

znak: WAG-II-2910-192/...../KK/2014

Katowice, dnia 30 maja 2014 r.

DO
WYKONAWCÓW

dotyczy: zamówienie nr 25/pn/2014 – świadczenie usługi telekomunikacyjnej w celu udostępnienia przez Zamawiającego bezpłatnej infolinii dla patentów

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 (j.t. Dz.U. 2013, poz.907 ze zm.), przekazuję treść zapytań, jakie wpłynęły do Zamawiającego w dniu 23.05. i 27.05.2014 r. w związku z przetargiem nieograniczonym na świadczenie usługi telekomunikacyjnej w celu udostępnienia przez Zamawiającego bezpłatnej infolinii dla patentów, oraz udzielam wyjaśnień. Zmiany treści SIWZ wprowadza się na mocy art. 38 ust.4 pzp.

Zapytanie 1:

Zgodnie z § 4 ust. 9 wzoru 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. sygn. 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). Czy w związku z powyższym Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę powyższego zapisu i uzna dniem zapłaty dzień obciążenia rachunku bankowego Wykonawcy?

Wyjaśnienie:

Przepis art. 454 kc określający miejsce spełnienia przez dłużnika świadczenia jest przepisem iuris dispositivi, pozwala zatem na odmienny sposób ustalenia w umowie, z jaką chwilą nastąpi spełnienie świadczenia, w omawianym przypadku świadczenia bezgotówkowego (przelew bankowy). Miejszem spełnienia świadczenia bezgotówkowego będzie więc rachunek bankowy wierzyciela, chyba, że co innego wynika z umowy.

Brzmienie §4 ust.9 wzoru umowy pozostaje bez zmian.

Zapis §4 ust.9 wzoru umowy umożliwia Zamawiającemu, co ma istotne znaczenie z punktu widzenia finansów publicznych, jednoznaczne określenie momentu zapłaty faktury.

p.o. **NACZELNIKA**
Wydziału Administracyjno-Gospodarczego
Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego
Narodowego Funduszu Zdrowia w Katowicach

Marian Ziółko

Zapytanie 2:

Zamawiający w opisie przedmiotu zamówienia pkt 7 oczekuje od Wykonawcy dostarczenia szczegółowego wykazu wykonanych usług na jego rzecz w szczególności dane zawierające numer, z którego wykonano połączenie. Zamawiający – Abonent Usługi 80X ma możliwość identyfikacji numeru A tylko w chwili zestawienia połączenia (CLIP). Billing ruchu przychodzącego gdzie widoczny jest cały numer przychodzący udostępniany jest wyłącznie uprawnionym organom. Dane te są objęte Tajemnicą Telekomunikacyjną art. 159 oraz 171 Ustawy Prawo Telekomunikacyjne.

W związku z powyższym Wykonawca może zapewnić Zamawiającemu billing połączeń przychodzących z telefonów stacjonarnych gdzie widoczna będzie strefa z jakiej wykonano połączenie oraz dwa pierwsze numery telefonu, z którego było wykonane połączenie, w przypadku telefonii komórkowej widoczny jest prefiks Operatora oraz pierwsza cyfra numeru telefonu z jakiego połączenie zostało wykonane.

Wykonawca zwraca się do Zamawiającego o zmianę zapisu w pkt 7 na: Wykonawca zapewni billing Zamawiającemu połączeń przychodzących, który będzie uwidaczniał strefę oraz dwa pierwsze numery telefonu z połączeń telefonów stacjonarnych, prefiks Operatora telefonii komórkowej oraz pierwszą cyfrę numeru telefonu z jakiego połączenie zostało wykonane.

Wyjaśnienie:

Zamawiający nadaje pkt I ppkt 7) formularza opis przedmiotu zamówienia i kalkulacja cenowa następujące brzmienie:

„7) Wykonawca zobowiązany jest dostarczać na życzenie Zamawiającego szczegółowy wykaz wykonanych połączeń przychodzących w danym okresie rozliczeniowym, tj. wykaz zawierający w szczególności następujące dane: numer, z którego wykonano połączenie (połączenie przychodzące), czas połączenia (ilość minut), godzina połączenia, koszt połączenia. Numer, z którego wykonano połączenie (połączenie przychodzące) będzie podawany w wykazie na zasadach nie naruszających regulacji prawa telekomunikacyjnego obowiązujących w tym zakresie.”

