

znak: WAG-II-1-2910-295/.....⁴⁸⁵/KK/2010Katowice, dnia 9 czerwca 2010 r.**DO**
WYKONAWCÓW

dotyczy: zamówienie nr 30/pn/2010 – świadczenie usług telekomunikacyjnych dla Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ w lokalizacji przy ul. 11-go Listopada 5a w Kłobucku

Na podstawie art. 38 ust. 2 w związku z art. 38 ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia 29.01.2004 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz.U. z 2007 r. Nr 223, poz. 1655 ze zm.), przekazuję Państwu treść zapytań do Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia na *świadczenie usług telekomunikacyjnych dla Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ w lokalizacji przy ul. 11-go Listopada 5a w Kłobucku*, oraz udzielam wyjaśnień.

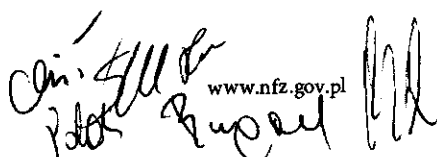
Pytanie nr 1:

Zgodnie z § 2 ust. 6 wzoru Umowy Zamawiający zastrzega prawo rezygnacji z usług w przypadku likwidacji lub zmiany lokalizacji na inną oraz wskazuje, że w tym przypadku umowa ulegnie rozwiązaniu. Natomiast Wykonawcy nie służą żadne roszczenia. Wykonawca w celu uniknięcia wątpliwości oraz mając na względzie zwyczaj wykształcone w obrocie profesjonalnym, zwraca się o modyfikację dotychczasowego brzmienia § 2 ust. 6 Umowy i dodanie zapisu, w świetle którego „Wykonawca o zamiarze rezygnacji z usług jest informowany z co najmniej 30 dniowym terminem, przy czym Wykonawcy służy prawo do wynagrodzenia za wykonane usługi do dnia zaprzestania świadczenia usługi w lokalizacji.”

Odpowiedź:

Zamawiający nadaje § 2 ust. 6 wzoru umowy następujące brzmienie:

„6. Zamawiający zastrzega sobie prawo rezygnacji z korzystania z usług Wykonawcy w lokalizacji objętej umową, w sytuacji likwidacji lokalizacji, bądź zmiany tejże lokalizacji na inną, z zastrzeżeniem postanowień ust. 7 niniejszego paragrafu. O zamiarze rezygnacji z usług Zamawiający poinformuje Wykonawcę na piśmie na co najmniej 15 dni przed dniem, który zostanie wskazany przez Zamawiającego jako dzień zaprzestania świadczenia usług przez Wykonawcę. Wskazanie dnia zaprzestania świadczenia usług nastąpi w piśmie informującym o zamiarze rezygnacji z usług. Wykonawcy nie przysługują z tego tytułu żadne roszczenia w stosunku do Zamawiającego. W takiej sytuacji umowa ulegnie rozwiązaniu, co



zostanie stwierdzone przez Strony aneksem rozwiązującym umowę. Wykonawcy przysługuje wynagrodzenie za usługi wykonane do dnia zaprzestania świadczenia usług.”

Pytanie nr 2:

Zgodnie z § 4 ust. 9 Umowy za termin zapłaty wynagrodzenia należnego Wykonawcy uważa się dzień obciążenia rachunku Zamawiającego. Należy zwrócić uwagę, że postanowienie to w obecnym brzmieniu jest niezgodne z powszechną zasadą oraz linią orzecznictwa Sądu Najwyższego (por. uchwała SN z dn. 4 stycznia 1995 r., sygnatura III CZP 164/94), w myśl których 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). W związku z powyższym Wykonawca zwraca się do Zamawiającego o zmianę przedmiotowego postanowienia w taki sposób, aby za termin płatności wynagrodzenia dla Wykonawcy uznać dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy.

Odpowiedź:

Jak podniósł Sąd Najwyższy w uchwale z dnia 04.01.1995 r. (III CZP 164/94), „odpowiedzi na pytanie, w którym momencie następuje spełnienie świadczenia bezgotówkowego, trzeba szukać przede wszystkim w przepisie art. 454 kc (...)”. Przepis ten jest przepisem iuris dispositivi, pozwala zatem na odmienny sposób ustalenia w umowie, z jaką chwilą nastąpi spełnienie świadczenia bezgotówkowego (przelew bankowy). Zapis § 4 ust. 9 wzoru umowy umożliwia Zamawiającemu, co ma istotne znaczenie z punktu widzenia finansów publicznych, jednoznaczne określenie momentu zapłaty faktury.

