

Radom, dnia 09.07.2010 r.

Egz. poj.

**Wykonawcy ds. 56/2010**

**dot. postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na Usługę dzierżawy  
cyfrowych łączy telekomunikacyjnych.  
Nr sprawy 56/2010**

Na podstawie art. 38 ust.2 i 4 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2007 roku Nr 223, poz. 1655 z późn. zm)  
Zamawiający dokonuje zmiany treści SIWZ w następującym zakresie:

**ZAPYTANIE DO SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA**

W postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na „usługę dzierżawy cyfrowych łączy telekomunikacyjnych” prowadzonego przez Komendę Wojewódzką Policji w Radomiu znak sprawy: 56/2010, zwracamy się z uprzejmą prośbą o udzielenie odpowiedzi na poniższe pytania oraz wnioski dotyczące Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia zwanej dalej „SIWZ” oraz projektu umowy zwanych dalej „Umową”:

1. Prosimy o potwierdzenie, że bonifikaty o których mowa w § 3 ust. 2 których udzieli Wykonawca nie dotyczą sytuacji, gdy przerwy w pracy spowodowane uszkodzeniami wynikają z okoliczności niezawinionych przez Wykonawcę (jak przykładowo: siła wyższa, przypadek, czy bezprawne działania osób trzecich).
2. Czy Zamawiający wyraża zgodę na doprecyzowanie postanowień § 5 pkt 1 Umowy poprzez wskazanie, iż płatności realizowane będą miesięcznie, z góry. Wysokość należnego za dany miesiąc wynagrodzenia abonamentowego jest znana już na początku okresu rozliczeniowego. Z tych przyczyn w tego rodzaju umowach systemy rozliczeniowe większości wykonawców są przystosowane do wystawiania faktur obejmujących opłaty abonamentowe z góry.
3. W § 5 pkt 3 „płatność nastąpi w ciągu 30 dni od daty otrzymania faktury przez Zamawiającego”. Zapis ten uzależnia termin płatności jedynie od daty doręczenia faktury, uniemożliwiając tym samym określenie w jej treści terminu płatności. Wykonawca zwraca uwagę, że zgodnie z art. 19 b ustawy z dn. 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług obowiązek



podatkowy w zw. ze świadczeniem usług telekomunikacyjnych powstaje z upływem terminu płatności (a nie na zasadach ogólnych – z chwilą realizacji usługi). Stąd też uzależnienie początku biegu terminu płatności od nieznanej Wykonawcy daty doręczenia faktury do Zamawiającego znacząco utrudnia prawidłowe ustalenie daty powstania obowiązku podatkowego (nie jest bowiem możliwe oznaczenie w fakturze terminu płatności), a ponadto ze względu na właściwości systemu rozliczeniowego TP, poważnie utrudnia prawidłowe wystawienie faktury VAT. Czy w związku z tym Zamawiający dopuszcza zapisanie w umowie kwestii terminu płatności w ten sposób, aby podawany był on w treści wystawianej przez Wykonawcę faktury z tym zastrzeżeniem, że Wykonawca zobowiązany będzie do doręczania faktury na co najmniej 21 dni przed tak określonym terminem płatności, a w razie niezachowania tego terminu, termin płatności wskazany w fakturze zostanie automatycznie przedłużony o czas opóźnienia?

4. Odnośnie § 6 ust. 1 pkt 1 Umowy, Wykonawca zwraca się z pytaniem, czy Zamawiający dopuszcza doprecyzowanie tego postanowienia Umowy poprzez podanie katalogu zdarzeń uprawniających Zamawiającego do naliczenia bardzo wysokiej kary umownej przewidzianej w tejże klauzuli? Czy ponadto Zamawiający jest skłonny rozważyć dodanie w treści tej klauzuli, iż dotyczy ona nie każdego (również najbardziej drobnego i nie wiążącego się choćby z najmniejszą szkodą dla Zamawiającego) uchybienia, lecz jedynie poważniejszych przypadków?
5. Zwracamy się o doprecyzowanie § 6 ust. 1 pkt 2 Umowy poprzez dodanie nowego zdania o treści: „Kara Umowna wskazana powyżej znajduje zastosowanie jeżeli opóźnienie nastąpiło z powodu okoliczności za które Wykonawca ponosi odpowiedzialność”. Obecna redakcja tej klauzuli może bowiem w sposób niezasadny sugerować, że bardzo surowa dla Wykonawcy sankcja w postaci możliwości naliczenia kar umownych, znajduje zastosowanie nawet w wypadku zupełnie niezawinionym przez Wykonawcę (np. siła wyższa). Ponownie należy podnieść, iż obecne rozwiązanie odstępuje od wzorca ustanowionego w kodeksie cywilnym, w którym odpowiedzialność dłużnika za nieterminowe wykonanie zobowiązania pieniężnego zawsze uzależniona jest od elementu jego winy. Alternatywnie i w tym wypadku prosimy o rozważenie zastąpienia terminu „opóźnienie” kodeksowym określeniem „zwłoka”.
6. Czy Zamawiający wyraża zgodę na dodanie kolejnego ust. § 6 w brzmieniu: „Całkowita suma kar umownych naliczonych na podstawie Umowy nie przekroczy 10% wartości całkowitej wartości Umowy wskazanej w § 2 ust. 1 Umowy”?
7. Odnośnie postanowień zawartych w § 6 ust. 1 pkt 1 Umowy, czy Zamawiający dopuszcza zmniejszenie wysokości kary umownej do 2% wartości brutto umowy? Zdaniem Wykonawcy tak wysoki, poziom kary umownej zmusi Wykonawców do uwzględnienia tego elementu ryzyka przy wycenie usług dla Zamawiającego, co znajdzie wyraz w podwyższeniu ceny.
8. Mając na uwadze potrzebę uniknięcia zwichnięcia równowagi kontraktowej stron jako podmiotów stosunku cywilnoprawnego, zwracamy uwagę na konieczność doprecyzowania zdania drugiego w § 6 ust. 3 poprzez wprowadzenie obowiązku poinformowania Wykonawcy oraz wezwania go do zaprzestania i usunięcia naruszeń w wykonywaniu przez niego umowy: „Prawo to może zostać wykonane, jeżeli Zamawiający wezwał Wykonawcę do zaprzestania naruszeń i usunięcia ich skutków, wyznaczając mu w tym celu odpowiedni termin nie krótszy niż 10 dni, a mimo upływu tego terminu Wykonawca nie zaprzestał naruszeń, ani nie usunął ich skutków.”
9. Czy Zamawiający dopuszcza następujące brzmienie § 8 ust. 5 Umowy: „Każda ze Stron może potrącić wzajemne należności po uzyskaniu pisemnej zgody drugiej Strony”

