



Informacja dla wszystkich Wykonawców uczestniczących w postępowaniu prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego na „Świadczenie usług hostingu oraz stałego dostępu do sieci Internet na rzecz Agencji Oceny Technologii Medycznych” (sprawa nr 07/2013).

Działając w oparciu o art. 38 ust. 1 pkt 3 ustawy Prawo zamówień publicznych zamawiający udziela odpowiedzi na wniesione w trakcie postępowania pytania:

- 1) *Rozdział II pkt 7 SIWZ Termin płatności: „Zamawiający zapłaci należności na rachunek bankowy Wykonawcy wskazany na fakturze w terminie 30 dni od daty prawidłowo wystawionej przez Wykonawcę faktury VAT. Wykonawca zobowiązany będzie do doręczenia faktury VAT, o której jest mowa w zdaniu poprzedzającym do siedziby Zamawiającego nie później niż do 10 dnia od jej wystawienia. W przypadku nie doreczenia faktury w terminie 10 dni od jej wystawienia, termin płatności Strony ustalają na 14 dni od dnia otrzymania prawidłowo wystawionej faktury przez Zamawiającego”. Wykonawca podkreśla, że prawidłowe określenie terminu płatności ze względów podatkowych to „od wystawienia faktury”. Obecnie określony termin płatności faktury nie jest jednoznaczny, a termin płatności wskazany na fakturze określa termin odprowadzenia podatku przez Wykonawcę.*

Pytanie: Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę zapisu i wykreślenie słowa „prawidłowo” przy zapisie dotyczącym prawidłowo wystawionej faktury.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje postanowienia SIWZ.

- 2) *§6 ust. 5 załącznika nr 6 do SIWZ „Wzór umowy”: „Kary umowne, o których jest mowa w ust. 1 i 3 potrącone zostaną z wynagrodzenia określonego w fakturze VAT. Oświadczenie o potrąceniu zostanie przekazane Wykonawcy na piśmie” Zapis ten wg Wykonawcy jest niedopuszczalny, gdyż zaniża koszty uzyskania przychodu*

Pytanie: Zwracamy się z prośbą o zmianę tego zapisu na „kary każdorazowo klient może dochodzić na drodze noty karnej wystawianej Wykonawcy”

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje postanowienia SIWZ.

- 3) *W rozdziale II SIWZ pkt 4 Zamawiający określił dostępność usług „Wykonawca zobowiązany jest do zapewnienia dostępu do sieci Internet na poziomie min. 98 % czasu w skali 12 miesięcznego okresu realizacji umowy. Jednakże brak jest zapisu w umowie w jaki sposób będzie rozliczana dostępność usług.*

Pytanie: Czy dostępność usług będzie rozliczana rocznie czy miesięcznie? Czy i jak Zamawiający naliczy kary Wykonawcy za przekroczenie wymaganej dostępności usług ?



Odpowiedź: Zamawiający dodaje w § 5 ust. 7 w brzmieniu: „7. Rozliczenia dotyczące procentowego dostępu o którym jest mowa w ust. 4 dokonywane będą w miesięcznych przedziałach czasowych. W przypadku przekroczenia limitu o którym jest mowa w ust. 4 Zamawiający rozwiąże z Wykonawcą umowę z zachowaniem miesięcznego terminu wypowiedzenia, ze skutkiem na koniec miesiąca kalendarzowego”.

- 4) §8 ust. 2 załącznika nr 6 do SIWZ: „W razie wystąpienia istotnej zmiany okoliczności, powodującej, że wykonanie Umowy nie leży w interesie publicznym, czego nie można było przewidzieć w chwili jej zawarcia, Zamawiający może odstąpić od Umowy w terminie 30 dni od powzięcia wiadomości o powyższych okolicznościach. W takim wypadku Wykonawca może żądać jedynie wynagrodzenia należnego mu z tytułu wykonania części Umowy”

Pytanie 1: Dlaczego Wykonawca nie ma prawa do wypowiedzenia umowy nawet w przypadku gdy zmiany przepisów prawnych lub prawny status Wykonawcy uniemożliwi mu dalszą działalność?

Pytanie 2: Wykonawca zwraca się o zmianę zapisu § 4 ust. 2 pkt. 2 wzoru umowy w ten sposób, że wykreśli lub poda okoliczności uzasadniające wypowiedzenie umowy. Zwracamy uwagę że obecne brzmienie zapisów stoi w sprzeczności z przepisami Prawa Zamówień Publicznych. Zgodnie z art. 142 Prawa zamówień publicznych umowy w trybie zamówień publicznych zawiera się na czas oznaczony. W związku z tym wypowiedzenie umowy w sprawie zamówienia publicznego będzie możliwe tylko wtedy, jeżeli strony przewidziały taką możliwość w samej umowie i jeśli zaszły okoliczności uzasadniające wypowiedzenie a więc ściśle określone. Oznacza to, że możliwość wypowiedzenia umowy zawartej na czas określony bez podania przyczyny jest niedopuszczalna.