Brzmienie § 4 ust. 9 pozostaje bez zmian.

Pytanie nr 3:

Mając na uwadze potrzebę zachowania równowagi kontraktowej stron jako podmiotów stosunku cywilnoprawnego oraz zasady współzycia społecznego, jak również zwyczaje wykształcone w obrocie profesjonalnym, Wykonawca zwraca się o modyfikację dotychczasowego brzmienia § 6 ust. 1 lit. a Umowy poprzez wprowadzenie obowiązku poinformowania Wykonawcy oraz wezwania go do zaprzestania i usunięcia naruszeń w wykonywaniu przez niego Umowy. Wskazane przez Zamawiającego sankcje w postaci prawa do odstąpienia od Umowy i kary umownej określonej w § 6 ust. 1 lit. a Umowy, mogą budzić wątpliwości z punktu widzenia zasad współzycia społecznego i natury stosunku prawnego, a z pewnością ryzyko ich wystąpienia będzie musiało zostać skalkulowane przez Wykonawców w zaproponowanych Zamawiającemu cenach.

Odpowiedź:

Przypadki odstąpienia od umowy, o których mowa w § 6 wzoru umowy, dotyczą sytuacji szczególnych, a więc takich, których zaistnienie nie pozwala na kontynuowanie stosunku zobowiązaniowego. W takim rozumieniu odwoływanie się do instytucji odstąpienia od umowy może nastąpić tylko z powodu zaistnienia wyjątkowych okoliczności, przy jednoczesnym braku celowości oraz uzasadnienia dla wzywania strony umowy do zaprzestania, bądź usunięcia naruszeń postanowień umownych.

Zamawiający zwraca uwagę, iż uprawnienie do odstąpienia od umowy, a tym samym prawo do żądania zapłaty kary umownej w wysokości 10% wynagrodzenia całkowitego brutto, przysługuje nie tylko Zamawiającemu, ale na mocy § 6 ust. 4 wzoru umowy również Wykonawcy (patrz także odpowiedź na pytanie nr 4).

Ponadto, Zamawiający podkreśla, iż udzielenia zamówienia (zawarcia umowy) dokonuje się w celu jego zrealizowania.

Pytanie nr 4:

Odnosnie postanowień zawartych w § 6 ust. 1 i § 7 Umowy, czy Zamawiający dopuszcza zmniejszenie wysokości kary umownej o ½. Kara umowna określona w wysokości wskazanej w § 6 ust. 1, § 7 wzoru Umowy zdaniem Wykonawcy jest wygórowana. Zgodnie bowiem z treścią art. 484 § 2 k.c. „Jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej; to samo dotyczy wypadku, gdy kara umowna jest rażąco wygórowana.” Wykonawca wskazuje, że możliwość podważania wysokości kary umownej nie tylko narazi strony umowy na koszty postępowania sądowego, ale wiąże się z niepewnością, co do praw i obowiązków stron. Wykonawca zwraca uwagę, że wysoki poziom kary umownej za odstąpienie od umowy powoduje konieczność uwzględnienia tego elementu ryzyka przy wycenie usług dla Zamawiającego, co znajdzie wyraz w podwyższeniu ceny. Z tych względów zwracamy się o rozważenie, czy kary umowne w wysokości zaproponowanej w ww. pytaniu Wykonawcy, nie będą chronić Zamawiającego w dostatecznym stopniu.

Odpowiedź:

Zamawiający nie zamierza obniżyć wysokości kar umownych określonych w § 6 ust. 1 lit. a-c oraz w § 7 wzoru umowy.

Należy stwierdzić, iż kara umowna przewidziana w § 6 ust. 1 lit. a oraz w § 7 wzoru umowy, tj. za odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy (np. Zamawiający ma prawo odstąpienia od umowy w sytuacji rażącego naruszenia przez Wykonawcę postanowień umowy) oraz z tytułu ujawnienia informacji stanowiącej tajemnicę, dotyczy okoliczności szczególnych, które w praktyce występują rzadko, nie mniej jednak ich zaistnienie związane jest z koniecznością odstąpienia od umowy, bądź jej natychmiastowego rozwiązania, a więc ze skutkiem w postaci braku zabezpieczenia świadczenia usług telekomunikacyjnych, bardzo istotnych z punktu widzenia interesów Zamawiającego, ubezpieczonych i świadczeniodawców.

Wysokość kar jest zatem adekwatna do charakteru naruszenia postanowień umowy, zaś rozważania w oparciu o art. 484 § 2 kc należy uznać na obecnym etapie za przedwczesne.

