

Warszawa, dn. 03.10.2023 r

## Wyjaśnienie i zmiana treści specyfikacji warunków zamówienia

Dotyczy: postępowania pn. „Usługa operatora telefonii internetowej VoIP (ang. voice over internet protocol) z podziałem na 2 części” (znak sprawy: KIM.6.2023)

Zamawiający zgodnie z art. 284 ust. 2, 3, 6 oraz art. 286 ust. 3, 5 i 6 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2023 r., poz. 1605), informuje o treści pytania zadanego przez Wykonawców i udzielonych przez Zamawiającego odpowiedzi:

### Pytanie nr 1

Czy Zamawiający potwierdza, że w przypadku wyboru oferty Wykonawcy prowadzącego działalność w formie spółki akcyjnej, część komparacyjna Umowy będzie obejmować wszelkie dane wymagane przez art. 374 § 1 Ksh?

### Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że do części komparacyjnej zostaną wpisane wszystkie niezbędne informacje identyfikujące Wykonawcę jako stroną umowy, w tym te zawarte w art. 374 § 1 KSH.

### Pytanie nr 2

Wnosimy o uzupełnienie zapisu § 7, ust 8 Umowy wskazującego, że: *„W przypadku powstania szkód z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy, przewyższających wysokość kar umownych, każda ze Stron zastrzega sobie prawo do dochodzenia odszkodowania w wysokości realnie poniesionej i udowodnionej szkody”* - mając na uwadze postanowienie umowne Wykonawca zwraca się o doprecyzowanie, poprzez dookreślenie, że Wykonawca odpowiada za szkodę wyrządzoną Zamawiającemu z winy Wykonawcy, chyba, że szkoda została spowodowana działaniem Siły Wyższej, wyłączną winą Zamawiającego lub osoby trzeciej, za którą Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności.

Wykonawca wskazuje, że przywołana regulacja stwarza Zamawiającemu prawo do dochodzenia należności w nieograniczonej wysokości. Z tego względu określenie maksymalnej wysokości odszkodowania umożliwi Wykonawcy ocenę ryzyka związanego z realizacją umowy. W świetle powyższego Wykonawca zwraca się o potwierdzenie, że Zamawiający wyraża zgodę na uzupełnienie zapisu, poprzez wskazanie, że łączna wysokość odszkodowania wraz z naliczonymi karami nie przekroczy całkowitej wartości umowy. Wykonawca zwraca uwagę, że wskazanie maksymalnej wysokości odszkodowania umożliwi określenie ryzyka związanego z realizacją umowy.

Czy Zamawiający dokonana stosownego doprecyzowania treści umowy?

### Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że zmienia treść zapisu § 7 ust 8 Umowy, który otrzymuje nowe brzmienie:

*„W przypadku powstania szkód z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy, przewyższających wysokość kar umownych, każda ze Stron zastrzega sobie prawo do dochodzenia odszkodowania w wysokości realnie poniesionej i udowodnionej szkody. Wykonawca odpowiada za szkodę wyrządzoną Zamawiającemu z winy*



Wykonawcy, chyba, że szkoda została spowodowana działaniem Siły Wyższej, wyłączną winą Zamawiającego lub osoby trzeciej, za którą Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności.”

Ponadto Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na uzupełnienie zapisu, poprzez wskazanie, że łączna wysokość odszkodowania wraz z naliczonymi karami nie przekroczy całkowitej wartości umowy.

### Pytanie nr 3

Zgodnie z treścią § 7, ust 6 Umowy: „W przypadku skorzystania z prawa naliczenia kary umownej, Zamawiający wystawi notę obciążeniową wskazując w niej wysokość kary umownej oraz termin płatności – 7 dni od daty wystawienia noty. W przypadku braku wpłaty kwoty określonej w nocie obciążeniowej, w terminie określonym w zdaniu poprzedzającym, Zamawiający będzie uprawniony do dokonania potrącenia kwoty kary umownej z kwoty wynagrodzenia należnego Wykonawcy (...)” - w celu uniknięcia w tym zakresie nieporozumień Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że naliczenie i potrącenie kar umownych poprzedzone zostanie postępowaniem wyjaśniającym, które potwierdzi prawidłowość naliczania kar umownych. Kara umowna powinna przysługiwać Zamawiającemu tylko i wyłącznie w przypadku, gdy niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania nastąpiło z winy Wykonawcy, co w praktyce oznacza konieczność istnienia procedury, w toku której Strony mają możliwość przedstawienia swojego stanowiska.

