

Znak sprawy 145/2014
Cp.2380.1-145/2014

Gdańsk, dnia 07-11-2014

.....
..... wg rozdzielnika

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na świadczenie przez operatora usługi telekomunikacyjnej; dzierżawy cyfrowych łączy telekomunikacyjnych oraz urządzeń telekomunikacyjnych operatora zestawionych z łącami

TED 2014/S 203-358822 z dnia 22-10-2014
oraz ogłoszenie o zmianie ogłoszenia zamieszczone w dniu 29-10-2014, a opublikowane
dnia 01-11-2014 r. -TED 2014/S 211-373251

Zamawiający - Komenda Wojewódzka Policji w Gdańsku, działając na podstawie art. 38 Ustawy – Prawo zamówień publicznych informuje, że od potencjalnego Wykonawcy wpłynęły n.w. pytania, na które poniżej udziela odpowiedzi:

PYTANIA:

1. W § 12 ust. 2 wzoru umowy Zamawiający wskazał, że w sprawach nieuregulowanych niniejszą umową mają zastosowanie obowiązujące przepisy prawa, w szczególności postanowienia Kodeksu Cywilnego, ustawy Prawo Zamówień Publicznych. Wykonawca wskazuje, że do umów o świadczenie usług telekomunikacyjnych zastosowanie mają przede wszystkim przepisy ustawy z dnia 16 lipca 2014 r. Prawo telekomunikacyjne (Dz. U. z 2014 r. poz. 243), a przedłożony przez Zamawiającego wzór umowy nie zawiera wszystkich elementów określonych w art. 56 ust. 3 i nast. Prawa telekomunikacyjnego, jakie powinny znaleźć się w umowie o świadczenie usług telekomunikacyjnych w przypadku usługi dzierżawy łączy cyfrowych. Na podstawie art. 56 ust. 5 Prawa telekomunikacyjnego część tych elementów może zostać ujęta w regulaminie świadczenia usług telekomunikacyjnych, którym posługuje się każdy z przedsiębiorców telekomunikacyjnych. Wykonawca wskazuje, że zastosowanie do umowy powinien mieć regulamin stosowany przez każdego z Wykonawców z zastrzeżeniem tym, że regulamin ten ma zastosowanie w kwestiach nieuregulowanych w umowie, a w przypadku sprzeczności pomiędzy postanowieniami umowy i regulaminu, pierwszeństwo w stosowaniu będą miały postanowienia umowy. Za zawieranie przez dostawców umów, które nie zawierają wszystkich elementów określonych w art. 56 ust. 3 i nast. Prawa telekomunikacyjnego, może zostać nałożona na dostawców usług kara pieniężna przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej. Wykonawca prosi o uwzględnienie tego i nienarazanie Wykonawców na taką karę. Regulaminy świadczenia usług zabezpieczają ponadto interesy abonentów i stanowią dodatkową ochronę dla Zamawiającego, określają wiele dodatkowych obowiązków dostawców usług, jakie wynikają z przepisów prawa, np. w zakresie ochrony danych oraz zabezpieczeń przed dostępem do sieci przez osoby trzecie. Ponadto regulaminy określają sposób składania reklamacji przez abonentów i tryb postępowania reklamacyjnego zgodnie z rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 24 lutego 2014 r. w sprawie reklamacji usługi telekomunikacyjnej (Dz. U. z 2014 r. poz. 284), które treść zamieszczona przez Zamawiającego w umowie nie jest do końca zgodne z obowiązującym od czerwca 2014 r. w/w rozporządzeniem. Wykonawca prosi, aby Zamawiający uwzględnił we wzorze umowy wymóg dołączenia regulaminu do umowy zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa.

2. W § 7 pkt 1 wzoru umowy Zamawiający zobowiązuje się do niepodłączania bez zgody Wykonawcy do punktów końcowych urządzeń nienależących do Zamawiającego. Jednocześnie w drugim zdaniu tego punktu Zamawiający zastrzegł, że postanowienia te nie dotyczą jednostek organizacyjnych podległych MSW oraz innych jednostek administracji państwowej. Wykonawca prosi o wyjaśnienie, że zapis ten należy rozumieć w ten sposób, że do punktów końcowych podłączane będą urządzenia Zamawiającego oraz urządzenia jednostek organizacyjnych podległych MSW oraz innych jednostek administracji państwowej.

3. W § 8 wzoru umowy określone zostały kary umowne, jakie Wykonawca zapłaci Zamawiającego w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania umowy. W § 8 ust. 1 wzoru umowy Zamawiający zastrzegł, że Wykonawca odpowiada za szkodę wyrządzoną Zamawiającemu, w tym również za szkodę wyrządzoną przez osoby, którymi Wykonawca posłużył się przy wykonywaniu Umowy, chyba że szkoda została spowodowana działaniem Siły Wyższej, wyłączną winą Zamawiającego lub osoby trzeciej, za którą Wykonawca ponosi odpowiedzialność. Wykonawca jednocześnie wskazuje, że zgodnie z obowiązującymi przepisami Prawa telekomunikacyjnego oraz rozporządzenia Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 24 lutego 2014 r. w sprawie reklamacji usługi telekomunikacyjnej (Dz. U. z 2014 r. poz. 284) w zakresie odpowiedzialności przedsiębiorców telekomunikacyjnych za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy Wykonawcy odpowiadają, jeśli doszło do tych okoliczności z winy Wykonawcy, czyli właśnie w przypadkach wskazanych przez Zamawiającego w § 8 ust. 1 wzoru umowy. Postanowienia ww. przepisów prawa jako przepisy szczególne mają pierwszeństwo przed zasadami ogólnymi kodeksu cywilnego i stanowią przepisy bezwzględnie obowiązujące. Wykonawca prosi o potwierdzenie, czy należy interpretować postanowienia § 8 w ten sposób, że zasada określona w § 8 ust. 1 wzoru umowy ma zastosowanie do wszystkich przypadków naliczania kar umownych określonych w § 8 ust. 2 wzoru umowy. Wyjaśnienie to jest niezbędne dla prawidłowego zrozumienia przez Wykonawców zasad ich odpowiedzialności wobec Zamawiającego, co przekłada się na przygotowanie oferty w przedmiotowym postępowaniu.

4. W § 8 ust. 5 wzoru umowy Zamawiający zastrzegł sobie prawo potrącania naliczonych kar umownych z wynagrodzenia należnego Wykonawcy. Zgodnie z art. 56 ust. 3 pkt 16 Prawa telekomunikacyjnego w umowie o świadczenie usług telekomunikacyjnych powinny być określone zasady, tryb i terminy składania oraz rozpatrywania reklamacji. Wykonawca wskazuje, że do umowy o świadczenie usług telekomunikacyjnych zastosowanie ma rozporządzenie Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 24 lutego 2014 r. w sprawie reklamacji usługi telekomunikacyjnej (Dz. U. z 2014 r. poz. 284). Zgodnie z w/w rozporządzeniem w przypadku wystąpienia przejawów niewykonania lub nienależytego wykonania umowy przez Wykonawcę, Zamawiający zobowiązany jest najpierw złożyć reklamację zgodnie z w/w rozporządzeniem, a dopiero po przeprowadzeniu przez Wykonawcę postępowania reklamacyjnego możliwe jest naliczenie przez Zamawiającego kar umownych, co następuje w drodze zaliczenia tych należności na poczet przyszłych płatności albo w formie zwrotu uznanej w reklamacji kwoty kary umownej. Zapis ten jako akt powszechnie obowiązującego prawa ma zastosowanie do umów o świadczenie usług telekomunikacyjnych i ma pierwszeństwo przez zapisami umowy, które nie mogą być sprzeczne z w/w rozporządzeniem.