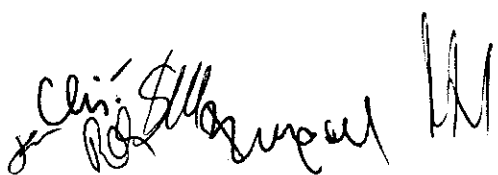
Ponadto, zwraca się uwagę, iż § 6 ust. 4 wzoru umowy daje również Wykonawcom prawo żądania od Zamawiającego zapłaty kary umownej w wysokości 10% wynagrodzenia całkowitego brutto w przypadku odstąpienia od umowy przez którąkolwiek ze Stron z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego [z zastrzeżeniem istotnej zmiany okoliczności powodującej, że wykonanie umowy nie leży w interesie publicznym (...)].

Podobnie, kary przewidziane w § 6 ust. 1 lit. b (za każdy dzień zwłoki w uruchomieniu usług) oraz lit. c (za każdą rozpoczętą godzinę awarii powyżej 24 godzin) w ocenie Zamawiającego nie noszą znamion wygórowanych; dotyczą konkretnych sytuacji ważkich z punktu widzenia realizacji przedmiotowego zamówienia, a proces ich naliczania został ograniczony odpowiednio do wysokości 10% i 5% wynagrodzenia całkowitego brutto. Osiągnięcie górnych progów kar umownych w każdym z przypadków daje Zamawiającemu prawo odstąpienia od umowy i odrębnego naliczenia kary umownej w wysokości określonej w § 6 ust. 1 lit. a umowy.

Zamawiający pragnie podkreślić, iż okoliczności, z którymi powiązano obowiązek zapłaty kary umownej, zostały ograniczone do najbardziej newralgicznych biorąc pod uwagę przedmiot zamówienia oraz charakter stosunku zobowiązaniowego.

Pytanie nr 5:

Czy Zamawiający dopuszcza uzupełnienie postanowień § 6 ust. 1, § 7 Umowy o zapis, zgodnie z którym „Całkowita suma kar umownych naliczonych na podstawie postanowień Umowy § 6, § 7 nie przekroczy 10% wartości łącznego wynagrodzenia brutto określonej w § 3 ust. 1 Umowy”? Na wypadek, gdyby



Zamawiający nie uwzględnił ograniczenia całkowitej wysokości kar umownych do 10% kwoty wartości umowy, zwracamy się o rozważenie innej wartości procentowej.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany zaproponowane w pytaniu nr 5.

Pytanie nr 6:

Wykonawca zwraca się z prośbą o sporządzenie wykazu wszystkich dokumentów, które stanowią załączniki do Umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający nie widzi takiej konieczności. Wszystkie załączniki do umowy stanowiące jej integralną część wskazuje treść umowy.

Pytanie nr 7:

Czy Zamawiający w lokalizacji: Kłobuck, ul. 11 Listopada 5A posiada sieć wewnętrzną i czy zostanie ona nieodpłatnie udostępniona Wykonawcy na potrzeby świadczenia usług 2x ISDN BRA z 2 MSN (dla każdego dostępu) do docelowego pomieszczenia, w którym będą świadczone w/w usługi, tj. I piętro pok. 17?

Odpowiedź:

Tak, w lokalizacji przy ul. 11-go Listopada 5a w Kłobucku istnieje sieć wewnętrzna (między głowicą a pomieszczeniem, w którym będzie świadczona usługa) i może ona zostać nieodpłatnie udostępniona Wykonawcy na potrzeby świadczenia usług objętych zamówieniem.

W związku z powyższym, w § 1 wzoru umowy dodaje się ustęp 9 w brzmieniu:

„9. Na potrzeby świadczenia usług objętych niniejszą umową, sieć wewnętrzną w lokalizacji przy ul. 11-go Listopada 5a w Kłobucku (między głowicą a użytkowanym pomieszczeniem – pokój nr 17, I piętro) zostanie nieodpłatnie udostępniona Wykonawcy, jeżeli Wykonawca wyrazi wolę wykorzystania sieci wewnętrznej.”

Pytanie nr 8:

Czy 2 dostępy ISDN BRA z 2 MSN (dla każdego dostępu) mają zostać skierowane w wiązkę PBX lub czy mogą istnieć samodzielnie bez skreowania w wiązkę PBX? Zdaniem Wykonawcy nie jest technicznie możliwe skreowanie wiązki PBX z 2 dostępów ISDN BRA z MSN. Obserwując poprzednie postępowania przetargowe na usługi głosowe ogłaszane przez NFZ Katowice wiązki PBX były tworzone z dostępów ISDN, ale z numerami DDI.

