021

Lokalizacja G (Katowice):

łącze podstawowe -15 dni robocze od podpisania umowy ale nie wcześniej niż 1 luty 2021

łącze zapasowe - 21.01.2021

Określenie przez Zamawiającego sztywnych terminów odnoszących się do realizacji przedmiotu zamówienia poprzez wskazanie konkretnej daty kalendarzowej (dla łączy zapasowych) stanowi naruszenie art. 29 ust. 1 i ust. 2 Pzp oraz art. 7 ust. 1 Pzp. Wykonawca zainteresowany udziałem w przedmiotowym postępowaniu nie ma wiedzy, co do tego kiedy zakończy się postępowanie, a co za tym idzie, kiedy zostanie podpisana

umowa w sprawie zamówienia publicznego i ile będzie mieć czasu na przygotowanie się do rozpoczęcia świadczenia usług.

1. Praktyka pokazuje, iż nawet w przypadku, w którym wskazana data dzienna rozpoczęcia świadczenia usługi wydaje się być odległa, po stronie Wykonawcy występuje ryzyko skrócenia okresu przygotowania usługi do uruchomienia do czasu, który nie będzie wystarczający do prawidłowego wykonania tych czynności.
2. Takie ukształtowanie postanowień SIWZ w zakresie rozpoczęcia świadczenia usług jest niedopuszczalne, gdyż uniemożliwia wykonawcy należyte przygotowanie się do uruchomienia usług i Wykonawca składając i wyceniając ofertę nie ma pewności, jak długim okresem czasu będzie dysponować, w celu wykonania wymaganych czynności projektowych, technicznych i organizacyjnych.
3. Należy mieć na uwadze, że niezależnie od technologii, w jakiej świadczone będą usługi telekomunikacyjne, operator telekomunikacyjny potrzebuje odpowiedniego czasu na przygotowanie do świadczenia usługi (stworzenie możliwości technicznych realizacji zamówienia). Budowa łączy telekomunikacyjnych, czy też ich pozyskiwanie z zasobów innych operatorów telekomunikacyjnych jest procesem czasochłonnym i wiąże się z podjęciem przez wyspecjalizowanych pracowników wykonawcy szeregu działań, w tym wydzierżawienia lub zestawienia łączy. Przy czym, nie można wymagać od wykonawcy, aby podjął te działania przed zawarciem umowy w sprawie zamówienia publicznego.
4. Niezależnie zatem od tego jaką technologię wybierze wykonawca, niemożliwym jest dotrzymanie sztywnych terminów określonych przez Zamawiającego w sytuacji, gdy *de facto* wykonawca nie posiada informacji, kiedy zostanie zwarta umowa w sprawie zamówienia publicznego i jaki czas pozostanie mu na przygotowania do świadczenia usług. Zwracamy uwagę, że termin składania ofert został określony na 11 stycznia a termin instalacji wszystkich łączy zapasowych na 21 stycznia. Zakładając, że umowa zostanie podpisana w ciągu 7 dni od terminu złożenia, czyli 18 stycznia (zakładając brak odwołań i błyskawiczny wybór oferty) to wykonawcom pozostaną trzy dni robocze na uruchomienie usług. Jest oczywistym, że jeżeli ktoś nie ma już przygotowanej infrastruktury to nie jest w stanie w takim terminie rozpocząć świadczenia usługi. Podkreślamy, że 18 stycznia 2021 r. jest hipotetycznym terminem podpisania umowy, jednak w praktyce nierealnym. Tym samym taka konstrukcja postępowania z absurdalnymi terminami *de facto* uniemożliwia wykonawcom złożenie ofert i preferuje aktualnego operatora naruszając zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców.
5. W zakresie łączy podstawowych Zamawiający całkowicie zignorował fakt, że realizacja łączy po światłowodzie wymaga większej ilości czasu niż 15 dni roboczych. *De facto* taka konstrukcja terminu realizacji wyklucza tych wykonawców, którzy w lokalizacjach Zamawiającego nie mają swojej infrastruktury. Wykonawcy mogą realizować przedmiot zamówienia na podstawie zestawienia własnej infrastruktury bądź dzierżawiąc ją od innych operatorów. W Polsce, na skutek polityki regulacyjnej Urzędu Komunikacji Elektronicznej, przedsiębiorcą, od którego inni operatorzy najczęściej wydzierżawiają zasoby infrastruktury pasywnej (studzienki telekomunikacyjne) jest Orange Polska S.A. Taka praktyka jest racjonalna, bo dzięki temu nie buduje się w tym samym miejscu kilku studzienek należących do różnych operatorów. Jednak to nie oznacza, że każdy z operatorów ma swobodę korzystania z takiej infrastruktury. Jest na to określona procedura formalna, która powoduje, że samo uzyskanie zgody/warunków na wykorzystanie kanalizacji może trwać trzy tygodnie. Jako jeden z wielu przykładów tego, że na rynku istnieje świadomość co do tego, że proces realizacji łączy drogą