Celem dostosowania wzoru umowy do obowiązujących przepisów prawa, Wykonawca wnosi o uwzględnienie w § 6 wzoru umowy powyższego aspektu poprzez dodanie do umowy następującego zapisu:

"Wszelkie przypadki niewykonania lub nienależytego wykonania usług określonych niniejszą umową rozstrzygane będą w trybie określonym w rozporządzeniu Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 24 lutego 2014 r. w sprawie reklamacji usługi telekomunikacyjnej (Dz. U. z 2014 r. poz. 284), a ewentualne kary umowne lub odszkodowania naliczane będą po zakończeniu procedury reklamacyjnej w przypadku potwierdzenia, że do niewykonania lub nienależytego wykonania umowy doszło z winy Wykonawcy."

5. Postanowienie § 8 ust. 6 wzoru umowy przewiduje uprawnienie Stron do dochodzenia całości odszkodowania na zasadach ogólnych Kodeksu cywilnego, jeżeli poniesiona szkoda przekroczy wysokość zastrzeżonych kar. Wykonawca prosi Zamawiającego o wyjaśnienie i potwierdzenie, że postanowienie to odnosi się do sytuacji, w których kary umowne nie pokryją wartości rzeczywiście poniesionej szkody, a odszkodowanie będzie dochodzone do wartości rzeczywiście poniesionej szkody. Jest to element, który ma wpływ na sporządzenie przez Wykonawców ofert zgodnie z art. 29 ust. 1 Prawa zamówień publicznych, ponieważ ma wpływ na ryzyko biznesowe Wykonawców i powinien zostać określony w sposób jednoznaczny w dokumentacji przetargowej.

6. W § 11 ust. 1 wzoru umowy Zamawiający zastrzegł sobie prawo odstąpienia od umowy. Wykonawca prosi o potwierdzenie, że uprawnienie to dotyczy zawinionych przez Wykonawcę przypadków naruszeń umowy. Prawo zamówień publicznych również przewiduje odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy w przypadku, gdy są zawinione przez Wykonawcę, czego potwierdzeniem jest art. 24 ust. 1 pkt 1 Prawa zamówień publicznych, który przewiduje wykluczenie Wykonawcy z postępowania o udzielenie zamówienia publicznego nie w każdym przypadku niezależnie od tego, czy Wykonawca zawinił czy nie zawinił, ale jedynie w sytuacji, jeśli dany Zamawiający rozwiązał albo wypowiedział umowę w sprawie zamówienia publicznego albo odstąpił od umowy w sprawie zamówienia publicznego z „powodu okoliczności, za które wykonawca ponosi odpowiedzialność”.

7. Co Zamawiający rozumie w pkt.6.4 umowy poprzez: "udostępnienie na czas usuwania uszkodzenia łączy zastępczych"? Czy chodzi o każdą awarię, czy awarie trwające dłużej niż pewien okres czasu. Zestawianie przy każdej awarii ewentualnych łączy zapasowych jest według wykonawcy niezasadne. Jeśli Zamawiający chce korzystać z łączy zapasowych i zwiększyć niezawodność pracy, to powinien takie łąca przewidzieć w SIWZ.

8. Zamawiający określa termin realizacji zamówienia na 30 dni od dnia podpisania umowy. Wykonawca zwraca uwagę, iż termin ten jest zbyt krótki i narusza zasadę wyrażoną w art. 7. ust. 1 Ustawy PZP o zachowaniu uczciwej konkurencji oraz równym traktowaniu wykonawców. Czas na realizację zamówienia powinien być oszacowany w taki sposób, aby umożliwić wszystkim potencjalnym Wykonawcom złożenie rzetelnej oferty na przedmiot zamówienia. Ponadto wyznaczenie tak krótkiego terminu na realizację zamówienia narusza zasadę wyrażoną w art. 29 ust. 1 Ustawy PZP, która obliguje Zamawiającego do opisanie przedmiotu zamówienia z uwzględnieniem wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty. W związku z powyższym Zamawiający winien wziąć pod uwagę, iż usługi stanowiące przedmiot zamówienia są usługami dedykowanymi tylko dla Zamawiającego i powinien liczyć się z tym, że dostęp z sieci wykonawcy do konkretnej lokalizacji może wymagać inwestycji lub też w przypadku chęci pozyskania infrastruktury od operatorów obcych w tym głównie Orange Polska, winien wziąć pod uwagę średni czas uruchomienia usług jako wynika z praktyki telekomunikacyjnej. Biorąc pod uwagę powyższe przedstawienie przez Zamawiającego warunku rozpoczęcia świadczenia usług w terminie 30 dni od dnia podpisania umowy powoduje, iż większość wykonawców nie będzie mogło złożyć swojej oferty, a zawężenie grona potencjalnych wykonawców odbędzie się ze szkodą dla Zamawiającego, który ograniczając konkurencję zmniejsza swoje szanse na optymalizację wykorzystania środków budżetowych na realizację przedmiotu zamówienia. Czy w związku z powyższym Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów treści SIWZ w taki sposób, aby termin realizacji usługi ustalić na 60 dni od daty podpisania umowy?

9. Zamawiający w par. 3 ust. 5 wzoru umowy wymaga, aby faktury były wystawiane "z dołu". Wykonawca zwraca się do Zamawiającego z pytaniem czy Zamawiający dopuszcza, by płatności abonamentowe były realizowane z góry w każdym miesiącu? Przyczyną złożenia powyższego zapytania jest okoliczność, iż w sytuacji w której wysokość opłaty nie jest ustalona jako pochodna wygenerowanego na danym łączu ruchu i jest znana z góry, systemy stosowane przez operatorów telekomunikacyjnych są przystosowane do wystawiania faktur z góry. Wyłączenie obsługi przedmiotowej umowy z ogólnie stosowanego systemu rozliczeniowego może generować po stronie Wykonawcy wysokie koszty i utrudniać obsługę umowy. Ponadto, za przyjęciem systemu rozliczania postulowanego przez Wykonawcę przemawiają również względy prawne. Zgodnie z art. 139 ust. 1 ustawy prawo zamówień publicznych do umów w sprawach zamówień publicznych stosuje się przepisy kodeksu cywilnego. Przepisy te w przypadku umów wzajemnych przewidują obowiązek jednoczesnego spełniania świadczeń. Skoro zatem Zamawiający ma dostęp do świadczenia Wykonawcy z góry, ponieważ może korzystać z usługi od pierwszego dnia jej świadczenia, to świadczenie wzajemne w postaci zapłaty abonamentu także powinno być realizowane z góry (art.188 § 1 kc).

