

ZTM.EZ.3310.7.2022

Poznań, 30.06.2022 r.

Wszyscy zainteresowani Wykonawcy

Dotyczy: odpowiedzi do postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym bez przeprowadzenia negocjacji pn: „**Świadczenie telemetrycznej usługi transmisji danych pomiędzy urządzeniami mobilnymi Zamawiającego a posiadanymi przez Zamawiającego systemami informatycznymi za pomocą usługi prywatnego punktu dostępu APN o nazwie peka.pl.**”

Poniżej Zamawiający, Zarząd Transportu Miejskiego w Poznaniu, działając zgodnie z art. 284 ust. 2 ustawy Pzp udziela odpowiedzi na pytania, które wpłynęły od potencjalnych Wykonawców:

Pytanie nr 7: W odniesieniu do punktu III Opis części przedmiotu zamówienia, podpunkt 3 Opis wspólny dla części nr I i II, podpunkt 2 termin uruchomienia usługi. Zamawiający przewidział, że w przypadku realizacji łącza na potrzeby APN wymaga, aby łącze dostępowe było realizowane z wykorzystaniem światłowodu w terminie 01.08.2022 (zgodnie z informacją o terminie uruchomienia usługi). Budowa łączy telekomunikacyjnych (w tym w szczególności łączy światłowodowych) i uruchomienie usługi jest procesem czasochłonnym i wiąże się z podjęciem przez wyspecjalizowanych pracowników wykonawcy szeregu działań, w tym wydzierżawienia lub zestawienia łączy. Budowa łącza światłowodowego jest bardzo czasochłonnym procesem, który wymaga uzyskania szeregu zgód i pozwoleń, co w efekcie powoduje, że może potrwać to nawet kilka miesięcy. Czynności zarówno formalne, jak i praktyczne konieczne dla wybudowania infrastruktury, w szczególności infrastruktury w technologii światłowodowej zajmują odpowiedni czas, którego skrócenie nie jest możliwe nawet przy odpowiednim zaangażowaniu i potencjale Wykonawców. Wykonawca nie ma np. wpływu na terminy wynikające z przepisów prawa administracyjnego, które przewidują co do zasady 30-dniowy termin, zobowiązujący do oczekiwania na odpowiedź, z możliwością jego wydłużenia. Podkreślenia wymaga, iż nie jest możliwe podejmowanie przez

Wykonawcę jakichkolwiek inwestycji przed zawarciem umowy. Istotne jest również, że termin budowy ewentualnych łączy będzie przypadał na okres urlopowy, co może dodatkowo utrudniać, a nawet uniemożliwiać prowadzenia robót, a co za tym idzie wypłynąć na termin ich oddania. Wskazane powyżej okoliczności to czynniki obiektywne, z którymi będzie musiał zmierzyć się każdy wykonawca, który nie ma gotowej infrastruktury i zamierza poczynić inwestycje w zakresie budowy wymaganych łączy. Wobec tego, w przypadku lokalizacji, w których Zamawiający przewiduje światłowód) wnosimy o zmianę terminu uruchomienia usługi na 12 tygodni od podpisania umowy. Wydłużenie czasu dostarczenia usługi pozwoli wziąć udział w postępowaniu nie tylko wykonawcom, którzy już posiadają rozbudowaną infrastrukturę, ale również wykonawcom, który chcieliby dopiero wybudować wymaganą infrastrukturę, a zatem doprowadzi to do zwiększenia dostępu do zamówienia, zwiększenia liczby ofert i większej konkurencyjności postępowania.

Odpowiedź: Zamawiający nie wymaga, aby łącze podstawowe było świadczone za pomocą światłowodu. Pkt III.3.1.b OPZ stanowi: Zamawiający dopuszcza, aby łącze podstawowe było zestawione jako tunel GRE over IPsec, przez Internet. Aktualnie Zamawiający korzysta z takiego rodzaju łączy.

