



Śląski Oddział Wojewódzki
NARODOWEGO FUNDUSZU ZDROWIA
z siedzibą w Katowicach

Katowice, dnia 15 lutego 2007 r.

AD-II-2910-583/...164A.../KK/2007

WYKONAWCY

dotyczy zamówienia nr 55/pn/2006 - świadczenie usług telekomunikacyjnych dla Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego Narodowego Funduszu Zdrowia

W trybie art. 38 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29.01.2004 r. Prawo zamówień publicznych /Dz.U. z 2006 r. Nr 164, poz.1163 z późn. zm./, w związku z przedmiotowym przetargiem przekazuję Państwu treść zapytań w brzmieniu zadanym przez Wykonawców oraz udzielam wyjaśnień. W trybie art. 38 ust. 4 dokonuję modyfikacji Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia.

Zapytania:

1. Czy Zamawiający przewiduje określenie wzoru protokołów, o których mowa w § 1 ust. 8, czy też będzie to pozostawione w całości Wykonawcy?

Odpowiedź: Zamawiający nie widzi powodów, dla których konieczne byłoby opracowanie wzorów protokołów, zwłaszcza na etapie Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia. Treść protokołów nie powinna być w przyszłości przedmiotem sporu pomiędzy Stronami. Z umowy bowiem wynika, co protokoły powinny stwierdzać i w jakim celu.

2. Czy zamawiający wyraża zgodę ust. uzupełnienie treści Umowy w § 3 o postanowienie w następującym brzmieniu: „Zamawiający jest zobowiązany do monitorowania konsumpcji wartości Umowy określonej w § 3 ust. 1. Na 30 dni przed wyczerpaniem określonej wartości Umowy, Zamawiający zobowiązany jest poinformować niezwłocznie o tym fakcie Wykonawcę na piśmie.” Postanowienie takie wydaje się niezbędne, biorąc pod uwagę treść § 3 ust. 4.

Odpowiedź: Należy zauważyć, iż głównie w interesie Zamawiającego leży, aby nie doszło do przekroczenia wynagrodzenia całkowitego brutto umowy w okresie, na jaki zostaje zawarta. Kwestia ta zatem będzie niewątpliwie na bieżąco monitorowana przez osoby nadzorujące umowę ze strony Zamawiającego.

Zaproponowane przez Wykonawcę dodatkowe postanowienie umowne w części dotyczącej zdania drugiego nie jest możliwe do zaakceptowania. Zamawiający nie jest bowiem w stanie przewidzieć z dokładnością wymaganą przez Wykonawcę, że wyczerpanie wartości umowy nastąpi właśnie w 31 dniu po uprzednim zgłoszeniu tego Wykonawcy lub w innym konkretnym terminie.

Wobec powyższego, Zamawiający wprowadza do § 3 ust. 1 wzoru umowy jako zdanie drugie, zdanie w brzmieniu: „Zamawiający zobowiązany jest do bieżącego monitorowania konsumpcji wynagrodzenia maksymalnego brutto umowy określonego powyżej.”

3. Czy Zamawiający mógłby wyjaśnić treść wzoru Umowy w kwestii okresu świadczenia usługi? W § 1 ust. 3 Umowa wskazuje okres 11-to miesięczny, podczas gdy § 3 ust. 2 wskazuje 12 miesięcy.

Odpowiedź: odsyła się Wykonawcę do wyjaśnień zawartych w piśmie AD-II-2910-583/148A/KK/2007 z dnia 09.02.2007 r.

Stare
Chir
Wojewódzki
Urząd

4. Czy Zamawiający przewiduje możliwość zmiany Umowy w części dotyczącej opłaty (§ 3 ust. 1) w przypadku, gdy wysokość wynagrodzenia całkowitego uiszczonego już przez Zamawiającego zbliża się do kwoty określonej w § 3 ust. 1 ?

Odpowiedź: Autor pytania nie sprecyzował, jaki charakter miałyby mieć ewentualna zmiana umowy.

Zamawiający pragnie wyjaśnić, iż każda zmiana umowy wymaga spełnienia przesłanek z art. 144 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.