10. Zamawiający w § 3 ust. 10 wzoru umowy określił termin płatności na 30 dni od otrzymania faktury VAT przez Zamawiającego. Określenie takiego terminu przez Zamawiającego powoduje, iż Wykonawca będzie zmuszony odprowadzić należny podatek zgodnie z art. 19a ust. 5 pkt. 4) lit. b ustawy z dnia 11.03.2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz.U. Nr 54 poz.535 z późn.zm.) od dnia wystawienia faktury VAT. Wobec czego dłuższy termin płatności powoduje, że Wykonawca będzie zmuszony odprowadzić należny podatek jeszcze przed faktycznym uregulowaniem zobowiązania wynikającego z faktury przez Zamawiającego. Dodatkowo Wykonawca informuje, że taki sposób fakturowania wymusza na Wykonawcy wliczenie do projektu dodatkowych kosztów odmiennego fakturowania, co może podrożyć koszt całościowy projektu. Dla Wykonawcy standardowy sposób wystawiania faktur generuje termin płatności liczony od dnia wystawienia faktury VAT. Czy w związku z powyższym Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę terminu płatności faktur liczonego od dnia wystawienia faktury w terminie 30 dni, z zastrzeżeniem, że faktura nie może wpłynąć do Zamawiającego później niż w przeciagu 14 dni od daty jej wystawienia?

11. Zgodnie z § 3 ust. 11 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?

12. Zamawiający w Rozdz. IX pkt 7 SIWZ nie przewiduje zabezpieczenia należytego wykonania umowy, natomiast w par. 3 ust. 13 wzoru umowy wymaga wpłaty zabezpieczenia w wysokości 10%. Prosimy o ujednolicenie zapisów specyfikacji i wzoru umowy.

13. Zamawiający we wzorze umowy od paragrafu 5 nie wprowadził numeracji kolejnych ustępów. Wykonawca prosi o odpowiednie uzupełnienie numeracji, gdyż utrudnia to odczytywanie zapisów umowy. Przykładowo w par. 11 Wykonawca dokonuje odniesienia do § 8 ust. 2 pkt.1., przy czym par. 8 nie został ponumerowany i nie zawiera ust. 2 pkt. 1.

14. Zamawiający w par. 8 wzoru umowy przewidział obciążenie Wykonawcy karą umową za "opóźnienie" w usunięciu awarii, za każdy dzień opóźnienia. Wykonawca zwraca się z prośbą o zastąpienie wyrażenia „opóźnienie” wyrażeniem „zwłoka”. Opóźnienie jest następstwem okoliczności, za które Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności, natomiast "zwłoka" to kwalifikowane opóźnienie, którego dopuszcza się, tylko ten podmiot, który nie wykonał umowy w terminie z przyczyn, za które ponosi odpowiedzialność, czyli od niego zależnych. Zatem uzasadnieniem dla takiej zmiany jest potrzeba wykluczenia interpretacji, iż wykonawca będzie obciążony dotkliwymi sankcjami w postaci kar umownych nawet w sytuacji, gdyby Wykonawca nie usunął awarii w wyznaczonym czasie wskutek okoliczności niezależnych od wykonawcy (np. braku dostępu do obiektów zamawiającego, braku zasilania, czy też siły wyższej). Trzeba mieć tu bowiem na uwadze w szczególności wyrok SN z dnia 20 marca 1968 roku (sygn. akt II CR 419/67) jeżeli niewykonanie lub nienależyte wykonanie danego zobowiązania jest następstwem okoliczności, za które strona zobowiązana nie ponosi odpowiedzialności (art. 471 Kc), kary umownej nie nalicza się.

15. Zamawiający w par. 8 wzoru umowy wymaga zgody na potrącanie kar umownych w pierwszej kolejności z należnego Wykonawcy wynagrodzenia. Wykonawca zwraca uwagę, iż kary umowne winny być dochodzone po uprzednio przeprowadzonym procesie reklamacyjnym. Natomiast nieprawidłowości dotyczące płatności zawsze są regulowane fakturami korygującymi lub też notami księgowymi po rozpatrzeniu złożonej reklamacji, na wezwanie Zamawiającego. Zamawiający nie ma podstawy prawnej do samodzielnego potrącania należności z wynagrodzenia należnego Wykonawcy. W wyniku zawartej przez Strony umowy powstaje stosunek zobowiązaniowy, na podstawie którego wierzyciel (operator) ma prawo oczekiwać, że dłużnik spełni obciążające go świadczenie, to znaczy, że zachowa się zgodnie z treścią zobowiązania (umowy), zaspokajając jednocześnie określony w jego treści interes wierzyciela. Zatem czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę umowy poprzez dodanie zapisu o tym, że kary umowne będą naliczane po zakończeniu procedury reklamacyjnej, poprzez wystawianie not księgowych lub faktur korygujących, przy czym postępowania reklamacyjne wynikłe w toku realizacji umowy będą prowadzone na zasadach i warunkach określonych w Rozporządzeniu Ministra Infrastruktury z dnia 1 października 2004r. w sprawie trybu postępowania reklamacyjnego oraz warunków jakim powinna odpowiadać reklamacja usługi telekomunikacyjnej (Dz.U. Nr 226, poz. 2291)?

16. Zamawiający w par. 10 wzoru umowy zastrzega, że zmiana stawki podatku VAT nie będzie miała wpływu na wartość brutto Umowy. Wykonawca zwraca uwagę, że podwyższenie stawki VAT spowoduje, że Wykonawca będzie zobowiązany obniżyć cenę netto świadczonych usług i poniesie nieprzewidziany koszt, który może spowodować nierentowność prowadzonego projektu. Wykonawca nie może ponosić kosztów, które faktycznie należą do Zamawiającego, a ponadto ma prawo do stałości wynagrodzenia, które otrzymuje za świadczoną przez siebie usługę. Postanowienia dotyczące zawierania umów i ich realizacji opierają się na uregulowaniach Kodeksu Cywilnego. Wykonawca zwraca uwagę, że zapisy umowy są niezgodne z przepisami Kodeksu Cywilnego regulującego stosunki cywilnoprawne między osobami fizycznymi i prawnymi, m.in. kwestie dotyczące zobowiązań stron. Art. 353 par. 1 KC, mówi, że "Zobowiązanie polega na tym, że wierzyciel może żądać od dłużnika świadczenia, a dłużnik powinien świadczenie spełnić". Skoro w wyniku podpisania umowy o świadczenie usług telekomunikacyjnych powstał stosunek zobowiązaniowy, to wierzyciel (Wykonawca) ma prawo oczekiwać, że dłużnik spełni obciążające go świadczenie, to znaczy, że zachowa się zgodnie z treścią zobowiązania (umowy), zaspokajając jednocześnie określony w jego treści interes wierzyciela (Wykonawcy). Jeżeli to nastąpi, zobowiązanie zostaje wykonane i jako takie wygasa. Zatem Wykonawca ma prawo do otrzymania wynagrodzenia w wysokości netto, którą i tak Zamawiający wyszczególnia w par. 3 ust. 1 wzoru umowy. W związku z powyższym wnosimy o zmianę powyższego zapisu w taki sposób, aby zmiana wynagrodzenia netto nie uległa zmianie przez cały okres obowiązywania umowy, nawet w przypadku zmiany wysokości podatku VAT.