Pytanie nr 8: W odniesieniu do punktu IV Wymagania dotyczące świadczenia usługi prywatnego punktu dostępu - APN o nazwie peka.pl,

Podpunkt 16: „Wykonawca zestawia jeden tunel GRE over IPsec między Wykonawcą, a siedzibą Zamawiającego, przez Internet, będzie to łącze zapasowe. Zamawiający dopuszcza by zapasowy tunel GRE był terminowany na adresie w sieci wewnętrznej Zamawiającego. Dla tunelu GRE over IPsec obsługującego dostęp zapasowy, łącze Internetowe do swojej siedziby zapewnia Zamawiający.”

Podpunkt 20: „Zestawienie łączy podstawowego i łączy zapasowego zostanie wykonane na koszt Wykonawcy, Zamawiający nie zostanie z tego tytułu obciążony dodatkową opłatą zarówno w trakcie konfiguracji i aktywacji, w całym okresie trwania umowy. Ewentualne koszty Wykonawcy w tym zakresie, również abonament miesięczny za korzystanie z łączy muszą zostać wliczone w abonament miesięczny za kartę SIM.”

Proszę o wyjaśnienie w punkcie 16 Zamawiający, określa, że łącze Internetowe, tj. zapasowe realizuje we własnym zakresie, natomiast w punkcie 20 Zamawiający informuje, że realizacja łącza podstawowego oraz zapasowego jest po stronie Wykonawcy

Odpowiedź: Podtrzymujemy zapis punktu 16, łącze pomiędzy Zamawiającym a Internetem do zestawienia tunelu GRE over IPsec zapewnia ZTM. W przypadku realizacji łącza podstawowego i zapasowego w technologii GRE over IPsec, przez Internet, Zamawiający udostępni w swojej infrastrukturze adresy IP do zaterminowania tych łączy. W tych przypadkach łącze Internetowe do swojej siedziby zapewnia Zamawiający. Wykonawca powinien zatem uwzględnić ewentualne inne koszty związane z konfiguracją tych łączy. W przypadku realizacji łącza podstawowego jako światłowodowe, Wykonawca powinien uwzględnić jego koszt budowy i konfiguracji w wycenie oferty.

Pytanie nr 9: § 4 ust. 2 Umowy - Wnosimy o modyfikację przedmiotowego postanowienia poprzez wskazanie, że uprawnienie do wypowiedzenia/odstąpienia od umowy będzie przysługiwało Zamawiającemu w przypadku wystąpienia okoliczności określonych w §4 ust. 2 Umowy dopiero po uprzednim wezwaniu wykonawcy odpowiednio do wykonywania lub należytego wykonywania umowy, w odpowiednim terminie, nie krótszym niż 14 dni, a mimo upływu tego terminu wykonawca nie rozpocznie świadczenia usług lub nie usunie naruszeń. Wnosimy również o wyjaśnienie, jakie sytuacje zostaną uznane za nienależyte wykonywanie Umowy. Sformułowanie to jest nieprecyzyjne i niejednoznaczne co powoduje, że na etapie realizacji umowy może ono doprowadzić do jej wypowiedzenia w nieuzasadnionych przypadkach, a negatywne konsekwencje z tym związane poniesie wykonawca.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę, aby wypowiedzenie/odstąpienie od umowy było poprzedzone uprzednim wezwaniem wykonawcy z terminem nie krótszym niż 14 dni do należytego wykonywania usług. Tym samym Zamawiający działając zgodnie z art. 286 ust. 1 ustawy Pzp dokonuje modyfikacji zapisów w § 4 ust. 2 załącznika nr 3 do SWZ – Wzorce umowy nadając mu następujące brzmienie:

„Zamawiającemu przysługuje prawo do wypowiedzenia/odstąpienia od Umowy lub jej części w każdym przypadku niewykonania lub nienależytego wykonywania Umowy przez Wykonawcę w terminie 14 dni od powzięcia wiadomości o okolicznościach stanowiących podstawę odstąpienia od Umowy. Za niewykonanie lub nienależyte wykonanie Umowy przyjmuje się w szczególności wystąpienie 5 Awarii w ciągu jednego okresu rozliczeniowego. Wystąpienie Awarii nie dotyczy pojedynczej karty SIM.”