5. Czy Zamawiający przewiduje możliwość uzupełnienia § 3 ust. 6 o postanowienie, iż nie dotyczy on stawek podatku VAT?

Odpowiedź: Wedle wiedzy Zamawiającego ustawodawca nie przygotowuje aktualnie zmiany ustawy o podatku od towarów i usług w zakresie dotyczącym usług telekomunikacyjnych objętych przedmiotem niniejszego zamówienia. Nie zachodzą zatem okoliczności uzasadniające wprowadzenie do wzoru umowy zapisu proponowanego przez Wykonawcę. W przypadku wystąpienia zmiany stawki podatku VAT w okresie realizacji umowy, zamawiający dokona analizy, czy uzasadnia ona zmianę umowy w trybie art. 144 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.

6. Czy zamawiający wyraża zgodę w § 4 na zmianę terminu uiszczenia opłaty na 14 dni od daty wystawienia faktury. Zaproponowana zmiana pozwoli na jednoznaczne ustalenie daty powstania obowiązku podatkowego w podatku od towarów i usług VAT, który zgodnie z art. 19 ust. 13 ustawy z dn. 5.04.2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz.U. z 2004 r., Nr 54, poz. 535 ze zm.) powstaje w dacie upływu terminu płatności. Ten ostatni może być jednoznacznie ustalony jedynie wtedy, kiedy początkiem biegu terminu płatności jest data wystawienia (a nie doręczenia) faktury, ponieważ – w odróżnieniu od daty doręczenia – data wystawienia jest z perspektywy Wykonawcy datą pewną.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę zasad płatności. Aktualne brzmienie § 4 ust. 1 wzoru umowy w części dotyczącej terminu płatności, którego bieg liczony jest od dnia dostarczenia faktury do siedziby Zamawiającego, nie narusza obowiązującego prawa i nie uniemożliwia Wykonawcy jednoznacznego ustalenia daty powstania obowiązku uiszczenia podatku VAT. Zamawiający nie widzi przeszkód w potwierdzeniu daty wpływu faktury VAT do siedziby Zamawiającego na kopii faktury. Datą pewną będzie też niewątpliwie data widniejąca na druku pocztowym: *potwierdzenie odbioru*, który Wykonawca może wykorzystać w przypadku przesyłania faktur za pośrednictwem poczty. Ponadto, jak uczy Zamawiającego doświadczenie, sprowadzenie terminu płatności do okresu 14 dni liczonych od daty wystawienia faktury, spowodować mogłoby realne problemy w terminowej zapłacie za świadczone usługi. Ze względu na niedookreślony czas dotarcia faktury do Zamawiającego, zachodzi uzasadniona obawa, że 14-dniowy termin zapłaty uległby faktycznemu skróceniu do zaledwie kilku dni, rodząc ryzyko zapłaty po terminie. Decydującym momentem jest zatem dzień wpływu faktury do siedziby Śląskiego OW NFZ.

7. Czy zamawiający wyraża zgodę na zmianę § 4 ust. 9 poprzez stwierdzenie, iż za termin zapłaty uznaje się datę wpływu należności na rachunek bankowy Wykonawcy. Stosownie do dotychczasowego orzecznictwa Sądu Najwyższego (por. uchwała SN z dn. 4 stycznia 1995 r., sygnatura III CZP 164/94) zasadą jest, że wykonanie zobowiązania pieniężnego w drodze rozliczeń bezgotówkowych (w tym poprzez przelew bankowy) następuje z dniem uznania rachunku wierzyciela, a nie z dniem obciążenia rachunku dłużnika. Czy zamawiający przewiduje możliwość zmiany tego postanowienia?

Odpowiedź: W przywołanej uchwale z dnia 4 stycznia 1995 r. Sąd Najwyższy przyjął, iż spełnienie świadczenia bezgotówkowego następuje w dniu uznania rachunku bankowego wierzyciela, chyba że strony stosunku zobowiązaniowego postanowiły inaczej. Wywód Sądu Najwyższego oparty został między innymi o art. 454 k.c. W uzasadnieniu uchwały czytamy między innymi: „(...) art. 454 k.c. jest przepisem iuris dispositivi, a zatem strony stosunku zobowiązaniowego (...) mogą w sposób odmienny ustalić w umowie, z jaką chwilą nastąpi spełnienie świadczenia bezgotówkowego.”