kablową jest procesem czasochłonnym warto wskazać postępowanie organizowane przez Polską Agencję Żeglugi Powietrznej pn. „Świadczenie usług przesyłu danych z wykorzystaniem łączy z podziałem na 45 części” -266/PAŻP/2020/AZP. W niniejszym postępowaniu dla łączy realizowanych drogą światłowodową wskazano terminy od 10 do 12 miesięcy.

6. Obecna konstrukcja zapisów SIWZ sprawia, że terminy realizacji łączy podstawowych dla wszystkich lokalizacji, poza Krasieczynem, de facto preferują obecnego wykonawcę i wykluczają wszystkich pozostałych, którzy potencjalnie mogliby złożyć ofertę. Inni wykonawcy albo odstąpią od złożenia swojej oferty albo złożą ją wliczając do kalkulacji kary jakie będą musieli ponieść z tytułu opóźnienia w realizacji. Jednocześnie należy zwrócić uwagę, iż Zamawiający nie jest uprawniony do powoływania się na pilną potrzebę udzielenia zamówienia, gdyż wykonawcy nie mogą ponosić konsekwencji zbyt późnego wszczęcia postępowania przez zamawiającego. Krajowa Izba Odwoławcza rozpatrując analogiczny stan faktyczny w wyroku z dnia 22 lipca 2009r. (sygn. akt KIO 874/09) orzekła, iż termin 15 dni na rozpoczęcie świadczenia usługi telekomunikacyjnej jest terminem zbyt krótkim i naruszającym zasadę równego traktowania wykonawców i uczciwej konkurencji. Podobne orzeczenie zapadało w sprawie o sygn. akt KIO 1123/10 (wyrok KIO z dnia 25 czerwca 2010r.) gdzie: *„Skład orzekający Izby stwierdza, że przewidzenie zbyt krótkiego, a w dodatku nieokreślonego okresu przeznaczanego na przygotowanie wykonawcy do rozpoczęcia spełniania świadczenia, gdy konieczne jest dosyć skomplikowane przygotowanie wykonawcy do spełniania świadczenia, nie może być uznane jako właściwe stosowanie art. 29 ust. 1 i 2 Pzp”.*
7. Mając na uwadze powyższe wnosimy o zmianę terminów realizacji, zgodnie z poniższym:

Lokalizacja A (Warszawa):

łącze podstawowe -40 dni roboczych od podpisania umowy
łącze zapasowe - 40 dni roboczych od podpisania umowy

Lokalizacja B (Krasieczyn):

łącze podstawowe -126 dni roboczych od podpisania umowy
łącze zapasowe - 40 dni roboczych od podpisania umowy

Lokalizacja C (Baranów Sandomierski):

łącze podstawowe -60 dni roboczych od podpisania umowy
łącze zapasowe - 40 dni roboczych od podpisania umowy

Lokalizacja D (Tarnobrzeg):

łącze podstawowe -110 dni roboczych od podpisania umowy
łącze zapasowe - 40 dni roboczych od podpisania umowy

Lokalizacja E (Mielec):

łącze podstawowe -110 dni roboczych od podpisania umowy
łącze zapasowe - 40 dni roboczych od podpisania umowy

Lokalizacja F (Wrocław):

łącze podstawowe -110 dni robocze od podpisania umowy
łącze zapasowe - 40 dni roboczych od podpisania umowy

Lokalizacja G (Katowice):

łącze podstawowe -80 dni robocze od podpisania umowy
łącze zapasowe - 40 dni roboczych od podpisania umowy