Czy Zamawiający dokonana stosownego doprecyzowania treści umowy?

### Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że § 7, ust. 6 Umowy otrzymuje nowe brzmienie:

„W przypadku skorzystania z prawa naliczenia kary umownej, Zamawiający wystawi notę obciążeniową wskazując w niej wysokość kary umownej oraz termin płatności – 7 dni od daty wystawienia noty. W przypadku braku wpłaty kwoty określonej w nocie obciążeniowej, w terminie określonym w zdaniu poprzedzającym, Zamawiający będzie uprawniony do dokonania potrącenia kwoty kary umownej z kwoty wynagrodzenia należnego Wykonawcy widniejącego na wystawionej fakturze, bez składania w tym zakresie dodatkowych oświadczeń, na co Wykonawca wyraża zgodę. Naliczenie i potrącenie kar zostanie poprzedzone procedurą reklamacyjną na zasadach i warunkach określonych w § 8 Umowy”.

### Pytanie nr 4

Wykonawca wnosi, aby na zasadzie wzajemności zapisy o „zachowaniu poufności” § 10 miały charakter dwustronnie zobowiązujący, z uwzględnieniem przedmiotu umowy i adekwatnie do roli Stron, w związku z czym wnosimy o jego odpowiednią modyfikację. Czy Zamawiający dokonana stosownego doprecyzowania treści umowy?

### Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że § 10 ust. 1 otrzymuje nowe brzmienie:

„Strony zobowiązują się do zachowania w tajemnicy wszelkich informacji i danych otrzymanych i uzyskanych od Zamawiającego w związku z wykonaniem zobowiązań wynikających z Umowy.”

### Pytanie nr 5



W związku ze wskazaniem w PPU, że klauzula informacyjna RODO Zamawiającego stanowi załącznik nr 7 do Umowy, prosimy o analogiczne wskazanie, że treść obowiązku informacyjnego Wykonawcy dla osób, których dane osobowe Zamawiający udostępni Wykonawcy, stanowi kolejny załącznik do Umowy. Czy Zamawiający dokonana stosownego doprecyzowania treści umowy?

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że dokonał stosownego doprecyzowania umowy.

**Pytanie nr 6**

Czy Zamawiający zgodzi się na wydłużenie terminu składania ofert co najmniej do dnia 6.10.2023r.? Wniosek Wykonawcy podyktowany jest należywym przygotowaniem oferty w przedmiotowym postępowaniu, Wykonawca musi przeprowadzić analizę wymagań opisanych w postępowaniu, w zakresie wymagań opisanych w SWZ. Wymagania określone w postępowaniu przez Zamawiającego potrzebują dłuższego czasu na opracowanie oferty, niż został pierwotnie wyznaczony. Zamawiający jako podmiot określony w ustawie zobowiązany jest do prowadzenia takich postępowań znacznie częściej i ma świadomość jakie działania Wykonawcy muszą podjąć na etapie składania ofert aby prawidłowo przygotować oferty i oszacować wartość zamówienia.

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że zmienił termin składania i otwarcia ofert na dzień 06.10.2023 r. godz. 10.00 i 10.10 odpowiednio.

**Pytanie nr 7**

§ 5, ust. 4 umowy - wnosimy o potwierdzenie, iż to Zamawiający jest podmiotem odpowiedzialnym za kontrolowanie czy kwota brutto tego zadania jest wyczerpana i powiadomi Wykonawcę o ryzyku wykorzystania ww. kwoty z wyprzedzeniem obejmującym co najmniej 1 okres rozliczeniowy? Czy Zamawiający potwierdza powyższe?

Ponadto, czy z chwilą wyczerpania kwoty określone w Umowie (również w trakcie trwania okresu rozliczeniowego) Wykonawca ma zaprzestać świadczenia usług?

**Odpowiedź:**

Zamawiający potwierdza Zamawiający jest podmiotem odpowiedzialnym za kontrolowanie czy kwota brutto tego zadania jest wyczerpana i powiadomi Wykonawcę o ryzyku wykorzystania ww. kwoty z wyprzedzeniem obejmującym co najmniej 1 okres rozliczeniowy i z chwilą wyczerpania kwoty określone w Umowie (również w trakcie trwania okresu rozliczeniowego) Wykonawca ma zaprzestać świadczenia usług.

