

Komendant Wojewódzkiej Policji
w Gdańsku
Sekcja Zamówień Publicznych
znak sprawy – 18/2017
Cp.2380.1 - 18/2017

Gdańsk, dnia 08 marca 2017 roku

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

**dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na świadczenie usług
telekomunikacyjnych w sieci telefonii komórkowej dla Pomorskiej Policji – usługa mobilnego
dostępu do internetu.
ogłoszenie o zamówieniu BZP nr 35091 - 2017 z dnia 02.03.2017r.
Ogłoszenie o zmianie ogłoszenia BZP nr 39191 - 2017 z dnia 08.03.2017r.**

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

PYTANIA:

1. Rozdz. V pkt 2 – Zamawiający wymaga załączenia do oferty odpisu z właściwego rejestru, oświadczeń z załącznika nr 2 do SIWZ oraz listy podmiotów należących do tej samej grupy kapitałowej, albo informacji o tym, że wykonawca nie należy do grupy kapitałowej. Jednocześnie Zamawiający zastrzega, że przed udzieleniem zamówienia wezwie wykonawcę, którego oferta zostanie najwyżej oceniona do złożenia odpisu z właściwego rejestru i listy podmiotów, w terminie nie krótszym niż 5 dni. Z kolei z załącznika nr 2 do SIWZ wynika, że oświadczenie o przynależności bądź braku przynależności do tej samej grupy kapitałowej należy jednocześnie załączyć do oferty (co w świetle obowiązujących przepisów prawa jest możliwe tylko dla wykonawców, którzy nie należą do grupy kapitałowej) oraz złożyć je do zamawiającego w terminie 3 dni od dnia zamieszczenia na stronie zamawiającego danych z otwarcia ofert.
Wykonawca nadmienia, że zgodnie z aktualnie obowiązującym stanem prawnym, Zamawiający nie jest uprawniony do żądania przedłożenia listy podmiotów należących do tej samej grupy kapitałowej co wykonawca (wymóg z rozdziału V pkt 2 siwz). W świetle art. 24 ust. 11 ustawy Pzp wykonawca ma obowiązek przekazać zamawiającemu oświadczenie o przynależności lub braku przynależności do tej samej grupy kapitałowej. Ustawa, ani akty wykonawcze do niej nie przewidują zatem możliwości żądania od wykonawców przedłożenia listy wszystkich podmiotów wchodzących w skład tej samej grupy kapitałowej co wykonawca. Zgodnie z art. 24 ust. 1 pkt 23 ustawy Pzp, wykluczeniu podlegają wykonawcy, którzy należąc do tej samej grupy kapitałowej, złożyli odrębne oferty w tym samym postępowaniu. Powyższe regulacje mają na celu przeciwdziałać naruszaniu zasady uczciwej konkurencji poprzez składanie kilku ofert przez podmioty dzielące jeden ośrodek decyzyjny (w ramach grupy kapitałowej) w tym samym postępowaniu. W związku z tym żądanie złożenia listy wszystkich podmiotów należących do tej samej grupy kapitałowej co wykonawca, jest w obecnym stanie prawnym zbędne i pozbawione podstaw prawnych. Czy Zamawiający dostosuje powyższy wymóg do treści art. 24 ust. 11 ustawy PZP, w ten sposób że wykonawca zobowiązany będzie do złożenia w terminie wskazanym w tym przepisie, oświadczenia o przynależności bądź braku przynależności do tej samej grupy kapitałowej z innymi wykonawcami, którzy złożą oferty w tym postępowaniu? Prosimy o wyjaśnienie jakie dokumenty wskazany w rozdziale V pkt 2 B (odpis z KRS) należy załączyć do oferty oraz czy niezależnie od załączenia tego dokumentu do oferty zamawiający będzie jeszcze wzywał wykonawcę, którego oferta będzie oceniona najwyżej do jego ponownego złożenia?