17. Zamawiający w par. 10 przewiduje zmiany umowy w przypadku, gdy zaistniały okoliczności skutkujące koniecznością rezygnacji przez Zamawiającego z dzierżawy części łączącej w przypadku zmiany lokalizacji, do

których doprowadzone są drogi przesyłowe. Wykonawca zwraca uwagę, że zgodnie z art. 140 ust. 1 ustawy PZP zakres świadczenia wykonawcy wynikający z umowy musi być tożsamy ze zobowiązaniem zawartym w ofercie. Zamawiający w trakcie realizacji umowy i świadczenia usług przez Wykonawcę nie powinien zmieniać zakresu świadczonych usług. Następnie zgodnie z art. 142 ust. 1 Ustawy PZP umowy w zamówieniach publicznych zawiera się na czas oznaczony, czyli nie mogą być bez istotnej przyczyny, wskazanej w art. 145 ust. 1 ustawy PZP, rozwiązane przed upływem czasu na jaki zostały zawarte. Dodatkowo postanowienia dotyczące zawierania umów i ich realizacji opierają się na uregulowaniach Kodeksu Cywilnego. Wykonawca zwraca uwagę, że zapisy umowy są niezgodne z przepisami Kodeksu Cywilnego regulującego stosunki cywilnoprawne między osobami fizycznymi i prawnymi, m.in. kwestie dotyczące zobowiązań stron. Art. 353 par. 1 KC, mówi, że "Zobowiązanie polega na tym, że wierzyciel może żądać od dłużnika świadczenia, a dłużnik powinien świadczenie spełnić". Skoro w wyniku podpisania umowy o świadczenie usług telekomunikacyjnych powstał stosunek zobowiązaniowy, to wierzyciel (Wykonawca) ma prawo oczekiwać, że dłużnik spełni obowiązujące go świadczenie, to znaczy, że zachowa się zgodnie z treścią zobowiązania (umowy), zaspokajając jednocześnie określony w jego treści interes wierzyciela (Wykonawcy). Jeżeli to nastąpi, zobowiązanie zostaje wykonane i jako takie wygasa. Reasumując, Zamawiający umieszczając zapis o wcześniejszym rozwiązaniu umowy stosuje zapis niezgodny z przepisami prawa. Wykonawca zwraca się z zapytaniem, czy Zamawiający faktycznie przewiduje, iż w trakcie trwania umowy może zajść konieczność rezygnacji z łączy z powodu ich przeniesienia do innej lokalizacji? Jeżeli nie, to wnosimy o jego wykreślenie. Jeżeli tak, to zwracamy się z zapytaniem: Jakie są plany Zamawiającego co do zmian poszczególnych lokalizacji? W jakim terminie zmiany takie mogą nastąpić i w których konkretnie lokalizacjach oraz na jakie inne lokalizacje? Zamawiający przewidując takie zdarzenie powinien mieć świadomość tego, że istnieje realne zagrożenie dotyczące zmiany postanowień zawartych na skutek postępowania przetargowego. W przypadku faktycznej zmiany co stanie się z wartością kontraktu po takiej rezygnacji? Czy wartość ta zostanie pomniejszona o wartości za wyłączone łącza? Czy też zostanie zachowana a opłaty zostaną przeniesione na łącza, które pozostaną?

18. Zamawiający w par. 6 pkt 4) wzoru umowy wymaga udostępnienia na czas usuwania uszkodzenia łączy zastępczych. Wykonawca zwraca uwagę, że w przypadku, gdy Zamawiający wymaga dodatkowych łączy, które w razie awarii będą funkcjonowały oddzielnie i umożliwią bezprzerwowe korzystanie z usług, powinien takie łącza przewidzieć w specyfikacji i wprost wymagać dostarczenia dodatkowych łączy funkcjonujących jako tzw. "zapasowe". Skoro natomiast Zamawiający w specyfikacji przewiduje wystąpienie awarii i daje Wykonawcy czas na jej usunięcie to oznacza, że przedmiotem zamówienia mają być tylko łącza tzw. "główne". Należy zwrócić uwagę, że udostępnienie Zamawiającemu zdublowanych łączy w każdej lokalizacji spowoduje podwojenie kosztów zarówno dla Wykonawcy, który będzie musiał je dostarczyć jak i dla Zamawiającego, który będzie musiał za nie zapłacić. Istnieje duże ryzyko, że Wykonawcy szacując koszt takich łączy zapasowych i proponując ich wycenę w ofercie mogą nie zmieścić się w budżecie jaki zamawiający wyznacza prawdopodobnie tylko na łącza "główne". Skoro Zamawiający wyznaczył czas na usunięcie awarii i zastrzegł naliczanie kar umownych za nieterminowe ich usunięcie, nie musi już wymagać łączy zapasowych, które prawdopodobnie nie są niezbędne. Reasumując, Wykonawca prosi o doprecyzowanie zapisów specyfikacji i wzoru umowy poprzez jednoznaczne stwierdzenie co jest przedmiotem zamówienia i czy łącza zapasowe w każdej lokalizacji są bezwzględnie wymagane. Jeżeli tak, prosimy o stosowną zmianę zapisów dokumentacji przetargowej i przewidzenie również kosztów jakie Wykonawca musi ponieść na dostarczenie łączy zapasowych zarówno w szacowanej przez Zamawiającego wartości zamówienia jak również w formularzu ofertowym i wzorze umowy. Jeżeli łącza zapasowe nie są faktycznie przewidziane w tym zamówieniu prosimy o usunięcie zapisów par. 6 pkt 4) wzoru umowy.

ODPOWIEDZI:

Ad. 1

Zamawiający wyraża zgodę na dołączenie do umowy załącznika stanowiącego Regulamin świadczenia usługi, który regulował będzie postanowienia nie objęte umową. Dokonano modyfikacji §12 ust. 2 i 3 umowy.

Ad. 2

Zapis §7 ust.1 pkt 1, zezwala Zamawiającemu na podłączanie do punktów stanowiących zakończenie sieci Wykonawcy wyłącznie urządzeń Zamawiającego, innych jednostek MSW oraz administracji państwowej.

Ad. 3

Zapisy §8 umowy dot. kar umownych został zmodyfikowany przez Zamawiającego. Zasada zawarta w ust.1 ma zastosowanie do wszystkich przypadków naliczenia kar umownych określonych w ust. 3.

Ad. 4

Zamawiający dokonał modyfikacji umowy, dot. naliczania kar umownych po zakończeniu procedury reklamacyjnej Zmodyfikowano zapisy §8 ust. 5 umowy.

Ad. 5

Zamawiający potwierdza, że postanowienia §8 ust.6 umowy, odnosi się do sytuacji w których kary umowne nie pokryją wartości rzeczywiście poniesionej szkody, a odszkodowanie będzie dochodzone wartości rzeczywiście poniesionej szkody.

Ad. 6

Zamawiający potwierdza, że rozwiązanie umowy określone w §11 ust. 1 dotyczy zawinionych przez Wykonawcę przypadków rażących naruszenia postanowień Umowy, w szczególności ciągłego nienależytego wykonywania przez Wykonawcę Przedmiotu Umowy.

Ad. 7

Zamawiający usuwa z Projektu Umowy §6 ust.4 dot. udostępniania łączy zastępczych na czas usuwania uszkodzenia.

Ad. 8

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę terminu realizacji zamówienia na 60 dni od podpisania umowy.

Ad. 9

Zamawiający wyraża zgodę realizację płatności „z góry” i modyfikuje zapisy §3 ust.5 umowy.