Przywołana przez Wykonawcę zasada wyrażona w uchwale Sądu Najwyższego nie ma charakteru bezwzględnego, co oznacza w praktyce dopuszczalność innych rozwiązań, np. przyjęcie jako terminu zapłaty dnia obciążenia rachunku dłużnika.

8. *Czy Zamawiający przewiduje możliwość zmiany treści § 4 ust. 6 na treść tożsamą z art. 105 ustawy Prawo telekomunikacyjne?*

Odpowiedź: Istotą zobowiązania Wykonawcy wyartykułowaną między innymi w § 2 ust. 1 wzoru umowy jest świadczenie usług w sposób ciągły, tj. przez 24 godziny na dobę, przy zachowaniu ich najwyższej jakości.

W ocenie Zamawiającego niezasadnym byłoby żądanie przez Wykonawcę zapłaty za usługę, która np. na skutek awarii nie jest świadczona oraz płacenie przez Zamawiającego za usługę, która nie działa lub działa wadliwie. Oczywiście tę wyraża § 4 ust. 6 wzoru umowy wprowadzając zasady rozliczania się za każdą godzinę awarii, czyli za każdą godzinę nie działania lub nieprawidłowego działania usługi. Przeniesienie do umowy regulacji art. 105 Prawa telekomunikacyjnego (usługi powszechne) oznaczałoby między innymi przyjęcie przez Zamawiającego obowiązku każdorazowej zapłaty za faktyczny brak możliwości korzystania z usług telefonicznych, jeżeli przerwa w ich świadczeniu trwałaby do 12 godzin (art. 105 ust. 3).

Zamawiający jako instytucja będąca podmiotem prawa publicznego i należąca do sektora finansów publicznych zobowiązana jest wykazać należytą dbałość w wydatkowaniu środków publicznych oraz w zapewnieniu sprawnego funkcjonowania instytucji, co wyraża się również poprzez tworzenie w zawieranych umowach mechanizmów gwarantujących odpowiedni poziom zamawianych usług, w tym usług telekomunikacyjnych.

Biorąc pod uwagę powyższe Zamawiający nie przewiduje zmiany zapisów wzoru umowy we wnioskowanym przez Wykonawcę zakresie.

W tym miejscu należy zauważyć, że przewidziana na okoliczność awarii kara umowna (forma naprawienia szkody) określona w § 6 ust. 1 lit. d wzoru umowy, należna jest dopiero po bezskutecznym upływie 24-godzinnego terminu na usunięcie awarii usług i nie dotyczy sytuacji, gdy awaria jest następstwem działania urządzeń innych operatorów, działania zamawiającego lub osób trzecich, na które Wykonawca nie miał wpływu, a także następstwem działania siły wyższej. Niniejsze ogranicza zdecydowanie zakres odpowiedzialności Wykonawcy w kwestii odszkodowania.

9. *Zgodnie z zasadami rządzącymi umowami w sprawach zamówień publicznych uprawnienia do naliczania kar umownych nie mogą być asymetryczne (por. Wyrok Zespołu Arbitrów z 24 czerwca 2004 r. UZP/ZO/0-924/04). W świetle tego wyroku, skoro Zamawiający zastrzega dla siebie możliwość naliczenia kar umownych na wypadek odstąpienia od umowy (§ 6 ust. 1 a)), to powinien on również zastrzec możliwość naliczenia analogicznych kar dla Wykonawcy, albo też zrezygnować z kar umownych po obu stronach. Czy Zamawiający zgadza się zatem na rozszerzenie § 6 ust. 1 a) lub jego usunięcie?*

Odpowiedź: Zamawiający zwraca uwagę, że kara przewidziana w § 6 ust. 1 lit a wzoru umowy dotyczy przypadku wypowiedzenia umowy przez którąkolwiek ze Stron z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, a nie przypadku odstąpienia od umowy. **Jednocześnie zamawiający wprowadza do § 6 ust. 4 w brzmieniu:**

„4. Wykonawca ma prawo zażądać od Zamawiającego zapłaty kary umownej w wysokości 10% wynagrodzenia całkowitego brutto w przypadku wypowiedzenia umowy przez którąkolwiek ze Stron z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego, za wyjątkiem sytuacji stanowiących istotną zmianę okoliczności powodującą, że wykonanie umowy nie leży w interesie publicznym, czego nie można było przewidzieć w chwili zawarcia umowy.”