Zapytanie 3:

Formularz oferty pkt 4 - Wykonawca wymaga aby warunki techniczne wymagane do uruchomienia zostały uzgodnione z właścicielem obiektu, czyli NFZ (zgodnie z pkt III SIWZ) – co czyni postanowienie bezprzedmiotowym. Proszę o usunięcie spornego postanowienia.

Wyjaśnienie:

W związku z tym, iż Wykonawcy mogą proponować różne sposoby uruchomienia (instalacji) usługi oraz warunki techniczne wymagane do uruchomienia usługi, oświadczenie zawarte w pkt 4 formularza oferty należy uznać za zasadne.

Zapytanie 4:

Opis przedmiotu zamówienia – pkt I ppkt 6 – Czy Zamawiający wyraża zgodę aby identyfikacja numeru dzwoniącego dotyczyła tylko tych numerów, które nie są zastrzeżone zgodnie z art. 171 ustawy prawo telekomunikacyjne?

Wyjaśnienie:

Zamawiający nadaje pkt I ppkt 6) formularza opis przedmiotu zamówienia i kalkulacja cenowa następujące brzmienie:

„6) Usługa winna zapewniać identyfikację numerów przychodzących na zasadach nie naruszających regulacji prawa telekomunikacyjnego obowiązujących w tym zakresie”.



Zapytanie 5:

Wzór umowy §3 ust.9 – czy w przypadku zmiany stawki podatku VAT nie powinno mieć po prostu zastosowania postanowienie ust.3 – osiągnięcie wynagrodzenia całkowitego przed terminem wygaśnięcia umowy powinno skutkować jej wygaśnięciem wraz z wyczerpaniem kwoty.

Wyjaśnienie:

Zapis §3 ust. 9 wzoru umowy określa zasady zmiany umowy w sytuacji ustawowej zmiany stawki podatku VAT. Regulacja czyni zadość wymogom art. 144 ust. 1 pzp. Treść §3 ust.9 pozostaje zatem bez zmian.

Zapytanie 6:

Wzór umowy §4 ust.6 proszę o uściślenie czy Wykonawca otrzyma należne wynagrodzenie za czas przeznaczony na usunięcie awarii (na co wykonawca ma 24 godziny).

Wyjaśnienie:

§4 ust.6 wzoru umowy jednoznacznie stanowi, iż Wykonawca nie otrzyma wynagrodzenia za czas awarii usługi. W takiej sytuacji za każdą godzinę awarii Zamawiający otrzyma zwrot 1/24 stawki dziennej brutto obliczonej jako 1/30 abonamentu miesięcznego brutto.

W okresie przysługującym Wykonawcy na usunięcie awarii (pierwsze 24 godziny) nie będzie natomiast naliczana kara umowna, o której mowa w §6 ust. 1 lit. c) wzoru umowy.

Obowiązek zapłaty kary umownej, a także sankcja odstąpienia od umowy przez Zamawiającego, o których mowa w §6 ust. 1 lit. c), nie będzie dotyczyła sytuacji wskazanej w §2 ust.4 i ust.5 umowy oraz sytuacji, gdy awaria jest następstwem działania siły wyższej.

Ponadto, w przypadku wystąpienia awarii, przy usunięciu której niezbędna jest obecność pracownika Śląskiego OW NFZ, bieg 24 - godzinny terminu na usunięcie awarii, o którym mowa w §2 ust.3, a także § 6 ust.1 lit. c) umowy, ulegnie zawieszeniu do czasu przybycia do ww. lokalizacji pracownika Śląskiego OW NFZ.

Niezależnie od powyższego, jak wynika z §4 ust.6 wzoru umowy, Wykonawca otrzyma wynagrodzenie należne za faktyczny okres prawidłowego świadczenia usługi.

Zapytanie 7:

Wzór umowy § 4 ust. 9 Czy Zamawiający wyraża zgodę, aby za dzień zapłaty został uznany dzień wpływu należności na konto Wykonawcy? Za spełnienie świadczenia pieniężnego uważa się postawienie środków pieniężnych do dyspozycji wierzyciela. W przypadku płatności bezgotówkowej datą spełnienia świadczenia jest dzień, w którym świadczenie zasililo rachunek bankowy wierzyciela.