2. Prosimy o wyjaśnienie i stosowną modyfikację SIWZ, co należy rozumieć przez „ciągłe nienależyte wykonanie przedmiotu umowy”, tj. jakie okoliczności będą stanowić podstawę do naliczenia kary, o której mowa w tym postanowieniu? Ponadto prosimy o wyjaśnienie, czy w sytuacji, gdy niewykonanie bądź odpowiednio zdefiniowane przez zamawiającego „ciągłe nienależyte wykonanie przedmiotu umowy” będzie dotyczyć np. 3 kart SIM, wysokość kary naliczanej wykonawcy będzie proporcjonalna do poniesionej ewentualnej szkody zamawiającego, tj. czy będzie obliczana od kwoty stanowiącej iloczyn jednostkowego abonamentu i liczby kart SIM w ramach których usługi nie były należycie wykonywane?
3. Zważywszy, że zamawiający przewidział w par 4 ust. 1 karę umowną (nieproporcjonalnie wysoką) za nienależyte wykonanie przedmiotu umowy, oraz w par 4 ust. 3 – karę umowną (zgodnie z regulaminem) za przerwę w świadczeniu usług, która to przerwa w świadczeniu usług stanowi nienależyte wykonanie umowy, doszło w umowie do zastrzeżenia podwójnej kary umownej z powodu tych samych okoliczności. W związku z tym, wnosimy o modyfikację par 4 w taki sposób, że Zamawiający wyeliminuje niedopuszczalne na gruncie przepisów kodeksu cywilnego naliczenie podwójnej kary umownej z powodu tej samej okoliczności, np. poprzez wykreślenie ust. 4 w par 4.
4. Uwzględniając rozbieżności co do tego, czy dostarczone karty zamawiającemu przez wykonawcę powinny być aktywne, czy nieaktywne, wynikające z pkt 3.2 oraz pkt 6 załącznika 4 do SIWZ 6, prosimy o potwierdzenie, że Wykonawca powinien dostarczyć do zamawiającego nieaktywne karty SIM, co jest praktyką powszechnie stosowaną przez operatorów, mającą na celu zapewnienie bezpieczeństwa Zamawiającemu. Wykonawca nadmienia, że karty zostaną aktywowane po przekazaniu ich do dyspozycji zamawiającego.
5. Stosownie do treści art. 56 ustawy – Prawo telekomunikacyjne, umowa o świadczenie publicznie dostępnych usług telekomunikacyjnych, wymaga formy pisemnej lub elektronicznej i powinna zawierać co najmniej elementy wskazane w ust. 3 ww. przepisu. W konsekwencji Wykonawca wnosi o wyjaśnienie, czy Zamawiający przewiduje, że umowy (jednostkowe) o świadczenie usług telekomunikacyjnych będą zawierane dla poszczególnych kart SIM i jako takie zawierać będą wszystkie niezbędne elementy umów o świadczenie usług telekomunikacyjnych, z zastrzeżeniem że podstawowe warunki tych umów będzie określać umowa (główna) w sprawie udzielenia zamówienia? Jednocześnie Wykonawca podkreśla, iż przyjęcie przez Zamawiającego, że jedyną podstawą świadczenia usług telekomunikacyjnych będzie załączona do SIWZ umowa w sprawie udzielenia zamówienia publicznego naraża Wykonawcę na naruszenie przepisów ustawy – Prawo telekomunikacyjne.
6. Stosownie do treści art. 59 ust. 1 oraz 60a ustawy z dnia 16 lipca 2004 r. – Prawo telekomunikacyjne, dostawca publicznie dostępnych usług telekomunikacyjnych zobowiązany jest doręczyć Abonentowi regulamin świadczenia usług. W związku z powyższym Wykonawca wnosi o wprowadzenie do projektu umowy w sprawie zamówienia publicznego regulacji stanowiącej, iż regulamin świadczenia usług telekomunikacyjnych Wykonawcy stanowi załącznik do przedmiotowej umowy, z jednoczesnym zastrzeżeniem, że będzie miał on zastosowanie jedynie w zakresie niesprzecznym z umową.
7. Prosimy o wyjaśnienie czy zamawiający wymaga zabezpieczenia należytego wykonania umowy? Zgodnie z SIWZ wymagane jest wniesienie zabezpieczenia na zasadach określonych w umowie, jednak umowa nie zawiera żadnych postanowień dotyczących zabezpieczenia należytego wykonania umowy, w tym jego wysokości i dopuszczalnych form zabezpieczenia.
8. Czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację par. 5 ust. 1 i par 5 ust. 3 taki sposób, aby wskazać konkretne zobowiązania Wykonawcy wynikające z umowy, których nienależyte wykonanie (par 5 ust. 1) albo których rażące nieprzestrzeganie (par 5 ust. 3), stanowić może podstawę rozwiązania umowy przez zamawiającego? Ponadto prosimy o wyjaśnienie czy zdanie drugie w par 5 ust. 3 (wezwanie wykonawcy do usunięcia naruszeń w określonym terminie) będzie miało zastosowanie również w przypadkach o których mowa w par 5 ust. 1, jeżeli tak, to prosimy o stosowaną modyfikację tego postanowienia dotyczy rozwiązania umowy
9. Zamawiający dla oznaczenia wynagrodzenia (§ 3 ust. 1 Umowy) posługuje się ceną/ wartością brutto. Zwracamy się z pytaniem czy mając na uwadze, iż Umowa zawierana jest na czas oznaczony, w który