8. Zamawiający dokonując opisu przedmiotu zamówienia powinien uwzględnić istniejące realia rynkowe oraz potencjalnych wykonawców zainteresowanych udziałem w postępowaniu tak, aby nie doprowadzić do sytuacji, w której dochodzi do zawężenia kręgu wykonawców poprzez nieuzasadnione w obiektywny sposób wymagania SIWZ. Nie można dopuścić do sytuacji, w której to opis przedmiotu zamówienia, a nie zaofertowane w postępowaniu ceny, zdecydują komu Zamawiający udzieli zamówienia. Powyższe działanie Zamawiającego ma miejsce na etapie poprzedzającym składanie ofert, w konsekwencji czyni z opisu przedmiotu zamówienia quasi warunek udziału w postępowaniu. Cel, który zamierza osiągnąć Zamawiający przeprowadzając przedmiotowe postępowanie (tj. uzyskanie świadczenia usługi telekomunikacyjnej) nie uzasadnia takiego ograniczenia
9. Celem niniejszego wniosku nie jest utrudnianie Zamawiającemu procesu wyboru oferty w niniejszym postępowaniu. Jednakże w kontekście przytoczonych okoliczności zwracamy uwagę, że w przypadku braku zmiany terminu składania ofert i terminów realizacji to postępowanie będzie miało charakter jedynie pozornie konkurencyjny i dostępny dla wszystkich zainteresowanych wykonawców. Zwracamy też uwagę, że niefortunny termin ogłoszenia postępowania tuż przed okresem świątecznym de facto pozbawił potencjalnych Wykonawców możliwości skorzystania ze środków ochrony prawnej, bo termin na wniesienie odwołania upływał 28.12.2020 r.. Skorzystanie z tej możliwości w kontekście okresu świątecznego faktycznie było niemożliwe. Dlatego tym bardziej liczymy, że Zamawiający pozytywnie ustosunkuje się do niniejszego wniosku.

Odpowiedź:

Patrz zmiana treści SIWZ.

Pytanie 20:

Dot. § 2 ust. 11 Umowy – Zgodnie z treścią tego ustępu wykonawca w przypadku rozwiązania stosunku pracy z osobą wykonującą czynności określone w art. 22 § 1 ustawy Kodeks pracy w trakcie trwania Umowy, Wykonawca zatrudni w terminie 30 dni od dnia rozwiązania umowy inną osobę i poinformuje o tym Zamawiającego.

Wnosimy o zmianę tego zapisu w ten sposób aby wykonawca mógł skierować do obsługi umowy inną osobę zatrudnioną na podstawie umowy o pracę. Rynek pracy jest na tyle nieprzewidywalny, że wymaganie aby wykonawcy zatrudnili inną osobę w ciągu 30 dni jest całkowicie oderwane od warunków rynkowych. Proces rekrutacyjny jest dosyć złożony i czasochłonny i nie może opierać się na założeniu przyjęcia kogokolwiek. Można się spotkać również taką sytuacją kiedy nikt nie będzie chciał się zgłosić na oferowane stanowisko.

Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje zmiany treści SIWZ. We Wzorze Umowy § 2 ust. 12 otrzymuje brzmienie:

„Jeżeli Wykonawca wykaże, że nie ma potrzeby gospodarczej, aby zatrudnić nową osobę na miejsce osoby wykonującej ww. czynności, gdyż na tym etapie realizacji Umowy nie jest konieczne już świadczenie określonych czynności, nie ma obowiązku zatrudnić nowej osoby, po uzyskaniu pisemnej zgody Zamawiającego. Brak zgody Zamawiającego oznacza konieczność zatrudnienia nowej osoby według procedury przewidzianej Umową. Wykonawca może w miejsce osoby, z którą rozwiązał stosunek pracy skierować inną zatrudnioną u niego osobę.”

Pytanie 21:

W § 2 ust. 7 Umowy w treści umowy jest wykropkowany fragment: „obowiązków kontrolno-kierowniczych albo są zatrudnione na podstawie umowy o pracę” Proszę o informacje co ma być wstawione w wykropkowany fragment.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że zmiany Wzoru Umowy w tym zakresie.