Zamawiający w projekcie umowy podał przykłady wyjaśnienia pojęcia nienależytego wykonania usług. Zamawiający uzupełnia wyjaśnienie informując, że nienależytym wykonaniem usług jest poważne naruszenie obowiązków, które udaremnia lub znacznie utrudnia realizację celu dla którego umowa została zawarta, oraz uniemożliwia lub znacznie utrudnia wykonywanie zadań statutowych zamawiającego.

Pytanie nr 10: § 4 Umowy – W umowie nie zawarto postanowień dot. waloryzacji cen w przypadku wzrostu kosztów związanych z realizacją zamówienia lub cen materiałów. Stanowi to uchybienie przepisom Pzp. Zgodnie bowiem z art. 439 ust. 1 Pzp „Umowa, której przedmiotem są roboty budowlane lub usługi, zawarta na okres dłuższy niż 12 miesięcy, **zawiera** postanowienia dotyczące zasad wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia.” Jest to obligatoryjny element umowy, którego Zamawiający nie może pominąć. Wobec tego wnosimy o dostosowanie umowy do przepisów Pzp.

Odpowiedź: Zamawiający działając zgodnie z art. 286 ust. 1 ustawy Pzp doprecyzowuje Umowę wprowadzając w §4 nowy ust. 12 oraz w §5 nowy ust. 11 oraz w §7 nowy ust. 11 w załączniku nr 3 do SWZ – Wzorce umowy nadając im następujące brzmienie:

§4 ust. 12:

„Zamawiający przewiduje możliwość zmiany poziomu maksymalnego wynagrodzenia, o którym mowa w § 6 ust. 2 i 3 Umowy w związku z obowiązkiem świadczenia usługi transmisji danych, z zastrzeżeniem, że:

a) zmiana dotyczy zmiany cen lub kosztów innych niż wskazane w pkt. § 4 ust. 8 niniejszego paragrafu;

- b) przez zmianę wysokości wynagrodzenia rozumie się jego podwyższenie, jak i obniżenie;
- c) miernikiem zmiany kosztów będzie roczny wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych w odniesieniu do analogicznego okresu roku poprzedniego, ogłaszany w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego, za dany rok w okresie realizacji Umowy;
- d) waloryzacja wynagrodzenia wykonawcy w oparciu o wskaźnik podany w lit. c) może być dokonana raz w roku, nie wcześniej niż po upływie 12 pełnych miesięcy realizacji Umowy;
- e) łączna maksymalna wartość zmiany wynagrodzenia w efekcie zastosowania postanowień dotyczących w/w waloryzacji, nie może przekroczyć 20% wysokości wynagrodzenia wykonawcy, o którym mowa w § 6 ust. 2 Umowy;
- f) podstawą do wystąpienia o zmianę wysokości wynagrodzenia jest zmiana rocznego wskaźnika cen towarów i usług konsumpcyjnych, o którym mowa w lit. c), w stosunku do analogicznego okresu roku poprzedniego o więcej niż 10 punktów procentowych;
- g) zmiana wynagrodzenia, może zostać wprowadzona na wniosek Stron, zgodnie z poniższymi zasadami:

- waloryzacja wynagrodzenia Wykonawcy będzie dotyczyła tylko niezrealizowanej części zamówienia, w odniesieniu do zmiany wskaźnika, o którym mowa powyżej;
- Wykonawca wskazuje wielkość procentową zwiększenia wynagrodzenia, nieprzekraczającą wielkości przyjętego wskaźnika, wraz z kalkulacjami obrazującymi, w jakim stopniu zmiana przyjętego wskaźnika wpłynęła na zwiększenie kosztów realizacji umowy.

Zamawiający, w terminie 14 dni od dnia złożenia wniosku, dokona jego oceny i podejmie decyzję o ewentualnej zmianie wysokości wynagrodzenia lub odmówi wprowadzania zmiany, przedstawiając swoje stanowisko lub może zażądać dodatkowych wyjaśnień lub dokumentów. Warunkiem dokonania zmiany będzie wykazanie, że zmiana cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją umowy miała faktyczny wpływ na koszty wykonania przedmiotu umowy. Przed podjęciem decyzji o zwiększeniu wynagrodzenia, Zamawiający dokona oceny możliwości sfinansowania wyższego wynagrodzenia, w ramach posiadanych środków w planie finansowym, zatwierdzonym na dany rok.

