



L.dz. 3795/2018

Gdańsk, dnia 20 listopada 2018 r.

ODPOWIEDZI NA PYTANIA

Dotyczy: postępowania prowadzonego w ramach zapytania ofertowego na „Świadczenie usług telefonii komórkowej dla PKM S.A.”

Na podstawie § 3 ust 2 Regulaminu udzielania zamówień publicznych o wartości nie przekraczającej wyrażonej w złotych równowartości 30.000 euro, obowiązującego w Pomorskiej Kolei Metropolitalnej S.A., zwanego dalej „Regulaminem”, Zamawiający udziela odpowiedzi na zadane pytania zgłoszone przez wykonawców do treści Zapytania. Wprowadzone zmiany stają się wiążące dla stron i należy je uwzględnić przy opracowywaniu ofert.

Pytanie nr 1:**Załącznik nr 2 do Zapytania o ofertę****Pkt 2, podpunkt 1**

Wnosimy o doprecyzowanie wymagania opisanego jako „Z Abonamentu Miesięcznego pokrywane są koszty Usług ze wszystkich kart SIM będących w dyspozycji Zamawiającego w Okresie Rozliczeniowym”.

Zamawiający w specyfikacji określił wymagania odnośnie taryfy. Wszystkie połączenia, sms i mms realizowane na terenie kraju mają być bezpłatne czyli za 0 zł i jednocześnie oczekuje pokrycia wszystkich kosztów usług z abonamentu.

Dla takiego wymagania nie jest zasadne i niezrozumiałe, ponieważ za połączenia, sms i mms zrealizowane na terenie kraju nie będzie naliczana opłata.

Nie jest możliwe zaoferowanie taryfy, w której wszystkie opłaty za zdarzenia krajowe są na poziomie 0 zł, a kwota opłaty abonamentowej wykorzystywana jest na realizację połączeń i usług płatnych. Tak skonstruowany wymóg uniemożliwia złożenie oferty. W oparciu o powyższe Wykonawca nie jest w stanie przygotować kalkulacji, która będzie gwarantowała mu jakikolwiek zysk ponieważ usługa będzie albo za 0 zł, albo naliczana w ramach opłaty abonamentowej. Każdy z Wykonawców ma obowiązek zaoferowania ceny, która będzie ceną miała swoje uzasadnienie w wyliczeniach i nie może finalnie być to kwota ujemna

Mając na uwadze powyższe wnosimy o modyfikację wymagania i usunięcie konieczności zaoferowania rozwiązania, w którym abonament jest jednocześnie pakietem kwotowym

Odpowiedź na pytanie nr 1:

Zamawiający uprzejmie informuje, iż określił, które usługi realizowane są w ramach Abonamentu Miesięcznego, a które wedle stawek cennikowych dla Klientów Biznesowych. Intencją Zamawiającego było wskazanie, że Wykonawca nie może naliczać opłat cennikowych za usługi realizowane w ramach Abonamentu Miesięcznego zgodnie z pkt. 8 OPZ.

Pytanie nr 2:

Załącznik nr 2 do Zapytania o ofertę

Pkt 2, podpunkt 5

Wnosimy o modyfikacje wymagania i rozdzielenie ilości danych wymaganych dla kart głosowych i internetowych. Nie ma możliwości zaoferowania paczki danych, która będzie możliwa do wykorzystania jednocześnie przez karty dedykowane do połączeń głosowych i transmisji danych.

Odpowiedź na pytanie nr 2:

Zamawiający uprzejmie informuje, iż nie wyraża zgody. Jedyny rozdział jaki przewiduje Zamawiający, to rozdział pomiędzy kartami służącymi do usług głosowych i internetowych (VOICE+DATA) oraz karty wykorzystywane wyłącznie do połączeń internetowych (DATA).