10. *Opierając się na powyższej zasadzie, czy możliwe jest o rozszerzenie § 7 tak, aby analogiczne obowiązki spoczywały na Zamawiającym lub też usunięcie § 7 w całości.*

Odpowiedź: Obowiązki wynikające z § 7 wzoru umowy sprowadzają się do zachowania w tajemnicy wszelkich informacji dotyczących Zamawiającego uzyskanych przez Wykonawcę (jego pracowników, osoby lub podmioty, które występują po stronie Wykonawcy) w trakcie wykonywania umowy. Konsekwencją niniejszego jest złożenie przez pracownika Wykonawcy lub podwykonawcę, przed przystąpieniem do prac w pomieszczeniach Śląskiego OW NFZ, oświadczenia /wg wzoru – załącznik nr 3 do wzoru umowy/, którego treść jest wynikiem realizowanej

w Śląskim OW NFZ polityki bezpieczeństwa. Nałożenie takiego obowiązku per analogiam na Zamawiającego nie znajduje uzasadnienia zarówno faktycznego, jak i prawnego.

11. Czy Zamawiający dopuszcza w § 9 ust. 4 uzupełnienie postanowienia o stwierdzenie, iż „Zmiany Umowy dokonane z naruszeniem art. 144 ust. 1 Prawa zamówień publicznych są nieważne”?

Odpowiedź: Art. 144 ustawy Prawo zamówień publicznych jest przepisem bezwzględnie obowiązującym; przenoszenie jego treści wprost do umowy, bądź powoływanie się bezpośrednio na jego obowiązywanie w samej umowie jest w ocenie Zamawiającego zbędne. Tym bardziej, że § 9 ust. 2 wzoru umowy wyraźnie stanowi, iż w sprawach nie uregulowanych w umowie mają zastosowanie między innymi przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych.

12. Czy Zamawiający dopuszcza w § 9 dopisanie ust. 6 w treści „Załączniki do Umowy stanowią jej integralną część” oraz wskazanie listy załączników na końcu Umowy?

Odpowiedź: Zamawiający nie widzi powodów dla wprowadzania do umowy dodatkowych zapisów o charakterze „porządkowym”. Nie widzi również powodów, dla których ktoś miałby podważać, że załączniki wymienione w treści umowy stanowią jej integralną część.

13. Czy zamawiający wymaga dołączenia do oferty odpisu z rejestru przedsiębiorców telekomunikacyjnych?

Odpowiedź: Nie, zamawiający nie wymaga załączenia takiego dokumentu do oferty. Wykonawca obowiązany jest złożyć jedynie oświadczenie o posiadaniu wpisu do Rejestru Przedsiębiorców Telekomunikacyjnych prowadzonego przez Prezesa UKE /patrz: pkt III SIWZ/.

14. Czy zamawiający wyraża zgodę, aby cenę podawać z dokładnością do dwóch miejsc po przecinku? W przeciwnym bowiem wypadku może dojść do sytuacji, gdy nie będzie można poprawić błędów w obliczaniu ceny na podstawie art. 88 ustawy pzp, co w konsekwencji może doprowadzić do odrzucenia oferty wykonawcy.

Odpowiedź: ta kwestia została opisana w pkt XII ppkt 3 SIWZ, do którego odsyła się Wykonawcę.

15. Czy Zamawiający dopuszcza w formularzu opis przedmiotu zamówienia i kalkulacji cenowej w pozycji dot. połączeń międzynarodowych rozróżnienia na połączenia wykonywane do sieci stacjonarnych i komórkowych z podziałem na strefy numeracyjne?

Odpowiedź: kwestia będąca przedmiotem zapytania została wyjaśniona w piśmie AD-II-2910-583/148A/KK/2007 z dnia 09.02.2007 r. /patrz: wyjaśnienie Ad.1/.

16. W formularzu Opis przedmiotu Zamówienia i Kalkulacji Cenowej Pakiet V pkt. 1 przedmiotem zamówienia jest świadczenie usług telekomunikacyjnych w zakresie obsługi połączeń na potrzeby transmisji danych z wyłączeniem ruchu wychodzącego.