- Zamawiający wskazuje wielkość procentową obniżenia wynagrodzenia, nieprzekraczającą wielkości przyjętego wskaźnika.

Wykonawca, w terminie 14 dni od dnia złożenia wniosku, dokona jego oceny i podejmie decyzję o ewentualnej zmianie wysokości wynagrodzenia lub odmówi wprowadzania zmiany, przedstawiając swoje stanowisko.”

§5 ust. 11:

„Wykonawca zamierza zlecić Podwykonawcom, za działanie których bierze pełną odpowiedzialność, następujący zakres realizacji Umowy:

.....,*

a) Zlecenie wykonania części przedmiotu Umowy Podwykonawcom nie zmienia zobowiązań Wykonawcy wobec Zamawiającego za wykonanie tej części Umowy. Wykonawca jest odpowiedzialny za działania, uchybienia i zaniedbania Podwykonawców i ich pracowników w takim samym stopniu, jakby to były działania Wykonawcy.

b) Przed przystąpieniem do wykonania zamówienia Wykonawca, jest zobowiązany podać Zamawiającemu nazwy albo imiona i nazwiska oraz dane kontaktowe podwykonawców, których wykaz stanowi Załącznik nr 4 do umowy. Wykonawca zawiadamia Zamawiającego o wszelkich zmianach danych, o których mowa w zdaniu pierwszym, w trakcie realizacji zamówienia.**

c) Wykonawca jest zobowiązany do udzielania Zamawiającemu wszelkich wyjaśnień w zakresie zawartych umów z podwykonawcami, w formie określonej przez Zamawiającego, a w szczególności związanych z prawidłowością ich realizacji przez strony. Termin zapłaty wynagrodzenia podwykonawcy nie może być dłuższy niż 30 dni od dnia doręczenia wykonawcy Faktury Vat lub rachunku potwierdzającego wykonanie zleconej podwykonawcy dostawy lub usługi.

* w przypadku braku zlecenia Podwykonawcom przekreślić

** w przypadku braku zlecenia Podwykonawcom nie tworzy się Załącznika nr4 do Umowy”

§7 nowy ust. 11:

„Kara umowna w przypadku braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom z tytułu zmiany wysokości wynagrodzenia, o której mowa w art. 435 ust 1 pkt 4 lit a) w wysokości 0,5% należnego wynagrodzenia określonego w par 6 ust 2 za każdy dzień zwłoki”

Pytanie nr 11: §6 ust. 2 Umowy – wnosimy o korektę błędnie wskazanego trybu postępowania,

Odpowiedź: Zamawiający przychyła się do wniosku Wykonawcy i działając z art. 286 ust. 1 ustawy Pzp dokonuje modyfikacji zapisów w §6 ust. 1 Wzoru Umowy nadając mu następujące brzmienie:
„Strony ustalają, że obowiązującą formą wynagrodzenia, zgodnie z SWZ oraz wybraną w trybie podstawowym bez negocjacji ofertą Wykonawcy (Załącznik nr 1), jest wynagrodzenie według cen jednostkowych określonych w ofercie i faktycznie wykonanego świadczenia.”

Pytanie nr 12: § 6 ust. 9 Umowy – wnosimy o modyfikację przedmiotowego postanowienia w ten sposób, że termin płatności faktury będzie liczony od daty jej wystawienia. Wskazujemy, że

obowiązek podatkowy związany z wystawieniem przez wykonawcę faktury VAT powstaje z chwilą jej wystawienia, a nie doręczenia adresatowi w związku z czym, datą faktury zawsze jest data jej wystawienia a nie odbioru.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje obowiązujący zapis.

Pytanie 13: § 6 ust. 10 Umowy – zasadna jest zmiana przedmiotowego postanowienia w ten sposób, że za dzień zapłaty uważa się dzień uznania rachunku bankowego wykonawcy. Postanowienie w obecnym kształcie jest niezgodne z poglądem Sądu Najwyższego – por. uchwała SN z dnia 4 stycznia 1995 r. sygn. akt CZP 164/94, w myśl której 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).