Pytanie nr 3:

Załącznik nr 2 do Zapytania o ofertę

Pkt 2, podpunkt 5 i 6

Wnosimy o doprecyzowanie, iż wymagania ilość danych będzie możliwa do wykorzystanie na terenie kraju.

Odpowiedź na pytanie nr 3:

Zamawiający uprzejmie informuje, iż wykorzystanie danych będzie następować na terenie Rzeczypospolitej Polskiej.

Pytanie nr 4:

Załącznik nr 2 do Zapytania o ofertę

Pkt 3

Wykonawca zwraca się z prośbą o wyjaśnienie wymagania „Koszt Usług będzie rozliczany dla wszystkich aktywnych kart SIM wspólnie i niezależnie od ich ilości w ramach Abonamentu Miesięcznego” Zamawiający zobowiązany jest do płatności za każdą kartę SIM z której będzie korzystał, tak więc ze wzrostem ilości kart SIM czy też w przypadku zmniejszenia ilości kart SIM opłata abonamentowa będzie ulegała zmianie.

Odpowiedź na pytanie nr 4:

Zamawiający uprzejmie informuje, iż wskazany zapis dotyczy opłaty abonamentowej za jedną kartę SIM, która może być naliczana wyłącznie w stosunku do kart aktywnych, czyli faktycznie użytkowanych, a nie całej Puli Kart (aktywnych i nieaktywnych).

Pytanie nr 5:

Załącznik nr 2 do Zapytania o ofertę

Pkt 5

Zamawiający posługuje się określeniami Data Sim, a jednocześnie oczekuje możliwości wykonywania połączeń, sms i mms. Wnosimy o modyfikacje i stosowania określeń karty Data dla kart dedykowanych do transmisji danych i karty głosowe dla kart dedykowanych do połączeń

Odpowiedź na pytanie nr 5:

Zamawiający uprzejmie informuje, iż nie wyraża zgody na taką modyfikację. Zamawiający oczekuje, że w ramach kart VOICE+DATA, będą świadczone zarówno usługi głosowe, sms, mms jak i dostęp do Internetu.

Pytanie nr 6:

Załącznik nr 2 do Zapytania o ofertę

Pkt 8

Wnosimy o doprecyzowanie iż wymagane połączenia, sms i mms bez limitu dotyczą tylko połączeń realizowanych w kraju na numery krajowe.

Operator umożliwia dokupienie paczki danych o wielkości 25GB. Paczka zostanie przypisana do Puli Kart SIM. –Wykonawca zwraca się z prośbą o wskazaniu w formularzu ofertowym pozycji, w której może dokonać wyceny paczki danych 25 GB oraz określenie, czy wymagana paczka danych ma być wykorzystywana na kartach głosowych, czy data.

Odpowiedź na pytanie nr 6:

Zamawiający informuje, że zapisy punktu 8 dotyczą połączeń, sms i mms realizowanych w kraju na numery krajowe.

Jednocześnie Zamawiający uprzejmie informuje, iż w pozostałym zakresie pytania najpewniej zaszła omyłka pisarska i prawdopodobnie Wykonawca wskazuje na Pkt 13 ppkt 4) i 14 ppkt 4) OPZ oraz, że nie wyraża zgody na wskazaną modyfikację. Zamawiający oczekuje zapewnienia możliwości technicznej takiej operacji. Kwestie wyceny również zostały jasno określone przez Zamawiającego, który wskazał, które usługi realizowane są w ramach Abonamenty Miesięcznego, a które zgodnie z cennikiem.