zmiana stawki podatku VAT jest prawdopodobna - Zamawiający dokona modyfikacji powyższego w takim sposób, aby jako wartość przedmiotu Umowy wskazać cenę/ wartość netto, z informacją, iż do tej ceny zostanie doliczona stawka podatku VAT obowiązująca w dniu wystawienia faktury VAT przez Wykonawcę?

Tak zredagowany zapis pozwoli uniknąć konieczności zawierania aneksu do Umowy w przypadku zmiany stawki podatku VAT.

10. Zwracamy się z pytaniem, czy Zamawiający wyjaśni czy kara umowna określona w §4 ust. 1 pkt 1 Umowy to kara jednorazowa, czy Zamawiający będzie uprawniony do naliczenia rzeczowej kary umownej za każde naruszenie Wykonawcy?

Mając na uwadze, iż przesłanki naliczenia kary umownej (określone w § 4 ust. 1 pkt 1 Umowy) są bardzo ogólne i nie pozwalają na ich jednoznaczną wykładnię, czy Zamawiający potwierdzi, iż przed naliczeniem rzeczowej kary umownej przeprowadzi procedurę wyjaśniającą, tj. Zamawiający wystosuje wezwanie do Wykonawcy (określając przewinienie, którego dopuścił się Wykonawca) wyznaczając Wykonawcy termin dodatkowy na usunięcie naruszeń, a po bezskutecznym upływie ww. terminu dodatkowego Zamawiający naliczy karę umowną?

11. Czy Zamawiający potwierdzi, iż nie jest uprawniony do dochodzenia odszkodowania do wysokości utraconych korzyści?

12. Czy Zamawiający potwierdzi – ze względu na ogólność przesłanek wypowiedzenia Umowy – iż również w przypadku wystąpienia okoliczności określonych w § 5 ust. 1 Umowy, Zamawiający poprzedzi wypowiedzenie Umowy pisemnym wezwaniem Wykonawcy do zachowania warunków określonych w Umowie (zgodnie z § 5 ust. 3 Umowy)?

ODPOWIEDZI:

Ad.1

Zamawiający – KWP w Gdańsku informuje, że poprawia zapis zawarty w SIWZ rozdział V pkt. 2:
Było:

„Na podstawie art. 26 ust. 2 ustawy, Zamawiający przed udzieleniem zamówienia, dokona wezwania Wykonawcy, którego oferta zostanie najwyżej oceniona do złożenia dokumentów i oświadczeń określonych w pkt B, D, do złożenia w wyznaczonym, nie krótszym niż 5 dni terminie, aktualnych na dzień złożenia ofert dokumentów.”
Winno być:

„Na podstawie art. 26 ust. 2 ustawy, Zamawiający przed udzieleniem zamówienia, dokona wezwania Wykonawcy, którego oferta zostanie najwyżej oceniona do złożenia dokumentów i oświadczeń określonych w pkt B w wyznaczonym, nie krótszym niż 5 dni terminie, aktualnych na dzień ich złożenia”.

Ad. 2

Ciągłe nienależyte wykonanie umowy rozumiane jest jako działanie niezgodne z treścią umowy oraz zapisami ujętymi w Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia. Wysokość kary nie będzie naliczana proporcjonalnie do poniesionej szkody Zamawiającego.

Ad. 3

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację §4 projektu umowy.

Ad. 4

Wykonawca powinien dostarczyć do Zamawiającego nieaktywne karty SIM.

Ad. 5

Zamawiający nie przewiduje zawierania umów jednostkowych. Projekt umowy, która będzie zawarta przedstawiony jest w SIWZ.

Ad. 6

Regulamin świadczenia usług mobilnego dostępu do internetu stanowi załącznik nr 3 do umowy.

Ad. 7

Nie – zgodnie z zapisami projektu umowy Zamawiający nie przewiduje wniesienia zabezpieczenia należytego wykonania umowy.

Ad. 8

Zamawiający zmodyfikował zapisy §5 projektu umowy (w załączeniu do niniejszego pisma).

Ad. 9

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację § 3 ust. 1 Umowy.