**Pytanie nr 8**

§ 5, ust 7 umowy - czy Zamawiający wyraża zgodę, aby regulowanie należności następowało na konto bankowe Wykonawcy w terminie 30 dni od daty wystawienia przez Wykonawcę faktury VAT, przy czym Wykonawca zobowiązuje się do dostarczenia faktury w ciągu 7 dni od daty jej wystawienia? Tylko data wystawienia faktury VAT jest datą pewną dla Wykonawcy. Wyznaczenie terminu płatności od dnia wystawienia faktury VAT pozwala na uniknięcie negatywnych konsekwencji podatkowych.

**Odpowiedź:**



Zamawiający wyraża zgodę, aby regulowanie należności następowało na konto bankowe Wykonawcy w terminie 30 dni od daty wystawienia przez Wykonawcę faktury VAT, przy czym Wykonawca zobowiązuje się do dostarczenia faktury w ciągu 7 dni od daty jej wystawienia.

#### Pytanie nr 9

§ 5, ust. 8 umowy - 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 uznania rachunku bankowego Wykonawcy?

#### Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę i pozostawia zapis umowy bez zmian.

#### Pytanie nr 10

§ 8 umowy - wnosimy o doprecyzowanie iż naliczanie kar może nastąpić po zakończeniu procedury reklamacyjnej. Postępowania reklamacyjne wynikłe w toku realizacji umowy będą prowadzone na zasadach i warunkach określonych w Rozporządzeniu Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 24 lutego 2014 r. w sprawie reklamacji usług telekomunikacyjnych (Dz. U. poz. 284). Informujemy iż Wykonawca nie może stać w pozycji dyskryminowanej, co oznacza pozostawienie tego zapisu o swobodne naliczanie kar bez informowania Wykonawcy o zastrzeżeniach. Wyrażenie zgody Wykonawcy na ustosunkowanie się do reklamacji powinno być podstawą właściwej współpracy pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą.

Czy Zamawiający dokonana stosownego doprecyzowania treści umowy?

#### Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że udzielił odpowiedzi na przedmiotowe pytanie w odpowiedzi na pytanie nr 3.

#### Pytanie nr 11

Czy Zamawiający zgadza się na wprowadzenie zmiany w par.1 ust.1 Umowy poprzez dokładne doprecyzowanie zakresu poszczególnych części zamówienia?

#### Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że części zamówienia są szczegółowo opisane w Opisie Przedmiotu Zamówienia, który stanowi integralną część umowy.

#### Pytanie nr 12

Czy Zamawiający zgadza się na doprecyzowanie par. 7 ust.3 Umowy poprzez dodanie kolejnego zdania o treści: „W przypadku bezzasadnej odmowy podpisania protokołu odbioru technicznego przez Zamawiającego w sytuacji o której mowa w ust.5 zd.3, uznaje się, że jednostronnie podpisany protokół odbioru stanowić będzie postawę do rozpoczęcia naliczania wynagrodzenia o którym mowa w par.5 ust.1 Umowy”.

#### Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że § 3 ust. 5 otrzymuje nowe brzmienie:

” Wykonawca zobowiązany jest do usunięcia wszelkich zgłoszonych wad i usterek niezwłocznie, nie później jednak niż w terminie 3 dni roboczych od otrzymania Zawiadomienia o Wadach. O usunięciu Wad i Usterek Wykonawca poinformuje Zamawiającego na piśmie. W tym przypadku analogiczne zastosowanie będą miały zapisy ust. 2-5



powyżej. W przypadku, gdy Zamawiający zdaniem Wykonawcy bezzasadnie odmawia podpisania Protokołu odbioru lub uchybia terminowi wskazanemu w ust. 3 zd.1, wówczas uznaje się, że Zamawiający przyjął Usługę bez zastrzeżeń, co stanowić będzie podstawę do rozpoczęcia naliczania wynagrodzenia o którym mowa w § 5 ust. 1 Umowy.”

#### Pytanie nr 13

Czy Zamawiający zgadza się na zmianę par. 3 ust.9 poprzez zastąpienia dotychczasowego brzmienia poniższa treścią:

*„Wykonawca dochowa należytej staranności aby zapewnić ciągłość świadczonych usług przez cały okres obowiązywania Umowy.”*

#### Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody i pozostawia zapis umowy bez zmian.

#### Pytanie nr 14

Czy Zamawiający zgadza się na zmianę par. 4 ust.1 poprzez zastąpienia dotychczasowego brzmienia poniższa treścią:

*„Z zastrzeżeniem sytuacji opisanych w ust.3 poniżej, Wykonawca dochowa należytej staranności aby zapewnić ciągłość świadczenia Usług nieprzerwanie przez całą dobę przez wszystkie dni w roku, na zasadach określonych w Umowie. W przypadku wystąpienia Awarii zastosowanie znajdą postanowienia załącznika nr 3 do Umowy”.*

#### Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody i pozostawia zapis umowy bez zmian.