Pytanie nr 7:

Formularz ofertowy

Przewidywany max. koszt usług dodatkowych

Przedmiotowe postanowienie nie precyzuje, jaki cennik należy przyjąć do ustalenia wynagrodzenia za usługi. Określenie Cennik taryf jest nieprecyzyjne i można je interpretować na wiele sposobów. Operatorzy posługują się różnymi cennikami (różnorodnie je nazywając) i ofertami, które często przewidują bardzo odmienne rozliczania usług, inne ceny ich świadczenia ustalone w zależności od np. planu taryfowego czy zakresu i ilości zamówionych usług. Uniemożliwia to nie tylko prawidłowe sporządzenie oferty, ale również

utrudni rozliczenia między stronami w trakcie realizacji przedmiotu zamówienia Wnosimy o dokonanie modyfikacji poprzez ustalenie, że wykonawcy przedstawiają Zamawiającemu cennik usług niewymienionych w SIWZ przed podpisaniem Umowy i będą dokonywać jego aktualizacji przy każdorazowym wprowadzeniu nowych usług dostępnych dla Zamawiającego.

Odpowiedź na pytanie nr 7:

Zamawiający uprzejmie informuje, iż nie zastosował w dokumentacji do Zapytania sformułowania „Cennik taryf”, a jedynie wskazał w Formularzu ofertowym max. przewidywany koszt usług dodatkowych, które w zależności od zapotrzebowania Zamawiającego w okresie trwania umowy mogą zostać świadczone zgodnie z cennikiem operatorskim Wykonawcy dla klientów biznesowych. Dodatkowo należy wskazać, iż Wykonawca przed podpisaniem umowy zobligowany jest do przedstawienia Zamawiającemu cennik dla klientów biznesowych (uwzględniający ceny usług dodatkowych), który zgodnie z zapisami umowy stanowić będzie Załącznik nr 4 do umowy.

Pytanie nr 8:

Obowiązkiem Zamawiającego jest opisanie przedmiotu zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, z uwzględnieniem wszystkich informacji mogących mieć wpływ na sporządzenie i wycenę oferty przez wykonawcę. Na tą chwilę tylko aktualny dostawca posiada takie informacje, co stawia go w pozycji uprzywilejowanej. Dlatego też wnosimy o podanie wolumenu, który Zamawiający zamierza posiadać zarówno dla kart głosowych jak i data.

Odpowiedź na pytanie nr 8:

Zamawiający uprzejmie informuje, iż wskazał ilość kart aktualnie wykorzystywanych, jak i maksymalną ilość kart w pkt. 8 OPZ.

Pytanie nr 9:

UMOWA

Par 2 ust. 5 – prośba o określenie ilości.

Odpowiedź na pytanie nr 9:

Zamawiający uprzejmie informuje, iż w ramach realizowanej umowy bez kosztowej wymianie podlegać mogą wszystkie karty SIM w zależności od zapotrzebowania Zamawiającego.

Pytanie nr 11:

Par 2 ust. 9 oraz 11 - Prosimy o takie doprecyzowanie zapisów, z których jednoznacznie wynikać będzie, że zapłata kar umownych nastąpi w ciągu 30 dni od dnia wystawienia przez Zamawiającego noty obciążeniowej. Dodatkowo prosimy o takie doprecyzowanie zapisów, z których jednoznacznie wynikać będzie, że Zamawiający naliczy kary umowne jeśli w terminie 30 dni od daty zdarzeń Wykonawca nie wykaże, iż nie ponosi winy za wystąpienie zdarzenia na podstawie którego zobowiązany jest do zapłaty kary umownej. Zgodnie z wyrokiem Sądu Najwyższego (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." Stąd naliczenie kar umownych przewidzianych w umowie powinno być poprzedzone przeprowadzeniem stosownego postępowania reklamacyjnego mającego na celu umożliwienie Wykonawcy niezwłoczne usunięcie uchybień w wykonaniu umowy oraz ustalenie istnienia przesłanek naliczenia kar umownych.