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje obowiązujący zapis.

Pytanie nr 14: § 7 Umowy – zgodnie z art. 433 pkt 1 Pzp Projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać odpowiedzialności wykonawcy za opóźnienie. Wobec tego wnosimy o potwierdzenie, że wszystkie kary umowne zastrzeżone w umowie są karami za zwłokę.

Odpowiedź: Zgodnie z zapisami w załączniku nr 3 do SWZ – Wzorce Umowy - wszystkie kary umowne zastrzeżone w umowie są karami za zwłokę.

Pytanie nr 15: § 7 ust. 1 Umowy – zamawiający przewidział karę umowną za każdą godzinę przerwy w działaniu APN, przez którą rozumie się sytuację, gdy usługa nie jest świadczona zgodnie z warunkami umowy. Wnosimy o potwierdzenie, że przez przerwę w działaniu APN Zamawiający rozumie Awarię zdefiniowaną w § 1 Umowy.

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza, że przez przerwę w działaniu APN Zamawiający rozumie Awarię zdefiniowaną w § 1 Umowy.

Pytanie nr 16: § 7 ust. 4 i 5 Umowy – wnosimy o usunięcie ust. 5, gdyż stanowi on powielenie ust. 4.

Odpowiedź: Zamawiający przychyła się do wniosku Wykonawcy i działając zgodnie z art. 286 ust. 1 ustawy Pzp dokonuje modyfikacji załącznika nr 3 do SWZ – Wzoru Umowy poprzez wykreślenie z § 7 Umowy ust. 5.

Pytanie nr 17: § 7 ust. 7 Umowy – Zgodnie z § 7 ust. 7 Umowy, Zamawiający upoważniony jest do potrącenia kary umownej z wynagrodzenia należnego wykonawcy na podstawie umowy. W § 7 umowy nie przewidziano procedury reklamacyjnej umożliwiającej wykonawcy zgłoszenie zastrzeżeń, co do zasadności nałożenia na niego kary umownej i niezwłoczne usunięcie uchybień w wykonaniu umowy. Kary umowne powinny 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 zaprezentowania swoich stanowisk. Zgodnie z wyrokiem Sądu Najwyższego z dnia 20 marca 1968 r. (sygn. Akt II CR 419/67): „(...)jeżeli wykonanie lub nienależyte wykonanie danego zobowiązania jest następstwem okoliczności, za które strona zobowiązana nie ponosi odpowiedzialności (art. 471 k.c.), kary umownej nie nalicza się”. W związku z powyższym wnosimy o wprowadzenie w § 7 Umowy procedury reklamacyjnej umożliwiającej wykonawcy zgłoszenie zastrzeżeń, co do zasadności nałożenia na niego kary umownej i niezwłoczne usunięcie uchybień w wykonaniu Umowy.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną przez Wykonawcę zmianę w § 7 Umowy dotyczącą procedury reklamacyjnej i podtrzymuje dotychczasowe zapisy w załączniku nr 3 do SWZ – Wzorze Umowy

Pytanie nr 18: § 8 ust. 11 i 12 Umowy – wnosimy o zmodyfikowanie przedmiotowego postanowienia w ten sposób, że czas na usunięcie Awarii, Usterki, wad i innych nieprawidłowości jest liczony od momentu przyjęcia zgłoszenia. Dopiero od chwili potwierdzenia przyjęcia zgłoszenia, wykonawca ma faktycznie możliwość przystąpienia do usunięcia awarii, a zamawiający ma pewność, że wykonawca faktycznie otrzymał zgłoszenie zamawiającego.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje obowiązujący zapis w załączniku nr 3 do SWZ – Wzorze umowy.

Pytanie nr 19 Proszę o informację czy warunkiem złożenia oferty jest spełnienie wszystkich wymagań zawartych w zapytaniu?

Dotyczy to m.in.:

- Kar umownych – brak zgody Wykonawcy na zawarcie takiej umowy
- aplikacji – brak w ofercie

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że zgodnie z ustawą Pzp Wykonawca nie może akceptować części wymogów określonych w SWZ.

Z poważaniem