Pytanie 22:

Od kiedy rozpoczyna się świadczenie usług po 1 lutym, czy jeżeli w lokalizacji Warszawa łącze zostanie uruchomione 15.03.2021 a w Krasieczynie łącze podstawowe 14.04.2021 a łącze zapasowe 19.03.2021 to kiedy wykonawcy będą mogli to fakturować.

Odpowiedź:

Patrz zmian treści SIWZ. Zamawiający w Załączniku nr 3 do Wzoru Umowy doprecyzował moment od którego należy przyjąć rozpoczęcie świadczenia usług dla danej lokalizacji.

Pytanie 23:

Zgodnie z § 6 ust. 4 lit. a) i c) Umowy kara umowna jest naliczana w wysokości 500 zł za każdy rozpoczęty dzień zwłoki w rozpoczęciu świadczenia Usług. Wnosimy o obniżenie wysokości tej kary do 100 zł. Obniżenie wysokości kary umownej jest zasadne, gdyż kary, choć mają pełnić funkcję dyscyplinującą wykonawców, nie mogą być nadmierne i nieproporcjonalne do naruszenia. W tym przypadku, Zamawiający przy 7 lokalizacjach przewiduje rażąco wygórowane kary za zwłokę. W takiej sytuacji zasadne jest obniżenie wysokości naliczonych kar lub zmiana ich podstawy w taki sposób, żeby przywrócić równowagę stron umowy zgodnie z zasadami współżycia społecznego, które zabraniają „bogacenia się” zamawiającego i nadmierne obciążanie wykonawcy poprzez przewidzenie zbyt wysokich kar umownych. Jednocześnie, obniżenie kar zwiększy konkurencyjność postępowania i pozwoli uzyskać niższe ceny ofertowe, gdyż zwiększone ryzyko wynikające z przewidzianych kar (również w sytuacji, gdy wykonawca przewiduje należyte wykonanie umowy i dotrzymanie terminów realizacji), zawsze utrudnia złożenie oferty i skłania wykonawców do podwyższenia ceny w celu wyważenia tego ryzyka. Wskazujemy

szczególnie na stanowisko Prezesa UZP, wyrażone m.in. w przepisach nowej ustawy Prawo zamówień publicznych, które podkreślają konieczność ustalania kar umownych na poziomie umiarkowanym, bez nadmiernego obciążania wykonawców i wyłącznie jako środek dyscyplinujący wykonawców. Niewątpliwie też tego typu sytuacja stawia w uprzywilejowanej pozycji wykonawcę, które realizuje przedmiotową usługę.

Odpowiedź:

Zamawiający nie zmienia treści SIWZ w tym zakresie.

Pytanie 24:

Zgodnie z § 7 ust.3

Każdej ze Stron przysługuje prawo wypowiedzenia Umowy z zachowaniem dwumiesięcznego terminu wypowiedzenia, skutecznego na koniec miesiąca kalendarzowego, z zastrzeżeniem ust.1 powyżej.

Prosimy o informację czy z powyższego należy rozumieć, że okresem gwarantowanym nie jest okres 36 miesięcy ale okres 2 miesięcy?

Jeżeli tak to prosimy o zmianę poprzez modyfikację formularza ofertowego w ten sposób aby możliwe było wpisanie opłaty jednorazowej. Z punktu widzenia każdego wykonawcy brak gwarancji okresu 36 miesięcznego świadczenia usługi oznacza mocną dysproporcję pomiędzy kosztem, który ma ponieść a okresem w którym będą otrzymywał przychód ze świadczonej usługi. Z jednej strony Zamawiający w par. 4 umieszcza tzw. klauzule społeczne odnoszące się do zatrudniania osób na umowę o pracę, które dla wykonawców stanowią określony koszt a z drugiej strony całkowicie zostaje zaburzona równowaga w zakresie pewności świadczenia usług dla Zamawiającego. Wnosimy o zmianę jak powyżej lub o wykreślenie tego zapisu tak aby okres 36 miesięcy będzie gwarantowanym. Zwracamy uwagę też, że w przypadku łączy LTE, gdzie muszą być zapewnione karty od różnych operatorów wykonawca nie będący operatorem komórkowym musi podpisać umowy na świadczenie takich usług z 2 dostawcami na określony czas. A w przypadku operatora komórkowego musi to też być umowa z innym operatorem. Niezależnie od tego może wystąpić sytuacja skorzystania z tzw. ostatniej milii od innego dostawcy. Te umowy są zawierane na określony czas. W przypadku wypowiedzenia umowy przez Zamawiającego wykonawca nie tylko, że nie będzie w stanie odzyskać kosztów instalacyjnych, zakupu sprzętu ale będzie musiał ponieść karę zerwania umów z operatorami komórkowymi lub dostawcami ostatniej mili.

Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje zmiany treści SIWZ. We Wzorce Umowy § 7 ust. 3 - ust. 5 otrzymują brzmienie:

3. Strony uznają, iż wynagrodzenie należne Wykonawcy do dnia rozwiązania Umowy wyczerpuje jego wszelkie roszczenia odszkodowawcze z tytułu

rozwiązania Umowy ze skutkiem natychmiastowym przez Zamawiającego i Wykonawcy nie przysługuje roszczenie o zapłatę za niezrealizowaną część Przedmiotu Umowy, roszczenie o odszkodowanie, w tym za utracone korzyści ani zadośćuczynienie.

4. W razie wystąpienia istotnej zmiany okoliczności powodującej, że wykonanie Umowy nie będzie leżało w interesie Zamawiającego, czego nie można było przewidzieć w chwili zawarcia Umowy, Zamawiający będzie mógł odstąpić od Umowy, w terminie 30 dni od powzięcia wiadomości o powyższych okolicznościach, a Wykonawca będzie mógł żądać jedynie wynagrodzenia należnego z tytułu wykonania części Umowy, zaakceptowanego przez Zamawiającego, bez prawa do kierowania w stosunku do Zamawiającego, roszczeń odszkodowawczych.
5. Oświadczenie o rozwiązaniu Umowy ze skutkiem natychmiastowym lub o odstąpieniu od Umowy wymaga zachowania formy pisemnej pod rygorem nieważności.

Pytanie 25:

Prosimy o wyjaśnienie czy kary wskazane w § 6 ust. 4 lit. a) i c) sumują się?

Odpowiedź:

Kary wskazane w § 6 ust. 4 lit. a i c dotyczą różnych przypadków. Kara o której mowa w lit. a) dotyczy zwłoki w realizacji usługi łącza zapasowego, natomiast kara o której mowa w lit. c) dotyczy zwłoki w uruchomieniu łącz podstawowych. Jeżeli Wykonawca dopuści się zwłoki w obu przypadkach, to kary zostaną dodane do siebie.

Pytanie 26:

Prosimy o wyjaśnienie czy w przypadku zwłoki w rozpoczęciu świadczenia usług w np. 2 lokalizacjach kara wskazana w § 6 ust. 4 lit. a) i c) sumują się. Od jakiego terminu są liczone te kary. Proszę o wyjaśnienie.

Odpowiedź:

Kary będą naliczane od zwłoki w świadczeniu usług dla każdej lokalizacji osobno.

Pytanie 27:

Zamawiający w § 7 ust. 3 wskazał, że jeżeli wykonawca opóźnia się z terminem wykonania instalacji, której mowa w § 3 ust. 2 dłużej niż 3 dni Zamawiający ma prawo do rozwiązania umowy ze skutkiem natychmiastowym. W ocenie wykonawcy termin 3 dni jest terminem niespotykanym w zakresie zamówień publicznych i świadczy albo o pomyłce Zamawiającego albo też jest to też preferencja dla tych operatorów, którzy dostarczają obecnie usługę lub posiadają swoją infrastrukturę.

Tak skrajnie krótki termin powoduje, że de facto Zamawiający ogranicza dostęp do tego zamówienia, bo potencjalne ryzyko związane z takim opóźnieniem może spowodować, że nikt nie złoży ofert poza obecnym operatorem.

Odpowiedź:

Zamawiający wykreślił § 7 ust. 3 we Wzorze Umowy.