Wyjaśnienie:

Patrz wyjaśnienie do zapytania 1.

Zapytanie 8:

Wzór umowy §5 ust. 2 – 8 czerwca br. wchodzi w życie nowe rozporządzenie Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 24 lutego 2014 r. w sprawie reklamacji usługi telekomunikacyjnej (Dz.U. z 2014 r., poz. 284), które zastąpi przywołane rozporządzenie. Czy zamawiający uwzględni zmianę polegającą na tym, aby do postępowania reklamacyjnego miały zastosowanie zasady określone we właściwym rozporządzeniu w sprawie reklamacji usługi telekomunikacyjnej?

Wyjaśnienie:

W §5 ust.2 wzoru umowy in fine dodaje się zdanie w brzmieniu:

„2. (...). W przypadku zmiany przepisów dotyczących postępowania reklamacyjnego zastosowanie znajdzie aktualna powszechnie obowiązująca w tym zakresie regulacja prawna.”

Zapytanie 9:

Wzór umowy §6 ust. 1 lit. a) - Prosimy o doprecyzowanie sformułowania „rażącego naruszenia przez Wykonawcę jej postanowień”. Jakie sytuacje miał na myśli Zamawiający?

Wyjaśnienie:

Termin „rażące naruszenie postanowień umowy” stanowi zwrot niedookreślony, kwalifikowany do tzw. klauzul generalnych, do których często odwołuje się ustawodawstwo (np. społeczno-gospodarcze przeznaczenie prawa, zasady współżycia społecznego - art.5 kc; cel społeczno-gospodarczy prawa, zasady współżycia społecznego - art.354 §1 kc; należyta staranność - art.472 kc).

Istotą i funkcją klauzul generalnych jest możliwość uwzględnienia w ocenie różnego rodzaju okoliczności faktycznych, które nie mogą – w oderwaniu od konkretnego stanu faktycznego – być według jakiegoś schematu mającego walor bezwzględny, oceniane raz na zawsze i w sposób jednakowy (K. Pietrzykowski w: Kodeks cywilny, Komentarz do artykułów 1-449 ¹¹, Tom I, Wydawnictwo C.H.Beck, W-wa 2005).

Zważywszy istotę i sens takich regulacji, zdefiniowanie, czy też doprecyzowanie określenia „rażące naruszenie przez Wykonawcę postanowień umowy” poprzez stworzenie zamkniętego katalogu przypadków, nie będzie w praktyce możliwe.

O wystąpieniu okoliczności rażącego naruszenia przez Wykonawcę postanowień umowy, sankcjonowanych odstąpieniem od umowy oraz naliczeniem kary umownej (§6 ust.1 lit.a wzoru umowy), będzie można mówić w sytuacjach szczególnych i jednoznacznych, kiedy wskutek działania bądź zaniechania Wykonawcy (jednorazowego bądź wielokrotnego, powtarzalnego, uciążliwego) dojdzie do naruszenia bądź naruszeń warunków umowy sprzeciwiających się istocie umowy, uniemożliwiających bądź znacząco utrudniających realizację umowy, podważających sens kontynuowania stosunku zobowiązaniowego, zwłaszcza w przypadku niezapewnienia przez Wykonawcę stałości i pewności jego realizacji, zgodnie z celem zawieranej umowy.

Zapytanie 10:

Wzór umowy § 6 ust. 1 lit. b) i lit. c) - Czy zamawiający wyrazi zgodę na zastąpienia słowa „opóźnienie” słowem „zwłoka”? Opóźnienia są następstwem okoliczności, za które wykonawca nie ponosi odpowiedzialności. Są to okoliczności na które wykonawca nie ma wpływu. Zamawiający przewidział restrykcyjne zasady odpowiedzialności wykonawcy, dlatego dodatkowe obciążanie wykonawcy odpowiedzialnością za okoliczności, na które wykonawca nie ma wpływu stanowi nadmierne, nieuzasadnione obciążenie wykonawcy.

Wyjaśnienie:

Zamawiający nie wyraża zgody na niniejsze.