#### Pytanie nr 15

Czy Zamawiający potwierdza, że wysokość wynagrodzenia wskazana zostanie wprost w załączniku nr 5 do Umowy? Miesięczne wynagrodzenie jest bowiem podstawą obliczenia kwoty zwrotu z tytułu przekroczenia Czasu Usunięcia Awarii. Musi więc zostać wskazane wprost w Umowie.

#### Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że miesięczne wynagrodzenie stanowi treść Formularza ofertowego.

#### Pytanie nr 16

Czy Zamawiający zgadza się na zmianę wysokości kary za niedotrzymanie terminu uruchomienia usługi ? Aktualna wysokość kary w par.7 ust.1 jest nie do zaakceptowania chociażby z tego względu, iż Zamawiający może wstrzymać podpisanie protokołu odbioru technicznego w sytuacji kiedy to zdaniem Wykonawcy usługa zostanie poprawnie uruchomiona.

#### Odpowiedź:

Zamawiający zmienia wysokość kary na 4000,00 zł. i wprowadza zapis do treści umowy.

#### Pytanie nr 17

Czy Zamawiający zgadza się na zmianę par. 7 ust.5 poprzez zastąpienia dotychczasowego brzmienia poniższa treścią:



*„Wykonawca uprawniony jest do naliczenia Zamawiającemu kary umownej w wysokości 10% wynagrodzenia brutto określonego w § 5 ust. 2 Umowy w przypadku wypowiedzenia Umowy przez Zamawiającego z przyczyn leżących po jego stronie.”*

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę i wprowadza zapis do treści umowy.

**Pytanie nr 18**

Czy Zamawiający potwierdza, iż zgodnie z brzmieniem par. 9 ust.2 pkt b, Zamawiający będzie miał prawo do odstąpienia od Umowy w sytuacji kiedy to Wykonawca nie uruchomi usługi w terminie wskazanym w Umowie?

**Odpowiedź:**

Zamawiający potwierdza, że zgodnie z brzmieniem § 9 ust.2 pkt b, Zamawiający będzie miał prawo do odstąpienia od Umowy w sytuacji kiedy to Wykonawca nie uruchomi usługi w terminie wskazanym w Umowie.

**Pytanie nr 19**

Czy Zamawiający zgadza się na doprecyzowanie par. 9 ust.8 Umowy poprzez wskazanie jakie kary umowne miałyby być naliczane Wykonawcy w sytuacji kiedy to Zamawiający odstąpi od Umowy?

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że zakres kar został wskazany w § 7 umowy.

**Pytanie nr 20**

Czy Zamawiający zgadza się na zmianę par. 9 ust. 9 pkt 2 poprzez zastąpienie go poniższą treścią:

*„Wysokość wynagrodzenia należna Wykonawcy zostanie ustalona proporcjonalnie na podstawie stwierdzonego protokołem zakresu wykonanego Przedmiotu Umowy zaakceptowanego przez Zamawiającego bez zastrzeżeń do dnia odstąpienia od Umowy.”*

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę i wprowadza zapis do treści umowy.

**Pytanie nr 21**

Czy Zamawiający wyraża zgodę na doprecyzowanie par. 10 ust.1 Umowy poprzez wskazanie , które informacje przekazane Wykonawcy w trakcie realizacji Umowy, miałyby zostać uznane za poufne?

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że § 10 ust. 1 otrzymuje nowe brzmienie: „Strony zobowiązują się do zachowania w tajemnicy wszelkich informacji i danych otrzymanych i uzyskanych od drugiej strony w związku z wykonaniem zobowiązań wynikających z Umowy, oznaczonych jako „Poufne” bądź jako „Tajemnica Przedsiębiorstwa”

**Pytanie nr 22**

Czy Zamawiający wyraża zgodę na dodanie do Umowy poniższych zapisów:



Wykonawca oświadcza, że będzie przetwarzał dane osobowe osób wskazanych niniejszą Umową zgodnie z zasadami przetwarzania danych osobowych, opisanymi w klauzuli informacyjnej umieszczonej pod adresem: <https://www...../nowy/pomoc/dane-osobowe-i-bezpieczenstwo>. Zamawiający zobowiązany będzie do przekazania ww. informacji tym osobom, jak również zapewnić, że w przypadku przekazywania danych osobowych do Wykonawcy, jest on do tego uprawniony i pozostanie do tego uprawniony przez okres wykonywania Umowy.