Pytanie 28:

Zgodnie z Opisem Przedmiotu Umowy „realizacja usługi będzie polegać na stałym dostępie do sieci Internetu za pomocą łącza radiowego lub przez LTE działających jednocześnie w trybie active-active.(karty LTE od dwóch różnych operatorów) 4. Nie dopuszcza się realizacji łącza radiowego w oparciu o urządzenia pracujące na częstotliwościach otwartych niewymagających pozwolenia na nadawanie”. Jednocześnie w tabelach dla łączy zapasowych jest informacja: „Łącze oparte na dwóch łączach LTE działających jednocześnie w trybie active-active.(karty LTE od dwóch różnych operatorów)” Proszę o potwierdzenie, że wykonawca dobrze rozumie iż realizacja łącza zapasowego może odbyć się w oparciu o albo łącze radioliniowe albo w oparciu 2 łącza LTE.

Odpowiedź:

Zamawiająca potwierdza, że realizacja łącza zapasowego może odbyć się w oparciu o albo łącze radioliniowe albo w oparciu 2 łącza LTE.

Pytanie 29:

Wzór Umowy § 4 ust. 4, 5, 6 - wnosimy o modyfikację, że obowiązujący termin płatności to okres 30 dni od dnia wystawienia faktury, a nie od dnia jej doręczenia. Oraz wnosimy o modyfikację, że za dzień zapłaty uznajemy dzień wpływu należności na rachunek Wykonawcy. Czy Zamawiający dokona stosowanych modyfikacji treści umowy?

Odpowiedź:

Zamawiający nie zmienia treści SIWZ w tym zakresie.

Pytanie 30:

Wzór Umowy § 6 ust. 4 lit. b) - zwracam uwagę Zamawiającego na fakt, że wysokie wymaganie dotyczące czasu usuwania awarii w ciągu 4 godzin, jest wymaganiem ponadstandardowym .W związku z powyższym Wykonawca proponuje Zamawiającemu rozważenie modyfikacji treści Umowy i zmianę wymagań dotyczących czasu usuwania awarii na takie, które Wykonawca będzie w stanie spełnić, a dla Zamawiającego zapewnią sprawne funkcjonowanie, bez niepotrzebnego ponoszenia nadmiernych kosztów i usuwanie awarii np. zgodnie ze standardem w którym Wykonawca zapewni usunięcie zgłoszonej usterki w ciągu 12h godzin od chwili przyjęcia zgłoszenia przez Wykonawcę w formie telefonicznej (na wskazany przez niego numer telefonu), z zastrzeżeniem, że zgłoszenie nastąpi w godzinach

8:00 do 18:00 w dni robocze, tj. z wyłączeniem dni wolnych od pracy, świąt oraz niedziel, a wspomniane 12 godzin na usunięcie awarii liczone jest w dni robocze. Zgłoszenie przyjęte po godzinie 18:00 w przeddzień dni wolnych od pracy usunięte będzie do końca następnego dnia roboczego. Czy Zamawiający dokona stosowanych modyfikacji treści umowy?

Odpowiedź:

Zamawiający dokonał modyfikacji Wzoru Umowy w § 6 ust. ust. 4 lit. b) przez zwiększenie czasu na usunięcie awarii do 6 godzin.

Pytanie 31:

Wzór Umowy § 6 - wnosimy o doprecyzowanie iż naliczanie kar może nastąpić po zakończeniu procedury reklamacyjnej. Postępowania reklamacyjne wynikłe 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 usług telekomunikacyjnych (Dz. U. poz. 284). Czy Zamawiający doprecyzuje zapisy treści umowy?

Odpowiedź:

Zamawiający nie zmienia treści SIWZ w tym zakresie.

Pytanie 32:

Czy Wykonawca jest obowiązany zestawić łącze zapasowe do lokalizacji w Warszawie przy ul. Nowy Świat 6/12? Zgodnie z zał. wzorem umowy i załącznikami do niego nie jest to wymagane, natomiast w formularzu ofertowym znajduje się pozycja oznaczona jako łącze zapasowe dla ww. lokalizacji.

Odpowiedź:

Zamawiający dokonał modyfikacji Załącznika nr 1 do SIWZ - Formularz Oferty przez odpowiednią zmianę tabeli w punkcie 1 podpunkt 2). Formularz oferty po zmianie stanowi załącznik do niniejszego pisma.

Zamawiający przedłuża termin składania ofert do dnia 22.01.2021 r. do godziny 12:00.

Ewa Matysiak
Dyrektor
Biuro Administracji i Zakupów
/podpis na oryginale/