Odpowiedź na pytanie nr 11:

Zamawiający uprzejmie informuje, iż nie jest zobligowany do przeprowadzenia postępowania reklamacyjnego dla ustalenia przesłanek do naliczenia kar umownych. Zakres odpowiedzialności z tytułu kary umownej pokrywa się w pełni z zakresem ogólnej odpowiedzialności kontraktowej dłużnika zgodnie z art. 471 k.c. Stosownie do treści tego przepisu oraz art. 472 k.c. także zobowiązany do zapłaty kary umownej może bronić się zarzutem, że niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania jest następstwem okoliczności, za które nie ponosi on odpowiedzialności. Jednakże art. 472 k.c. nie ma charakteru umowy bezwzględnie obowiązującej. Stosownie bowiem do treści art. 473 § 1 k.c. dłużnik może przyjąć w umowie odpowiedzialność za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania także z powodu oznaczonych, niezawinionych okoliczności i nie ma przeszkody aby strony umówiły się, żeby odszkodowanie z tego tytułu przybrało wtedy postać kary umownej. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

Pytanie nr 12:

Par 3 ust. 2 - jak będzie to liczone? W jaki sposób będzie to zgłaszane? W przypadku jeśli opóźnienie w aktywowaniu usług dotyczyć będzie ilu kart SIM? Wystarczy że jednej karty SIM i zamawiający naliczy TMPL kare umowną?

Poza tym w przypadku zwłoki i opóźnienia mamy do czynienia z nieterminowością wykonania przyjętych na siebie zobowiązań. Jednak zwłoki dopuszcza się tylko ten dłużnik, który nie wywiązał się z zobowiązania z przyczyn, za które ponosi odpowiedzialność, czyli od niego zależnych, w przeciwieństwie do tzw. opóźnienia, które następuje wówczas, gdy termin nie zostanie dotrzymany z przyczyn niezależnych od opóźniającego się. **W związku z powyższym prosimy o taką modyfikację zapisów Umowy, z których jednoznacznie wynikać będzie, że prawo naliczenia kar nastąpi w sytuacji nie wywiązania się z zobowiązania z przyczyn zależnych od Wykonawcy.**

Odpowiedź na pytanie nr 12:

Zamawiający uprzejmie informuje, iż przedmiotem zobowiązania jest świadczenie usług na wszystkich kartach SIM Zamawiającego i przesłanką do naliczenia kary umownej będzie opóźnienie w uruchomieniu usługi na chociażby jednej z kart SIM.

Kara umowna naliczana będzie łącznie, tzn. niezależnie od ilości kart SIM na których nie zostanie uruchomiona usługa.

Zakres odpowiedzialności z tytułu kary umownej pokrywa się w pełni z zakresem ogólnej odpowiedzialności kontraktowej dłużnika zgodnie z art. 471 k.c. Stosownie do treści tego przepisu oraz art. 472 k.c. także zobowiązany do zapłaty kary umownej może bronić się zarzutem, że niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania jest następstwem okoliczności, za które nie ponosi on odpowiedzialności. Jednakże art. 472 k.c. nie ma charakteru umowy bezwzględnie obowiązującej. Stosownie bowiem do treści art. 473 § 1 k.c. dłużnik może przyjąć w umowie odpowiedzialność za niewykonanie lub nienależyte

wykonanie zobowiązania także z powodu oznaczonych, niezawinionych okoliczności i nie ma przeszkody aby strony umówiły się, żeby odszkodowanie z tego tytułu przybrało wtedy postać kary umownej.

Pytanie nr 13:

Par 4 ust. 4 – Do umów w sprawach zamówień stosuje się przepisy kodeksu cywilnego. Przepisy te w przypadku umów wzajemnych przewidują obowiązek jednoczesnego spełnienia 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. 488 § 1 kc). Dodatkowo również i ustawa Prawo telekomunikacyjne rozróżnia dwa sposoby opłacania świadczonych usług: z góry - w przypadku opłat abonamentowych, które to opłaty są ponoszone przez Klienta z tytułu zapewnienia gotowości Operatora do świadczenia Usług Telekomunikacyjnych i z dołu – za faktycznie wykonane usługi telekomunikacyjne w danym okresie rozliczeniowym. Wyłączenie obsługi przedmiotowej umowy z ogólnie stosowanego systemu rozliczeniowego może generować po stronie Wykonawcy wysokie koszty i utrudniać obsługę umowy. **Biorąc pod uwagę powyższe prosimy o potwierdzenie, że zamawiający przyjmie taki system rozliczania?**

Odpowiedź na pytanie nr 13:

Zamawiający uprzejmie informuje, iż wskazany system jest nam znany i akceptuje go.