Zamawiający oświadcza, że przez cały okres obowiązywania Umowy będzie przestrzegać zasad opisanych w Kodeksie Antykorupcyjnym Spółek Grupy, a także wszystkich innych zasad wynikających z powszechnie obowiązujących przepisów prawa w zakresie przeciwdziałania korupcji wydanych przez uprawnione organy na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej oraz na obszarze Unii Europejskiej. Aktualne brzmienie ww. dokumentu jest opublikowane na stronie www Wykonawcy pod adresem: <https://.....pl/pl/lad-korporacyjny>”.

#### Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że wprowadzi przedmiotowe zapisy na etapie podpisywania umowy, w przypadku wyboru oferty Wykonawcy.

#### Pytanie nr 23

Czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację definicji Awarii o której mowa w załączniku nr 3 poprzez zastąpienia dotychczasowego brzmienia poniższą treścią:

\*Awaria– oznacza awarię, która uniemożliwia Zamawiającemu wykonywanie połączeń przy wykorzystaniu udostępnionego łącza dostępowego jednak z wyłączeniem awarii spełniającej przynajmniej jeden z poniższych warunków:

- a. jest wynikiem okresu zawieszenia usługi dozwolonego w ramach umowy lub stanowi takie zawieszenie zgodnie z postanowieniami umowy lub
- b. jest wynikiem naruszenia przez Zamawiającego umowy łączącej Wykonawcę z Zamawiającym bądź przepisów powszechnie obowiązującego prawa
- c. jest wynikiem działania siły wyższej
- d. wystąpiła poza siecią Wykonawcy, przy czym urządzenia Wykonawcy uznaje się za część tej sieci
- e. awaria wystąpiła w urządzeniach Zamawiającego, za które uznaje się urządzenia do korzystania z których Zamawiający jest uprawniony bądź faktycznie korzysta, z wyłączeniem urządzeń należących do Wykonawcy
- f. jest spowodowana działaniem lub zaniechaniem Zamawiającego lub osób, za które Zamawiający odpowiada
- g. przyczyną nieświadczenia usługi było dokonanie przez Zamawiającego zmian w konfiguracji lub
- h. braku zasilania w energię elektryczną Urządzeń Wykonawcy zainstalowanych w lokalizacji Zamawiającego
- i. planowej konserwacji sieci Wykonawcy, gdzie Zamawiający zostanie powiadomiony o planowanej konserwacji sieci z wyprzedzeniem przynajmniej 3 dni roboczych pocztą elektroniczną. Informacja taka powinna zawierać czas rozpoczęcia konserwacji sieci i orientacyjny czas jej zakończenia,
- j. opóźnień w usunięciu Awarii wynikłych z faktu, iż Zamawiający nie udostępnił Wykonawcy lub jej podwykonawcom pomieszczeń własnych lub należących do osób trzecich na czas niezbędny do usunięcia Awarii
- k. czasu testów dokonanych na wniosek Zamawiającego pomimo nie wykrycia Awarii
- l. braku formalnego zgłoszenia Awarii

- m. nie zachowano prawidłowych parametrów pracy urządzeń Wykonawcy zainstalowanych u Zamawiającego z przyczyn leżących poza Wykonawcom, w szczególności temperatury, wilgotności, napięcia zasilania.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę i wprowadza zapis do treści umowy.

**Pytanie nr 24**

Czy Zamawiający wyraża zgodę na rezygnację z kary umownej o której mowa w ust.9 załącznika nr 3 SLA i zastąpienie jej karą umowną z tytułu przekroczenia Rocznej Dostępności Usługi? Kara umowa za ewentualne przekroczenie czasu usunięcia awarii wskazana już została albowiem w ust. 6 załącznika nr 3.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

Treść zmienionej dokumentacji Zamawiający zamieści na stronie prowadzonego postępowania.

Zamawiający informuje, że zmienia:

1. Termin składania ofert na dzień 06.10.2023 r. godz. 10.00
2. Termin otwarcia ofert na dzień 06.10.2023 r. godz. 10.10
3. Termin związania ofertą na dzień 04.11.2023 r.

Zamawiający informuje, że powyższe wyjaśnienia stają się integralną częścią SWZ i będą wiążące przy składaniu ofert.

Sporządził:  
Tomasz Tkacz