Niejednokrotnie sam fakt wystąpienia zdarzenia skutkującego powstaniem przykładowo roszczenia o naliczenie kar umownych, jak i ustalenie wysokości tych kar może być sporne. W takiej sytuacji niezbędne wydaje się podjęcie przez Strony umowy działań zmierzających nie tylko, do ustalenia przesłanek skutkujących naliczeniem kar umownych, ale także czynników wpływających na ich wysokość. Niezwykle nieograniczone jednostronne prawo naliczenia kar umownych i potrącenia ich przez Zamawiającego z należnego Wykonawcy wynagrodzenia godzi nie tylko w interes Wykonawcy ale także uniemożliwia mu podjęcie próby zbadania, czy naliczona kara umowna potrącona została naliczona prawidłowo i w odpowiedniej wysokości.

10. Wykonawca zwraca się ponadto o uwzględnienie w treści Umowy np. jako nowego paragrafu Umowy: dwustronnego (symetrycznego) zapisu, iż „Odpowiedzialność którejkolwiek ze Stron z tytułu utraconych korzyści (lucrum cessans) jest wyłączona”. Szkody takie są wszakże rzadko dochodzone w praktyce sądowej jako niezwykle trudne do określenia i udowodnienia. Jednocześnie fakt, że Wykonawcy muszą wziąć ich ryzyko pod uwagę, naraża Zamawiającego na podwyższenie kosztów projektu.
11. Czy Zamawiający wyraża zgodę na wniesienie wadium dla wszystkich zadań na jednym dokumencie i czy suma wadium może zostać zsumowana, czy musi zostać rozpisana dla każdego zadania wraz z odpowiadającymi im kwotami wadium?

Na powyższe pytania Zamawiający odpowiada:

**Zapytanie nr 1**

**Odpowiedź 1:**

Zamawiający potwierdza, że bonifikaty, o których mowa w § 3 ust. 2 których udzieli Wykonawca nie dotyczą sytuacji, gdy przerwa w pracy spowodowana uszkodzeniami wynikają z okoliczności niezawinionych przez Wykonawcę (jak przykładowo: siła wyższa, przypadek, czy bezprawne działania osób trzecich).

**Odpowiedź 2:**

Zamawiający wyraża zgodę.

**Odpowiedź 3:**

Zamawiający wyraża zgodę.

**Odpowiedź 4:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów w umowie.

**Odpowiedź 5:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów w umowie.

**Odpowiedź 6:**

Zamawiający wyraża zgodę.

**Odpowiedź 7:**

Zamawiający wyraża zgodę

**Odpowiedź 8:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów w umowie.

**Odpowiedź 9:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów w umowie.

**Odpowiedź 10:**

Zamawiający wyraża zgodę.

**Odpowiedź 11:**

Zamawiający wyraża zgodę na wniesienie wadium dla wszystkich zadań na jednym dokumencie i suma wadium może zostać zsumowana.

**W związku z powyższymi wyjaśnieniami zgodnie z zapisem art. 38 ust. 4 Zamawiający dokonuje modyfikacji treści siwz w zakresie załącznika nr 5:**

**§ 5 pkt 1 otrzymuję następujące brzmienie:** „Rozliczenia dokonywane będą miesięcznie, z tym że opłata abonamentowa za każdy miesiąc będzie płatna z góry.”

**§ 5 pkt 3 otrzymuje następujące brzmienie:** Termin płatności podawany będzie każdorazowo w treści wystawionej przez Wykonawcę faktury z zastrzeżeniem, że wykonawca zobowiązany będzie do doręczenia faktury na co najmniej 21 dni przed tak określonym terminem płatności, a w razie nie zachowania tego terminu, termin płatności wskazany w fakturze zostanie przedłużony o czas opóźnienia.

**§ 6 ust 1 pkt 1 otrzymuje następujące brzmienie:** „Naliczenia kary umownej z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu zamówienia w wysokości 2 % wartości brutto przedmiotu umowy określonej w § 2 ust 1,

**Zamawiający dodaje do umowy § 6 ust. 4:** „Całkowita suma kar umownych naliczonych na podstawie umowy nie przekroczy 10 % wartości całkowitej umowy wskazanej w § 2 ust. 1

**Zamawiający dodaje do umowy § 6 ust. 5** „Odpowiedzialność którejkolwiek ze Stron z tytułu utraconych korzyści (lucrum cessans) jest wyłączona”

Wyk. egz poj.  
zam. na str. int.  
przesł. faksem  
opr. J.D.