Ad. 10

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę terminu płatności faktur liczonego od dnia wystawienia faktury w terminie 30 dni z zastrzeżeniem 7 dniowego czasu jej dostarczenia do Zamawiającego. Zmieniono zapisy §3 ust.10 umowy.

Ad. 11

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu dot. terminu zapłaty wynagrodzenia i uznaje dniem zapłaty dzień uznania rachunku Wykonawcy. Zmieniono zapisy §3 ust. 11 umowy.

Ad. 12

Zamawiający nie będzie wymagał wpłaty zabezpieczenia w wysokości 10%. Informację o zmianie zapisów umowy dokonano na stronie internetowej www.pomorska.policja.gov.pl w dniu 29 października 2014 roku.

Ad. 13

Zamawiający wprowadził do umowy brakującą numerację kolejnych ustępów.

Ad. 14

Zamawiający wyraża zgodę na zastąpienie wyrażenia „opóźnienie” wyrażeniem „zwłoka”.

Ad. 15

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę umowy poprzez dodanie zapisu dot. naliczania kar umownych po zakończeniu procedury reklamacyjnej poprzez wystawienie not księgowych lub faktur korygujących. Zmodyfikowano zapisy §8 umowy.

Ad. 16

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu dot. wynagrodzenia brutto przy zmianie podatku VAT. Usunięto zapis §10 ust.1 pkt 6. Dodano w §3 ust.13 „Wynagrodzenie brutto za świadczone usługi może ulec zmianie w przypadku zmiany obowiązującej stawki podatku od towarów i usług (VAT). Zmiana wynagrodzenia brutto będzie dokonana w wysokości wynikającej ze zmiany stawki podatku od towarów i usług (VAT)”.

Ad. 17

Zamawiający w chwili zawarcia umowy nie ma wiedzy i nie przewiduje zmiany lokalizacji świadczenia usług dzierżawy łączy. Nie można jednak wykluczyć, że w trakcie trwania umowy zmiany takie mogą nastąpić, co wiąże się wyłącznie z likwidacją lub przeniesieniem jednostek organizacyjnych Zamawiającego i ma charakter

incydentalny. Sytuacja taka skutkować będzie koniecznością dokonania zmiany w umowie, w tym także zmiany wartości kontraktu, który zostanie pomniejszony o wartości odpowiadające wyłączoneму łączu.

Ad. 18

Zamawiający wyraża zgodę na usunięcie zapisów §6 ust.4 umowy dot. udostępnienia na czas usuwania uszkodzenia, łączy zastępczych.

Pozostałe zapisy SIWZ nie ulegają zmianie.

W załączeniu:

zmodyfikowana umowa (załączniki do umowy nie ulegają zmianie).

STARSZY SPECJALISTA
Sekcji Zamówień Publicznych
KWP w Gdańsku

Monika Sarach

Wyk. w 1 egz.:

- przesłano Wykonawcom biorącym udział w postępowaniu oraz zamieszczono na stronie:
www.pomorska.policja.gov.pl

Komenda Wojewódzka Policji w Gdańsku
Sekcja Zamówień Publicznych
80-875 Gdańsk ul. Biskupia 23, tel. (058) 3214817, (058) 3214945, (058) 3214946 fax (058) 3214810
e-mail zamowienia-kwp@pomorska.policja.gov.pl

UMOWA nr /

zawarta w w dniu

zwana dalej „Umową”, pomiędzy:

Komendą Wojewódzką Policji w Gdańsku, 80-819 Gdańsk , ul. Okopowa 15,
NIP 583 001 00 88, REGON 191236094

zwaną w treści Umowy „**Zamawiającym**”, reprezentowanym przez:

insp. Czesława Koszykowskiego – Zastępcę Komendanta Wojewódzkiego Policji w Gdańsku

a :

.....

..... z siedzibą przy ul.,
wpisaną do rejestru przedsiębiorców prowadzonego przez Sąd Rejonowy dla
Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego pod nr KRS:, NIP:
....., REGON:,

zwanym dalej "**Wykonawcą**":

reprezentowanym przez:

.....

na podstawie przeprowadzonego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego (nr sprawy 145/2014) zgodnie z ustawą z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2013 r., poz. 907 ze zm) o następującej treści:

§ 1
Definicje

Awaria – przerwa w działaniu łącza skutkująca brakiem możliwości przesyłania usług telekomunikacyjnych Zamawiającego.

Planowane prace – prace remontowe i konserwacyjne związane z utrzymaniem usługi.

Data Aktywacji Usługi – data, do której zgodnie z postanowieniami Umowy Wykonawca zobowiązał się rozpocząć świadczenie usługi.

Czas Reakcji na Awarię – czas jaki upłynie od przyjęcia zgłoszenia Awarii do telefonicznego potwierdzenia przez Wykonawcę rozpoczęcia analizy zgłoszenia przez służby techniczne Wykonawcy.

Czas Usunięcia Awarii – czas w którym Wykonawca zobowiązany jest wyeliminować zgłoszoną Awarię. Czas Usunięcia Awarii liczony jest od momentu otrzymania zgłoszenia drogą telefoniczną, elektroniczną, lub faksem.

Dzień Roboczy – oznacza każdy dzień tygodnia za wyjątkiem sobót, niedziel i dni ustawowo wolnych od pracy w Rzeczypospolitej Polskiej.

Usługa / dzierżawa – udostępnienie Zamawiającemu łącza/łączy będących Przedmiotem Umowy.

Siła Wyższa – okoliczności pozostające poza kontrolą Strony i uniemożliwiające lub znacznie utrudniające wykonanie przez tę Stronę jej zobowiązań, których nie można było przewidzieć w chwili zawierania Umowy ani im zapobiec przy dołożeniu należytej staranności. Za Siłę Wyższą nie uznaje się niedotrzymanie zobowiązań przez kontrahenta – dostawcę Wykonawcy.

§ 2 Przedmiot Umowy

1. Przedmiotem umowy jest dzierżawa cyfrowych łączy telekomunikacyjnych w relacjach i o parametrach określonych w Załączniku nr 1 do Umowy. Normy i zalecenia techniczne dla łączy zawiera załącznik nr 2 do Umowy.
2. Ilekroć w dalszej części Umowy mowa jest o łączach, bez ich bliższego oznaczenia, należy rozumieć Przedmiot Umowy określony w ust. 1.
3. Postanowienia Umowy obowiązują z dniem zawarcia.