Ad. 10

Zamawiający nie potwierdza, iż nie jest uprawniony do dochodzenia odszkodowania do wysokości utraconych korzyści.

Ad. 11

Zamawiający będzie uprawniony do naliczania kary umownej za każde naruszenie Wykonawcy.

Zgodnie z § 4 ust. 5 Zamawiający przed naliczeniem kar umownych przeprowadzi procedurę wyjaśniającą i wskaże jakiego rodzaju naruszenia wystąpiły po stronie Wykonawcy.

Ad. 12

Zamawiający potwierdza, że wypowiedzenie Umowy poprzedzi pisemnym wezwaniem Wykonawcy do zachowania warunków określonych w Umowie.

Ponadto, Zamawiający - Komenda Wojewódzka Policji w Gdańsku, działając na podstawie art. 38 Ustawy – Prawo zamówień publicznych, informuje, że **przedłuża:**

- **termin składania ofert do dnia 13.03.2017r. do godz. 12.50.**

- **termin otwarcia ofert – 13.03.2017r. o godz. 13.00.**

Pozostałe zapisy SIWZ pozostają bez zmian.

ST. SPECJALISTA
Sekcji Zamówień Publicznych
KWP w Gdańsku

Ewa Samulak - Augustyn

Wyk. w 1 egz.:

Zamieszczono na stronie internetowej: www.pomorska.policja.gov.pl, przesłano na adres e-mail Wykonawców

Podpisany oryginał dokumentu znajduje się u Zamawiającego.

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

PROJEKT UMOWY

U M O W A nr

zawarta w Gdańsku w dniu 2017 roku

pomiędzy:

Skarbem Państwa- w imieniu, którego działa jako organ Komendant Wojewódzkiej Policji w Gdańsku- zwany w dalszej treści umowy „Zamawiającym”, z siedzibą w Gdańsku ul. Okopowa 15, NIP: 583-001-00-88 REGON: 191236094 reprezentowanym przez:

.....

a.....

z siedzibą w przy ul. zwanym w dalszej treści umowy „Wykonawcą”, NIP: REGON:

wpisaną do, nr

reprezentowanym przez:

.....

na podstawie przeprowadzonego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego, nr sprawy

o następującej treści:

§ 1

Przedmiot umowy

1. Przedmiotem umowy jest świadczenie usług mobilnego dostępu do Internetu dla potrzeb Policji województwa pomorskiego obejmującej aktywację i obsługę 110 kart SIM dla transmisji danych. Szczegółowy opis warunków dotyczących przedmiotu zamówienia wraz z opisem warunków płatności i gwarancji został przedstawiony w Specyfikacji technicznej usług stanowiącej załącznik nr 1 do umowy.

§ 2

Terminy wykonania umowy

1. Umowa zostaje zawarta z dniem jej podpisania. Okres świadczenia usług telekomunikacyjnych wynosi 35 (słownie: trzydzieści pięć) miesięcy, liczonych od dnia aktywacji kart SIM w sieci telekomunikacyjnej Wykonawcy, tj. od 17.04.2017 roku.
2. Karty SIM muszą być dostarczone do siedziby Zamawiającego do dnia 10.04.2017 roku jednak nie wcześniej niż w ciągu 3 dni od dnia zawarcia umowy.
3. Pierwsza opłata (faktura) za świadczenie usługi winna być naliczona w chwili aktywacji kart SIM. Opłata abonamentowa zostanie naliczona z góry za bieżący i następny okres rozliczeniowy.

§ 3

Płatności

1. Wartość przedmiotu umowy, określonego w § 1 ust.1 strony ustalają na kwotę nettozł. (słownie: złotych, .../100) co wraz z podatkiem VAT stanowi łącznie zł. brutto (słownie: złotych, .../100).
2. Faktury VAT przedłożone przez Wykonawcę muszą być wystawione na Zamawiającego tj.

Komenda Wojewódzka Policji w Gdańsku
ul. Okopowa 15,
80-819 Gdańsk,
NIP 583-001-00-88

3. Wynagrodzenie za przedmiot umowy nie ulegnie zmianie w trakcie obowiązywania umowy, z zastrzeżeniem postanowień określonych w §6 ust. 2 Umowy.
4. Zapłata za wykonanie przedmiotu umowy nastąpi w terminie 28 dni od dnia wystawienia faktury 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 21 dni od dnia otrzymania faktury. Zapłata dokonana będzie przelewem na rachunek Wykonawcy, wskazany w fakturze.