Pytanie nr 14:

Par 6 ust. 2 – Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający przed rozwiązaniem Umowy przeprowadzi procedurę wyjaśniającą, tzn. wezwie Wykonawcę do usunięcia nieprawidłowości, wskaże termin dodatkowy do usunięcia nieprawidłowości oraz wskaże te nieprawidłowości, a dopiero po bezskutecznym upływie ww. terminu dodatkowego Zamawiający Umowę rozwiąże. Przesłanki rozwiązania Umowy przez Zamawiającego powinny być ograniczone do przypadków niewykonania lub nienależytego wykonania umowy z winy Wykonawcy.

Odpowiedź na pytanie nr 14:

Zamawiający uprzejmie informuje, iż w pierwszej kolejności przeprowadzi procedurę wyjaśniającą polegającą na wezwaniu Wykonawcy do usunięcia nieprawidłowości we wskazanym terminie a następnie po nieskutecznym ich usunięciu będzie uprawniony do rozwiązania umowy. Zamawiający jednocześnie wskazuje, iż jest to uprawnienie a nie obowiązek z jego strony.

Pytanie nr 15:

Par 7 – Postanowienia par 7 o zachowaniu poufności są jednostronne. Obie strony powinny być zobowiązane do zachowania w tajemnicy informacji które dotyczą drugiej strony. **Tym samym wszystkie te zapisy które są zapisami jednostronnymi, należy tak zmodyfikować by uwzględniały takie same prawa dla obu spółek**

Odpowiedź na pytanie nr 15:

Zamawiający uprzejmie informuje, iż nie wyraża zgody na modyfikację wskazanego paragrafu.

Pytanie nr 16:

Par 8 – Wykonawca wskazuje, że z uwagi na przedmiot umowy, zastosowanie do umowy powinna mieć przede wszystkim ustawa z dnia 16 lipca 2004 r. Prawo telekomunikacyjne (tj Dz. U. z 2014 r. poz. 243 ze zm.), która stanowi przepis szczególny w stosunku do postanowień Kodeksu cywilnego i ma pierwszeństwo w stosowaniu przed postanowieniami Kodeksu cywilnego jako przepisami ogólnymi. **Czy zamawiający doda więc do Umowy zapis „W sprawach nieuregulowanych mają zastosowanie przepisy ustawy Prawo telekomunikacyjne oraz Regulamin Świadczenia Usług Telekomunikacyjnych wykonawcy”**

Odpowiedź na pytanie nr 16:

Zamawiający uprzejmie informuje, iż niezależnie od istnienia lub nieistnienia powyższego postanowienia, imperatywne normy ustawy prawo telekomunikacyjne znajdują zastosowanie przy świadczeniu usług telekomunikacyjnych.

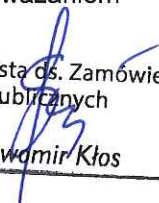
Jednocześnie Zamawiający wskazuje, iż zgodnie z §1 ust. 2 Umowy, w zakresie nie określonym w niniejszej Umowie i z nią nie sprzecznym, Usługi Wykonawcy będą dostępne dla Zamawiającego na zasadach określonych w regulaminie operatora dla klientów biznesowych, który stanowi Załącznik nr 3 do Umowy.

Wobec powyższego, Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

Zamawiający jednocześnie informuje, iż termin składania ofert pozostaje bez zmian.

Z poważaniem

Specjalista ds. Zamówień
Publicznych


Sławomir Kłos