§ 3 Płatności

1. Łączna wartość Przedmiotu umowy nie może przekroczyć kwoty **netto**: (słownie złotych:), **brutto**:(słownie złotych:). Wynagrodzenie to obejmuje koszty dzierżawy wszystkich łączy, oraz inne koszty jakie Wykonawca poniesie w związku z realizacją Przedmiotu Umowy, a w szczególności opłaty instalacyjne, podatki i inne opłaty.
2. Zamawiający nie ponosi żadnych dodatkowych kosztów wynikających z realizacji Umowy, innych niż wynagrodzenie przewidziane Umową.
3. Wynagrodzenie o którym mowa w ust. 1 może ulec obniżeniu do wysokości wynagrodzenia przysługującego Wykonawcy za faktycznie udostępnione w trakcie trwania umowy Zamawiającemu łącza.
4. Podstawą wystawienia pierwszej faktury będzie podpisanie bez uwag przez upoważnionych przedstawicieli Zamawiającego i Wykonawcy protokołu odbioru końcowego potwierdzający uruchomienie wszystkich dzierżawionych łączy. Wzór protokołu określa Załącznik nr 5 do Umowy.
5. Strony ustalają, że w zakresie opłat, okresem rozliczeniowym w trakcie obowiązywania Umowy będzie miesiąc kalendarzowy. Faktury będą wystawiane w terminie do 10 dnia każdego miesiąca, a opłata liczone będą z góry, za trwający miesięczny okres rozliczeniowy.
6. Po zakończeniu każdego miesiąca Wykonawca wystawi fakturę za wszystkie łącza objęte przedmiotem Umowy, przy czym zobowiązany jest on do podania w fakturze rodzaju łącza oraz kwoty wynagrodzenia za dzierżawę tego łącza w danym miesiącu.
7. Sposób naliczania należności za dzierżawę łączy określa Załącznik nr 1 do Umowy.
8. W przypadku gdy świadczenie Usługi dzierżawy będzie obejmowało mniej niż 1 miesiąc, to wynagrodzenie za ten okres zostanie ustalone poprzez podzielenie kwoty miesięcznego wynagrodzenia za to łącze przez 30 i pomnożeniu przez ilość dni, przez które faktycznie była świadczona Usługa.
9. Wykonawca wystawi fakturę VAT, wskazując jako płatnika:

Komenda Główna Policji
02-624 Warszawa, ul. Puławska 148/150
NIP 521-31-72-762, REGON 012137497

10. Wynagrodzenie wynikające z umowy będzie zrealizowane przelewem bankowym na rachunek Wykonawcy wskazany na fakturze, w ciągu 30 dni od daty wystawienia przez Wykonawcę prawidłowej faktury VAT pod warunkiem, że Wykonawca doręczy Zamawiającemu fakturę VAT w terminie 7 dni od dnia jej wystawienia. Uchybienie temu terminowi powoduje, iż termin zapłaty przedmiotowej faktury wynosić będzie 23 dni od dnia otrzymania faktury.
Wykonawca dostarczy faktury do siedziby **Biura Łączności i Informatyki Komendy Głównej Policji, ul. Wiśniowa 58 02-520 Warszawa.**
11. Za termin zapłaty przyjmuje się datę uznania przez bank rachunku Wykonawcy. Wykonawcy przysługują odsetki ustawowe za nieterminową zapłatę faktury.
12. Zamawiający upoważnia Wykonawcę do wystawienia faktury VAT bez podpisu Zamawiającego.
13. Wynagrodzenie brutto za świadczone usługi może ulec zmianie w przypadku zmiany obowiązującej stawki podatku od towarów i usług (VAT). Zmiana wynagrodzenia brutto będzie dokonana w wysokości wynikającej ze zmiany stawki podatku od towarów i usług (VAT).

§ 4

Organizacja prac

1. W celu bezpośredniego nadzoru nad realizacją Przedmiotu umowy, Zamawiający na Koordynatora ze strony Zamawiającego wyznacza..... tel.
2. W celu bezpośredniego nadzoru nad realizacją Przedmiotu umowy, Wykonawca na Koordynatora ze strony Wykonawcy wyznacza tel.
3. Każda ze Stron może zmienić swojego Koordynatora, informując o tym pisemnie drugą Stronę, z co najmniej 3 (trzy) dniowym (dni robocze) wyprzedzeniem. Zmiana taka nie wymaga aneksu do Umowy.

§ 5

Termin realizacji Przedmiotu Umowy

1. Przedmiot umowy będzie realizowany w okresie 30 miesięcy od daty uruchomienia wszystkich łączy objętych dzierżawą. Termin rozpoczęcia realizacji Umowy musi nastąpić w terminie 30 dni od daty podpisania Umowy. Terminem rozpoczęcia realizacji przedmiotu Umowy jest data podpisania protokołu odbioru końcowego potwierdzającego uruchomienia łączy objętych dzierżawą.
2. Po podpisaniu Umowy Wykonawca przekaze Zamawiającemu wszystkie łącza do nieodpłatnego testowania w terminie
3. Wykonawca powiadomi Zamawiającego o gotowości do przeprowadzenia testów technicznych faksem na numer 58 32 15 791. Zamawiający po otrzymaniu powiadomienia Wykonawcy o gotowości do przeprowadzenia testów technicznych, niezwłocznie przystąpi do testów.
4. Po zakończeniu testów technicznych trwających do 24 godzin, potwierdzających właściwe funkcjonowanie łączy, dla każdego zostanie sporządzony odrębny protokół odbioru łącza. Protokoły będą sporządzone w dwóch jednobrzmiących egzemplarzach (po jednym dla każdej ze stron).
5. W przypadku stwierdzenia niezgodności lub rozbieżności pomiędzy udostępnionym przez Wykonawcę łączem, a wymaganiami wynikającymi z Załącznika nr 1 oraz nr 2 do Umowy, przedstawiciel Zamawiającego zidentyfikuje odstępstwa opisując je w protokole odbioru łącza, zamieści adnotację o odmowie dokonania odbioru oraz wezwanie

Wykonawcy do niezwłocznego usunięcia niezgodności i dostosowania udostępnianego łącza do stanu zgodnego z zawartym w Umowie opisem przedmiotu zamówienia.

6. Przedstawiciel Zamawiającego i Wykonawcy dokonają ponownego odbioru łącza po otrzymaniu pisemnego zgłoszenia Wykonawcy o usunięciu niezgodności lub rozbieżności i gotowości do ponownego odbioru w określonym terminie.
7. Do podpisywania protokołów odbioru łącza upoważniony jest ze strony Zamawiającego Naczelnik Wydziału Łączności i Informatyki KWP lub osoba przez niego upoważniona, natomiast ze strony Wykonawcy - upoważniony przedstawiciel Wykonawcy.
8. Wzór protokołu odbioru łącza określa Załącznik nr 4 do Umowy.
9. Za datę uruchomienia łącza przez Wykonawcę przyjmuje się datę podpisania bez uwag przez upoważnionych przedstawicieli Zamawiającego i Wykonawcy protokołu odbioru końcowego. Wzór protokołu odbioru końcowego określa Załącznik nr 5 do Umowy.

§ 6

Zobowiązania Wykonawcy

1. Wykonawca zobowiązuje się wykonać Umowę przy zachowaniu najwyższej staranności uwzględniając zawodowy charakter prowadzonej działalności, zgodnie z zasadami wiedzy i stosowanymi normami technicznymi.
2. Wykonawca zobowiązuje się do:
 - 1) wydzierżawienia łącza zgodnie z parametrami technicznymi i klasą jakości określoną w Załączniku nr 2 do Umowy;
 - 2) zapewnienia prawidłowego działania linii łącznikowych, będących częścią sieci telekomunikacyjnej, a wchodzących w skład łącza;
 - 3) bieżącej kontroli łącza w celu zagwarantowania ich właściwych parametrów. Kontrola odbywać się będzie przez systemy utrzymania i nadzoru, jakości pracy cyfrowych łącza zgodnie z rocznym harmonogramem prac utrzymaniowych sieci Wykonawcy;
 - 4) usuwania zgodnie z obowiązkami wynikającymi z Załącznika nr 3 do Umowy uszkodzeń łącza w sieci Wykonawcy powstałych z przyczyn nie zawinionych przez Zamawiającego;
 - 5) zapewnienia na własny koszt zakończeń poszczególnych łącza w węzłach łączności Zamawiającego, z wykorzystaniem infrastruktury kablowej;
 - 6) nieinstalowania, w związku z realizacją Umowy, żadnych urządzeń radiowych na terenie należącym do Zamawiającego, tj. w obiektach policyjnych wskazanych w Załączniku nr 1 do Umowy;
 - 7) zapewnienia, że infrastruktura kablowa Wykonawcy na żadnym odcinku wydzierżawionej drogi przesyłowej nie będzie wykorzystywać infrastruktury kablowej należącej do Policji.
3. W przypadku, gdy Wykonawca będzie korzystał z podwykonawcy, zobowiązany jest do niezwłocznego pisemnego powiadomienia Zamawiającego, poprzez wskazanie nazwy tego podwykonawcy. Wykonawca powierzając podwykonawcy do wykonania Przedmiot Umowy odpowiada za jego działania, jak za działania własne.