§ 4

Kary

1. Zamawiający zastrzega sobie prawo do:
 - 1) naliczenia kary umownej z tytułu nie wykonania lub ciągłego nienależytego wykonania tj. działania niezgodnego z treścią umowy oraz zapisami ujętymi w Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia przez Wykonawcę przedmiotu umowy w wysokości 10% wartości brutto przedmiotu umowy określonej w § 3 ust. 1;
 - 2) naliczenia kar umownych w wysokości 0,2% wartości brutto przedmiotu umowy określonej w § 3 ust.1 w przypadku przekroczenia terminu rozpoczęcia świadczenia usług będących przedmiotem umowy, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki.
 - 3) naliczenia kary umownej zgodnie z Regulaminem świadczenia usług w przypadku przerwy w świadczeniu usług, z winy Wykonawcy. W przypadku przerwy w świadczeniu usług trwającej od 4 godzin do jednej doby zostanie naliczona kara umowna jak za jedną dobę.
2. W przypadku niedotrzymania terminu zapłaty Zamawiający zapłaci Wykonawcy odsetki ustawowe.
3. Kary umowne będą potrącone przez Zamawiającego z faktury VAT przedłożonej przez Wykonawcę.
4. Niezależnie od kar wymienionych w ust. 1 stronom przysługuje prawo dochodzenia odszkodowania na zasadach ogólnych.
5. Zamawiający przed naliczeniem kar umownych przeprowadzi procedurę wyjaśniającą i wskaże jakiego rodzaju naruszenia wystąpiły po stronie Wykonawcy.

§ 5

Wypowiedzenie umowy

1. Zamawiający może wypowiedzieć niniejszą umowę z zachowaniem 60 dniowego okresu wypowiedzenia poprzez przekazanie pisemnego oświadczenia do Wykonawcy w przypadku jej nie wykonywania lub nienależytego wykonywania przez Wykonawcę. Wypowiedzenie umowy musi być poprzedzone pisemnym wezwaniem Wykonawcy do zachowania warunków określonych w umowie.
2. Oświadczenie o wypowiedzeniu umowy wymaga zachowania formy pisemnej pod rygorem nieważności.

§ 6

Zmiany umowy

1. Strony przewidują możliwość dokonywania zmian w treści umowy w sytuacji gdy zachodzi konieczność zmiany terminu końcowego wykonania przedmiotu umowy, w przypadku wystąpienia okoliczności, których nie można było przewidzieć w chwili jej

podpisania, w tym:

- 1) zmiany terminu rozpoczęcia świadczenia usług na skutek wystąpienia okoliczności niezależnych od Wykonawcy,
 - 2) jakiegokolwiek opóźnienia, utrudnienia lub przeszkód spowodowanych przez lub dających się przypisać Zamawiającemu.
2. Zamawiający przewiduje waloryzację wynagrodzenia w przypadku zmian wysokości obowiązujących stawek podatku VAT jeżeli zmiana będzie powodować zwiększenie kosztów wykonania umowy po stronie Wykonawcy. Zamawiający dopuszcza możliwość zwiększenia wynagrodzenia o kwotę równą różnicy w kwocie podatku zapłaconego przez Wykonawcę.

§ 7

Postanowienia końcowe

1. W sprawach nieuregulowanych niniejszą umową, zastosowanie mieć będą przepisy Kodeksu Cywilnego, ustawy Prawo Zamówień Publicznych, ustawy Prawo telekomunikacyjne.
2. Wykonawca nie może bez pisemnej zgody Zamawiającego dokonać przelewu wierzytelności wynikającej z niniejszej umowy.
3. Integralną część umowy stanowią następujące załączniki:
 - Załącznik nr 1 – Specyfikacja techniczna usług
 - Załącznik nr 2 – Oferta cenowa
 - Załącznik nr 3 – Regulamin świadczenia usług mobilnego dostępu do internetu
 - Załącznik nr 4 – Dokumenty potwierdzające umocowanie stron
 - Załącznik nr 5 – Protokół odbioru
 - Załącznik nr 6 – Wykaz numerów abonenckich realizujących mobilny dostęp do internetu
 - Załącznik nr 7- Cennik świadczenia usług telekomunikacyjnych dla klientów biznesowych obejmujący usługi nie wymienione w treści SIWZ i oferty Wykonawcy
4. Umowę sporządzono w czterech jednobrzmiących egzemplarzach, z których trzy egzemplarze otrzymuje Zamawiający, a jeden egzemplarz Wykonawca.

ZAMAWIAJĄCY

WYKONAWCA

.....

.....