Zwraca się uwagę na istnienie zapisów umowy wyłączających obowiązek zapłaty kary umownej oraz wyłączających odpowiedzialność Wykonawcy: por. §6 ust.2 i ust.3 oraz §2 ust.4 i ust.5 wzoru umowy. Ponadto, należy stwierdzić, iż kary umowne przewidziane w § 6 ust. 1 lit. b) i lit. c) umowy, dotyczą okoliczności szczególnych, skutkujących brakiem zabezpieczenia świadczenia usługi telekomunikacyjnej, bardzo istotnych z punktu widzenia realizowania zadań przez Śląski OW NFZ, a także z punktu widzenia interesów petentów, dla których bezpłatna infolinia jest dedykowana.

Wysokość kar jest zatem adekwatna do charakteru naruszenia postanowień umowy. Zamawiający pragnie podkreślić, iż okoliczności, z którymi powiązano obowiązek zapłaty kary umownej, zostały ograniczone do najbardziej newralgicznych biorąc pod uwagę przedmiot zamówienia. Patrz także wyjaśnienie do zapytania 9.

Zapytanie 11:

Wzór umowy §6 ust. 5 Czy Zamawiający wyraziłby zgodę na modyfikację postanowień w taki sposób, aby wprowadzić dodatkowy termin na naprawę uchybień przed odstąpieniem od umowy? Postanowienie określone przez Zamawiającego ma charakter bardzo ogólny i szeroki stąd wydaje się uzasadnionym wprowadzenie dodatkowego zastrzeżenia.



Wyjaśnienia:

Zamawiający nie wyraża zgody na niniejsze. Przypadki uzasadniające odstąpienie od umowy zostały opisane w treści wzoru umowy i powiązane jedynie z najistotniejszymi okolicznościami mającymi znaczenie dla celu realizacji przyszłej umowy. Wprowadzanie dodatkowej procedury *naprawy uchybień* proponowanej przez autora zapytania, zwłaszcza w kontekście powodów odstąpienia opisanych we wzorze umowy, należałoby uznać za zbędne.

Zapytanie 12:

Wzór umowy § 6 ust. 6 Zamawiający zgodnie z § 6 ust. 6 może dochodzić odszkodowania uzupełniającego za poniesioną szkodę ponad wysokość kar umownych na zasadach ogólnych.

(...) nie ponosi odpowiedzialności za utracone korzyści Zamawiającego. Czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację §6 ust.6 w taki sposób, że Zamawiającemu przysługuje prawo dochodzenia odszkodowania uzupełniającego, przekraczającego wysokość kar umownych do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody z wyłączeniem utraconych korzyści?

Wyjaśnienia:

Zamawiający nie wyraża zgody na niniejsze.

Zapis §6 ust.6 wzoru umowy w aktualnym brzmieniu zabezpiecza we właściwy sposób interesy Zamawiającego. Brak uzasadnienia dla ograniczenia prawa Zamawiającego do dochodzenia ewentualnych roszczeń.

Zapytanie 13:

Wzór umowy §7 zwracam uwagę na wysokość kary umownej w przypadku naruszenia tajemnicy dot. Zamawiającego. Załącznik nr 3 do wzoru umowy jest dokumentem przygotowanym dla pracowników Zamawiającego, co sugerują w szczególności pkt 3. Wykonawcy mają własne procedury zapewniające bezpieczeństwa danych, zgodne z wymogami zapewnienia właściwej ich ochrony – tym samym wnosząc o odstąpienie od wymogu składania oświadczeń wg wzoru stanowiącego załącznik nr 3 do wzoru umowy.

Wyjaśnienie:

Zarówno forma, jak i treść załącznika nr 3 do wzoru umowy jest zgodna z Polityką bezpieczeństwa Narodowego Funduszu Zdrowia stanowiącą załącznik nr 1 do Zarządzenia Nr 012/2010/POIN Prezesa NFZ z dnia 29.01.2010 r. w sprawie bezpieczeństwa danych przetwarzanych w Narodowym Funduszu Zdrowia Pracownicy podmiotów zewnętrznych również są zobligowani do składania oświadczeń o treści jak w załączniku nr 3 do wzoru umowy.

Zamawiający potwierdza, iż wysokość kary umownej, o której mowa w §7 wzoru umowy, wynosi 20% wynagrodzenia całkowitego brutto (§ 3 ust.1).