§ 7

Zobowiązania Zamawiającego

1. Zamawiający zobowiązuje się do:
 - 1) niepodłączania, bez zgody Wykonawcy, (wyrażonej w formie pisemnej pod rygorem nieważności) do punktów końcowych, urządzeń nienależących do Zamawiającego;

Postanowienia te nie dotyczą jednostek organizacyjnych podległych MSW oraz innych jednostek administracji państwowej;

- 2) zapewnienia Wykonawcy lub osobom działającym na zlecenie Wykonawcy, w celu wykonywania Umowy, dostępu do miejsca świadczenia Usługi, w tym budynków i pomieszczeń w budynkach, na czas wykonywania prac instalacyjnych i konserwacyjnych;
- 3) dołączania do łączy wyłącznie urządzeń posiadających aktualne potwierdzenie spełnienia wymagań zgodnie z ustawą Prawo Telekomunikacyjne;
- 4) utrzymywania w stałej sprawności urządzeń przyłączonych do łączy oraz zapewnienia odpowiednich poziomów sygnałów elektrycznych transmitowanych przez łącza, zgodnie z obowiązującymi normami;
- 5) niedokonywania bez wiedzy Wykonawcy jakichkolwiek przeróbek lub zmian w urządzeniach przyłączonych do łączy, a nie będących własnością Zamawiającego;
- 6) umożliwienia Wykonawcy dokonywania kontroli stanu jakości pracy jak również wykorzystania łączy i parametrów sygnału w łączu, w sposób i w terminie uzgodnionym przez Wykonawcę i Zamawiającego;
- 7) zgłaszania do centrum obsługi zgłoszeń przypadków pogorszenia jakości pracy łączy. Zasady zgłaszania przypadków pogorszenia jakości pracy łączy określa Załącznik nr 3 do Umowy;

§ 8 **Kary**

1. Wykonawca odpowiada za szkodę wyrządzoną Zamawiającemu, w tym również za szkodę wyrządzoną przez osoby, którymi Wykonawca posłużył się przy wykonywaniu Umowy, chyba, że szkoda została spowodowana działaniem Siły Wyższej, wyłączną winą Zamawiającego lub osoby trzeciej, za którą Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności.
2. Za przerwy w pracy łączy dzierżawionych określonych w załączniku nr 1 do Umowy, spowodowanych awariami wynikłymi z winy Wykonawcy i planowanymi pracami serwisowymi Wykonawcy, udziela się bonifikaty w opłatach miesięcznych, których wysokość określa się według następujących zasad:
 - 1) bonifikaty udziela się tylko w przypadkach, gdy przerwa jednorazowa trwa co najmniej 24 godziny, przy czym przy trwaniu przerwy ponad 24 godziny, każde następne rozpoczęte 24 godziny liczy się jako pełną dobę. Bonifikaty udziela się za każdą dobę przerwy, w wysokości 1/30 opłaty miesięcznej za łącze dzierżawione przez Wykonawcę,
 - 2) bonifikaty w opłatach nie mogą przekroczyć wysokości miesięcznych opłat za łącze dzierżawione przez Wykonawcę,
 - 3) wysokość bonifikat z tytułu niesprawnych łączy będzie wyszczególniona na fakturze
 - 4) czas niesprawności łączy liczony jest od momentu telefonicznego zgłoszenia uszkodzenia przez Zamawiającego, do czasu usunięcia awarii.
3. Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu następujące kary umowne:
 - 1) z tytułu rażącego naruszenia postanowień Umowy, w szczególności ciągłego nienależytego wykonywania przez Wykonawcę Przedmiotu Umowy, w wysokości 10% wartości brutto każdego Zadania, którego dotyczy naruszenie. Za nienależyte wykonanie Przedmiotu Umowy uważa się jej realizację niezgodnie z wymaganiami wynikającym z SIWZ i zapisami Umowy.
 - 2) w przypadku przekroczenia terminu rozpoczęcia świadczenia usług, w wysokości

0,2% wartości brutto Przedmiotu Umowy, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki. Ewentualne kary umowne będą procentowo naliczane od wartości brutto osobno dla każdego Zadania, którego dotyczy naruszenie.

4. Prawo naliczenia kar umownych, o których mowa w ust. 3 pkt 2 nie ma zastosowania w przypadku, gdy zwłoka wynika z winy Zamawiającego. Zapłata kar umownych nie zwalnia Wykonawcy z obowiązku wykonania Przedmiotu Umowy.
5. Kary umowne i bonifikaty będą naliczane po zakończeniu procedury reklamacyjnej określonej w Rozporządzeniu Ministra Administracji i Cyfryzacji z dn. 24.02.2014 w sprawie reklamacji usługi telekomunikacyjnej (Dz.U. z 2014 r. poz. 284), poprzez wystawienie faktur korygujących lub not księgowych, po wcześniejszym pisemnym powiadomieniu Wykonawcy co do wysokości kary oraz określeniu podstawy i sposobu jej naliczenia.
6. Niezależnie od kar wymienionych w ust. 3, Stronom przysługuje prawo dochodzenia odszkodowania na zasadach ogólnych Prawa Cywilnego, jeżeli poniesiona szkoda przekroczy wysokość zastrzeżonych kar.
7. Żadna Strona nie będzie odpowiedzialna za niewykonanie lub nienależyte wykonanie swoich zobowiązań w ramach Umowy, jeżeli takie niewykonanie lub nienależyte wykonanie jest wynikiem Siły Wyższej.