Świadczone usługi przez Wykonawcę obejmują:

2xISDN 30B+D (PBX) z zachowaniem numeru 205-44-37

1xISDN 30B+D z zachowaniem numeru 205-44-44.

Prosimy o doprecyzowanie, czy Zamawiający w związku z brakiem ruchu wychodzącego zakłada ruch przychodzący na powyższe 3xISDN 30B+D i jeśli tak, to czy jest możliwe przedstawienie przez Zamawiającego danych minutowych dotyczących takich połączeń?

Prosimy również o doprecyzowanie zdania „obsługa połączeń na potrzeby transmisji danych”.

Czy powyższe numery 205-44-37 oraz 205-44-44 są to numery pojedyncze, czy zakresy numeracyjne?

Odpowiedź:

Zgodnie z SIWZ z pakietu V wyłączony jest jedynie ruch wychodzący, co oznacza, iż zakłada się istnienie ruchu przychodzącego. W styczniu br. miało miejsce 80.719 połączeń przychodzących o łącznym czasie 122.928 minut.

Ulin
Ag *Jan* *Jan* *Jan* *Jan*

Są to jednak tylko przykładowe ilości, których powtarzalności, czy stałości nie można obiektywnie zagwarantować lub przewidzieć. Poziom ruchu może się zatem zmieniać.

Pojęcie „obsługa połączeń na potrzeby transmisji danych” należy rozumieć jako połączenia komutowane z wykorzystaniem modemów analogowych i ISDN.

Numerы wymienione przez Autora pytania są numerami pojedynczymi.

Ponadto:

17. informuje się Wykonawców, że prawidłowy numer faksowy w pakiecie I dla lokalizacji w Katowicach przy ul. Kossutha 13 to numer: 032 252 84 13. Omyłka pisarska w numerze faksu nie powinna mieć znaczenia dla kalkulacji cenowej oferty.

18. w pakietach I-IV w formularzu opis przedmiotu zamówienia i kalkulacja cenowa w pkt II dopisuje się dodatkowe podpunkty 8 i 9 w brzmieniu:

„8. możliwość zestawienia połączeń do transmisji danych (m.inn. analogowych V90, ISDN 64 i 128 kbps)”,

„9. prezentacja numeru w ruchu wychodzącym do sieci stacjonarnych i komórkowych (CLIP), z możliwością blokady (CLIR)”.

19. w pakiecie V w formularzu opis przedmiotu zamówienia i kalkulacja cenowa w pkt II dopisuje się dodatkowy podpunkt 4 w brzmieniu:

„4. możliwość zestawienia połączeń do transmisji danych (m.inn. analogowych V90, ISDN 64 i 128 kbps)”.

Zmiany SIWZ zawarte w pkt 17, 18 i 19 niniejszego pisma Wykonawca obowiązany jest samodzielnie uwzględnić /nanieść/ w treści składanych wraz z ofertą dokumentów, tak, aby ze złożonej oferty jednoznacznie wynikało, że Wykonawca oferuje przedmiot zamówienia zgodny z SIWZ w jej ostatecznie ustalonym brzmieniu. Jednocześnie przypomina się, że złożenie oferty, której treść nie odpowiada treści SIWZ, spowoduje odrzucenie takiej oferty.

W konsekwencji udzielonych wyjaśnień oraz wprowadzonych modyfikacji, w trybie art. 38 ust. 6 cyt. ustawy, zamawiający przedłuża termin składania ofert do dnia 22.02.2007 r. do godz. 11.00. Otwarcie ofert tego samego dnia o godz. 11.30. Tym samym odpowiedniej zmianie w zakresie terminów ulegają zapisy pkt X.D - ramka oraz pkt XI ppkt 1i ppkt 4 SIWZ.

Wyjaśnienia oraz modyfikacje zawarte w niniejszym piśmie stanowią uzupełnienie informacji podanych w SIWZ i stają się jej integralną częścią. Wykonawca winien je uwzględnić przygotowując i składając ofertę.

Z poważaniem

Z upoważnienia Dyrektora
Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego
Narodowego Funduszu Zdrowia w Katowicach
ZASTĘPCA DYREKTORA
DS. EKONOMICZNO-FINANSOWYCH


Dorota Suchy


RADCA PRAWNY 5


mgr Teresa LIZDOWSKA