Udzielone wyjaśnienia, w tym wprowadzone zmiany, stają się częścią SIWZ, a Wykonawca zobligowany jest uwzględnić je przygotowując ofertę.

W załączeniu:

strona nr 1 formularza opis przedmiotu zamówienia i kalkulacja cenowa oznaczona „po zmianie” - stroną nr 1 Wykonawca winien wymienić bądź samodzielnie wprowadzić zmiany w treści pkt I ppkt 6) i ppkt 7) ww. formularza.

Na podstawie art. 38 ust.6 pzp, przedłużam termin składania ofert **do dnia 04.06.2014 r. do godz. 11.00.** Otwarcie ofert w tym samym dniu o godz. 11.30. Tym samym zmianie w zakresie odpowiednio terminu składania i otwarcia ofert ulega pkt X lit. D SIWZ (ramka) oraz pkt XI ppkt 1 i ppkt 4 SIWZ.

Wzrost Ziółko
Narodowego Funduszu Zdrowia w Katowicach
P. O. NA CZELNIKA
Słaskiego Oddziału Wojewódzkiego
Wydział Administracyjny

p.o. KIEROWNIKA
Działu Inwestycji i Zamówień Publicznych
Słaskiego Oddziału Wojewódzkiego
Narodowego Funduszu Zdrowia w Katowicach
mgr Sławomir Stępczowski

Z upoważnienia Dyrektora
Słaskiego Oddziału Wojewódzkiego
Narodowego Funduszu Zdrowia w Katowicach
ZASTĘPCA DYREKTORA
5 DS. EKONOMICZNO-FINANSOWYCH
RADCA PRAWNY
mgr Dorota Suchy
mgr Teresa Uszak

OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA I KALKULACJA CENOWA**I.**

Przedmiotem zamówienia jest świadczenie przez Wykonawcę usługi telekomunikacyjnej w celu udostępnienia przez Zamawiającego bezpłatnej infolinii dla patentów, zgodnie z poniższym opisem oraz z zachowaniem zasad określonych w SIWZ, w tym we wzorze umowy.

Uruchomienie usługi dotyczy lokalizacji przy **ul. Kossutha 13 w Katowicach**.

1) Świadczone usługi obejmują następujące rodzaje połączeń telefonicznych:

a) połączenia z telefonów stacjonarnych w liczbie 82.000 minut oraz

b) połączenia z telefonów komórkowych w liczbie 41.000 minut.

2) Numer infolinii winien zaczynać się od numeracji **800 – xxx – xxx**.

3) Infolinia winna być realizowana na dostarczonej przez Wykonawcę do lokalizacji przy ul. Kossutha 13 w Katowicach linii analogowej.

4) Zamawiający nie dopuszcza możliwości realizowania przez Wykonawcę systemu kolejkowania rozmów oraz usługi zapowiedzi głosowej na dostarczonej linii, a liczba wykorzystanych minut połączeń będzie zliczana tylko za połączenia faktycznie odebrane przez Zamawiającego. Rozliczenia będą zatem oparte na kosztach połączeń nawiązywanych w czasie pracy Śląskiego OW NFZ (czas dostępności infolinii oraz jej obsługi przez pracowników Śląskiego OW NFZ).

5) Świadczenie usługi winno być oparte o system naliczania sekundowego bez opłat startowych.

6) Usługa winna zapewniać identyfikację numerów przychodzących na zasadach nie naruszających regulacji prawa telekomunikacyjnego obowiązujących w tym zakresie.

7) Wykonawca zobowiązany jest dostarczać na życzenie Zamawiającego szczegółowy wykaz wykonanych połączeń przychodzących w danym okresie rozliczeniowym, tj. wykaz zawierający w szczególności następujące dane: numer, z którego wykonano połączenie (połączenie przychodzące), czas połączenia (ilość minut), godzina połączenia, koszt połączenia. Numer, z którego wykonano połączenie (połączenie przychodzące) będzie podawany w wykazie na zasadach nie naruszających regulacji prawa telekomunikacyjnego obowiązujących w tym zakresie.

8) Uruchomienie usługi winno zostać poprzedzone zakończeniem przez Wykonawcę wszelkich działań lub czynności, w tym przede wszystkim instalacyjnych, umożliwiających rozpoczęcie efektywnego świadczenia usługi zgodnie z warunkami i opisem przedmiotu zamówienia.