Odpowiedź:

2 dostępy ISDN BRA z 2 MSN (dla każdego dostępu) winny istnieć samodzielnie bez skreowania na wiązkę PBX.

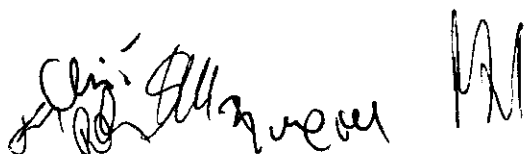
W związku z tym, treść formularza opis przedmiotu zamówienia i kalkulacja cenowa ulega zmianie w ten sposób, iż zdaniu trzeciemu formularza nadaje się brzmienie:

„Lokalizacja – Kłobuck ul. 11-go Listopada 5a: 2 x ISDN 2B+D każdy z 2 numerami MSN.”

Zmianę tę Wykonawca winien samodzielnie uwzględnić w treści składanej oferty.

Pytanie nr 9:

Wykonawca zwraca się z prośbą do Zamawiającego o udostępnienie edytowalnej wersji formularzy niezbędnych do przygotowania oferty poprzez zamieszczenie ich na stronie Zamawiającego lub przesłanie ich w wersji elektronicznej na adres e-mail:



Prośba dotyczy udostępnienia następujących formularzy:

- oferta,
- opis przedmiotu zamówienia i kalkulacja cenowa.

Odpowiedź:

Specyfikacja Istotnych Warunków Zamówienia (SIWZ) dotycząca przedmiotowego przetargu nieograniczonego - zgodnie z art. 42 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych - została udostępniona na stronie internetowej www.nfz-katowice.pl od dnia zamieszczenia ogłoszenia o zamówieniu w Biuletynie Zamówień Publicznych, w wersji pdf - zeskanowany oryginał SIWZ (z podpisem osoby zatwierdzającej SIWZ, z parafami pracowników Zamawiającego).

Ten sposób udostępniania SIWZ funkcjonujący w praktyce Śląskiego OW NFZ stanowi gwarancję otrzymania przez Wykonawców dokumentów w wersji zgodnej z ich oryginalnym brzmieniem (tożsamy merytorycznie). Dokumenty - formularze wystarczy wydrukować i w miejscach do tego wyznaczonych odręcznie wypełnić; ewentualnie przeformatować wersję pdf na inną, umożliwiającą elektroniczne wypełnienie dokumentów.

W przypadku woli przepisania formularzy przez Wykonawcę (co nie jest konieczne), ewentualne ryzyko popełnienia merytorycznego błędu (niejednokrotnie decydującego o zgodności treści oferty z SIWZ) spoczywa na Wykonawcy. Udostępnianie dokumentów w formie elektronicznej pozwalającej na nieograniczoną ingerencję w treść tekstu (np. WORD), mogłoby doprowadzić do sytuacji, w których trudno byłoby udowodnić, na kim spoczywa odpowiedzialność za zmianę pierwotnego brzmienia tekstu.

Należy stwierdzić, iż w omawianym przypadku ustawowy wymóg udostępnienia SIWZ został spełniony przez Zamawiającego, a format opublikowania SIWZ nie narusza zasady równego traktowania Wykonawców; obiektywnie każdy Wykonawca jest w stanie wydrukować SIWZ ze strony internetowej Zamawiającego, a następnie przygotować i złożyć ofertę.

Udzielone odpowiedzi oraz wynikające z nich zmiany stają się częścią SIWZ.

Zmian treści SIWZ dokonuje się w oparciu o art. 38 ust. 4 ustawy Prawo zamówień publicznych. Odpowiedź udzielona na pytanie nr 1 pociąga za sobą zmianę treści ogłoszenia o zamówieniu.

Biorąc pod uwagę, iż powyższe dotyczy zmiany umowy, w oparciu o art. 12a ust. 2 ustawy, termin składania ofert przedłuża się do dnia 14.06.2010 r. do godz. 13.00. Otwarcie ofert nastąpi w tym samym dniu o godz. 13.30. Odpowiedniej zmianie w zakresie terminu składania i otwarcia ofert ulega pkt X lit. D (ramka) oraz pkt XI ppkt 1 i ppkt 4 SIWZ.

Z poważaniem

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

Dorota Muchy

NACZELNIK
Wydziału Administracyjno-Gospodarczego
Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego
Narodowego Funduszu Zdrowia w Katowicach

Marian Ziółko

KIEROWNIK
Działu Inwestycji i Zamówień Publicznych
Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego
Narodowego Funduszu Zdrowia w Katowicach

Tomasz Ślęczkowski