§ 9

Wymagania serwisowe i jakościowe łączy

1. Szczegółowe wymagania serwisowe i jakościowe udostępnianych w ramach Umowy łączy określa Załącznik nr 3 do Umowy.
2. Parametry techniczne łączy muszą być zgodne z obowiązującymi normami i zaleceniami. Wykaz norm zawiera Załącznik nr 2 Umowy.
3. Wykonawca w sytuacji awarii podstawowych teletransmisyjnych łączy cyfrowych zapewni zamianę w trybie automatycznego przełączenia z uszkodzonego pasma roboczego na sprawne protekcyjne w czasie gwarantującym brak zakłóceń w funkcjonowaniu danej relacji lub wymaga, aby łącza dostarczone do lokalizacji końcowych w sieci SDH Wykonawcy zapewniały mechanizm protekcji. Jeżeli Wykonawca chce dostarczyć Zamawiającemu usługę poprzez sieci przewodowe innego typu niż SDH musi zaproponować Zamawiającemu mechanizm równoważny zapewniający podobną funkcjonalność w zwiększeniu bezpieczeństwa usług w przypadku awarii.
4. Wykonawca zapewni warunki świadczenia usługi na dzierżawione łącza będące Przedmiotem Umowy, zgodnie z Załącznikiem nr 3 do Umowy, spełniając następujące wymagania:
 - 1) reakcja na zgłoszoną awarię w ciągu 2 godz. od momentu zgłoszenia przez Zamawiającego, usuwanie awarii w ciągu 8 godz. od momentu zgłoszenia awarii;
 - 2) dostępność służb technicznych Wykonawcy 24 godz./dobę, 7 dni w tygodniu przez wszystkie dni w roku;
 - 3) gwarancja rocznej dostępności usługi na poziomie 99,5%.
5. Wykonawca zapewni telefoniczne centrum obsługi zgłoszeń o awariach (uszkodzeniach) łączy dzierżawionych będących Przedmiotem Umowy, przyjmującym zgłoszenia w trybie 24/7/365 (24 godziny, 7 dni w tygodniu, przez wszystkie dni w roku) umożliwiającym obsługę zgłoszeń drogą telefoniczną.
6. Wykonawca może w razie potrzeby przeprowadzać planowane prace związane z konserwacją i utrzymaniem usługi, mogące mieć wpływ na dostępność usługi u Zamawiającego.

7. Wykonawca dołoży wszelkich starań, aby planowane prace wykonywane były poza normalnymi godzinami pracy Zamawiającego, w czasie najniższej eksploatacji usługi. W przypadku wykonywania planowanych prac w godz. od 00:00 do 04:00, nie częściej niż 2 razy na kwartał dla pojedynczego łącza. Wykonawca przekaże odpowiednią informację telefonicznie na numer telefoniczny Zamawiającego 58 32 15 107, z wyprzedzeniem co najmniej pięciu (5) dni roboczych.
8. W przypadku chęci wykonywania planowanych prac w innych terminach niż wskazane ust. 7, Wykonawca dokona indywidualnych uzgodnień z Zamawiającym

§ 10 Zmiany Umowy

1. Strony przewidują możliwość dokonywania zmian w treści Umowy w stosunku do treści oferty Wykonawcy w sytuacji gdy:
 - 1) powstała możliwość zastosowania nowszych i korzystniejszych dla Zamawiającego rozwiązań technologicznych lub technicznych, niż te istniejące w chwili podpisania Umowy, niepowodujących zmiany przedmiotu Umowy;
 - 2) realizacja przedmiotu Umowy wymaga uzyskania stosownych dokumentów z urzędów administracji państwowej, a z przyczyn niezależnych od Wykonawcy niemożliwe było uzyskanie tych dokumentów w terminach przewidzianych w przepisach prawa;
 - 3) niezbędna jest zmiana sposobu wykonania Umowy, o ile zmiana taka jest korzystna dla Zamawiającego oraz konieczna w celu prawidłowego jej wykonania;
 - 4) nastąpiła zmiana wartości usług świadczonych przez Wykonawcę w ramach Umowy, a zmiana zawartej Umowy jest korzystna dla Zamawiającego;
 - 5) zaistniały okoliczności skutkujące koniecznością rezygnacji przez Zamawiającego z dzierżawy części łącza w przypadku zmiany lokalizacji, do których doprowadzone są drogi przesyłowe;
2. Zmiany, o których mowa w ust. 1, wymagają formy pisemnej pod rygorem nieważności, w postaci aneksu.

§ 11 Odstąpienie od Umowy

1. Zamawiający może odstąpić od Umowy w przypadkach przewidzianych w przepisach Kodeksu Cywilnego lub w postanowieniach Umowy i w przypadku, gdy po upływie 7 dni od wezwania przez Zamawiającego do zaniechania przez Wykonawcę naruszeń postanowień Umowy i usunięcia ewentualnych skutków naruszeń, Wykonawca nie zastosuje się do wezwania. W takim przypadku Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną, o której mowa w § 8 ust. 3 pkt.1.
2. Zamawiający może odstąpić od Umowy w razie zaistnienia istotnej zmiany okoliczności powodującej, że wykonanie Umowy nie leży w interesie publicznym, czego nie można było przewidzieć w chwili zawarcia Umowy, w terminie 30 dni od powzięcia wiadomości o tych okolicznościach. W tym przypadku Wykonawca może żądać wyłącznie wynagrodzenia należnego z tytułu wykonania części Umowy.
3. Zamawiający może odstąpić od Umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy i żądać zapłaty kary umownej, o której mowa § 8 ust. 3 pkt. 1 - również, gdy Wykonawca powierza bez zgody Zamawiającego wykonanie Umowy osobie trzeciej. Prawo do odstąpienia Zamawiający może wykonać w terminie do 30 dni od powzięcia informacji o zaistnieniu okoliczności uprawniających go do odstąpienia od Umowy.
4. Odstąpienie od Umowy wymaga formy pisemnej pod rygorem nieważności.

§12
Postanowienia końcowe

1. Wykonawca nie może, pod rygorem nieważności, bez pisemnej i uprzedniej zgody Zamawiającego przenieść na osobę trzecią żadnej wierzytelności wynikającej z Umowy.
2. W kwestiach nie uregulowanych niniejszą umową mają zastosowanie obowiązujące przepisy prawa, a w szczególności postanowienia Kodeksu Cywilnego, ustawy Prawo zamówień publicznych oraz Regulamin świadczenia usługi.
3. Wykonawca dostarczy Zamawiającemu Regulamin świadczenia usługi stanowiącej Przedmiot Umowy, który będzie dołączony w formie załącznika do Umowy. Zamawiający oświadcza, że otrzymał, zapoznał się i akceptuje postanowienia Regulaminu i zobowiązuje się do ich przestrzegania.
4. W przypadku zaistnienia sporu, Strony zobowiązują się w terminie 14 (czternastu) dni od daty jego zaistnienia, rozstrzygnąć spór w sposób polubowny. W razie braku możliwości polubownego załatwienia sporu, sprawa zostanie poddana rozpoznaniu przez Sąd powszechny właściwy dla siedziby Zamawiającego.
5. Integralną część Umowy stanowią następujące załączniki:
 - Załącznik nr 1 - szczegółowa specyfikacja usług
 - Załącznik nr 2 - wykaz norm i zaleceń technicznych
 - Załącznik nr 3 - zasady zgłaszania i usuwania awarii, wymagania serwisowe i jakościowe
 - Załącznik nr 4 - wzór protokołu odbioru łącza
 - Załącznik nr 5 - wzór protokołu odbioru końcowego
 - Załącznik nr 6 – regulamin świadczenia usługi
6. Umowę sporządzono w 4 (czterech) jednobrzmiących egzemplarzach, z których 3 (trzy) egzemplarze otrzymuje Zamawiający, a 1 (jeden) egzemplarz Wykonawca.
7. W przypadku zaistnienia jakichkolwiek rozbieżności pomiędzy postanowieniami zawartymi w załącznikach, a warunkami ustalonymi w Umowie, wiążące są postanowienia Umowy.

ZAMAWIAJĄCY

WYKONAWCA