Odpowiedź: § 4 ust. 2 pkt 2 otrzymuje brzmienie: „2) jednostronnego oświadczenia o rozwiązaniu Umowy złożonego przez Zamawiającego w formie pisemnej po rygorem nieważności, z zachowaniem miesięcznego terminu wypowiedzenia, ze skutkiem na koniec miesiąca kalendarzowego. Rozwiązanie Umowy o którym jest mowa w zdaniu poprzedzającym może nastąpić w przypadkach nienależytego wykonywania postanowień Umowy przez Wykonawcę w szczególności związanych z niedotrzymywaniem przez Wykonawcę terminów określonych w Umowie oraz nie świadczeniem Usług zgodnie z załącznikiem nr 1 do Umowy. W § 4 ust. 2 dodaje się pkt 3 w brzmieniu: „3) jednostronnego oświadczenia o rozwiązaniu Umowy złożonego przez Wykonawcę w formie pisemnej po rygorem nieważności, z zachowaniem miesięcznego terminu wypowiedzenia, ze skutkiem na koniec miesiąca kalendarzowego w przypadku gdy zmiany przepisów prawnych lub prawny status Wykonawcy uniemożliwi mu dalszą działalność związaną ze świadczeniem Usług lub w przypadku nienależytego wykonywania Umowy przez Zamawiającego tj. w przypadku nieuzasadnionego nie wywiązywania się z obowiązków zapłacenia Wykonawcy należności z tytułu świadczonych przez niego Usług”.

- 5) §6 ust. 1 wzoru umowy: „Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne w następujących sytuacjach gdy „Wykonawca opóźni się: z dostawą, instalacją i uruchomieniem Łąca w terminach określonych w § 1 ust. 2; opóźni się z czasem reakcji serwisu i czasu usunięcia awarii określonych w § 5 ust. 3, z rozpoczęciem świadczenia Usług w terminie wskazanym w § 1 ust. 11. W przypadku odstąpienia Wykonawcy od wykonania postanowień Umowy z winy Wykonawcy, bądź odstąpienia Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 10% kwoty brutto określonej w § 3 ust. 1”. Mając na względzie zapis § 6 ust. 2 umowy: „W przypadku przerwy w dostawach Usługi, Zamawiający nie ponosi kosztów za okres niedostępności danej Usługi Z wyłączeniem trybu opisanego w §

5 ust.5.” Wykonawca podkreśla, iż Zamawiający zamierza naliczyć mu kary podwójnie, gdyż poza karami umownymi jednocześnie należy się obniżenie abonamentu za niedostępność. Na podstawie § 6 projektu Umowy w przypadku niedostępności usługi, Wykonawca będzie zobowiązany do zapłaty kary umownej oraz jednocześnie obniżenia abonamentu za czas niedostępności usługi. Zapłata kar umownych wyłączona jest tylko w przypadku gdy niedotrzymanie parametrów jakościowych lub niezawodnościowych spowodowane jest siłą wyższą. Poniżej przedstawiamy przykładowe przyczyny dla których nie powinno się stosować SLA, gdy nie dotrzymanie parametrów jakościowych i niezawodnościowych spowodowanych łącznie lub rozdzielnie dotyczy poniższych przyczyn:

- a. z winy Abonenta lub jego kontrahentów,
- b. planowanej konserwacji sieci, EXATEL S.A. może wykorzystać część lub cały czas przeznaczony na konserwację sieci (nie częściej niż dwa razy w miesiącu, środa godz. 00:00 do 4:00 lub niedziela godz. 0:00 do 4:00). Abonent zostanie powiadomiony o planowanej konserwacji sieci z wyprzedzeniem 7 dni roboczych pocztą elektroniczną lub faksem. Informacja będzie zawierać czas rozpoczęcia konserwacji sieci i orientacyjny czas jej zakończenia,
- c. siły wyższej,
- d. opóźnień w usunięciu Awarii wynikłych z faktu, iż Abonent nie udostępnił EXATEL S.A. lub jej podwykonawcom pomieszczeń własnych lub należących do osób trzecich,
- e. braku zasilania Urządzenia CPE, za które winy nie ponosi EXATEL S.A.,
- f. przyczynami leżącymi po stronie sprzętu, okablowania lub sieci Abonenta, nie objętych Usługą, a także warunkami środowiskowymi w siedzibie Abonenta, takimi jak zasilanie elektryczne, klimat lub właściwości budynków lub pomieszczeń,
- g. innych opóźnień Abonenta,
- h. czasu testów dokonanych na wniosek Abonenta pomimo nie wykrycia i lub braku formalnego zgłoszenia Awarii,

Pytanie 1: Zwracamy się z prośbą o możliwość wyłączenia gwarancji SLA np. z przyczyn podano powyżej, na które Wykonawca nie ma wpływu.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje postanowienia SIWZ.

Pytanie 2: Dlaczego postanowienia Umowy nie nakładają również na Zamawiającego zapłaty kar umownych w przypadku naruszenia istotnych postanowień Umowy?

Pytanie 3: Czy Zamawiający przewiduje możliwość odstąpienia lub wypowiedzenia umowy przez Wykonawcę np. w przypadku braku płatności oraz zastrzeżenia kary umownej na wypadek odstąpienia przez Wykonawcę od umowy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego?

Odpowiedź do pytania 2 i 3: Patrz odpowiedź na pytanie nr 4). W § 6 dodaje się ust. 6 w brzmieniu: 6. W przypadku odstąpienia Zamawiającego od wykonania postanowień Umowy z winy Zamawiającego, bądź odstąpienia Wykonawcy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego, Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną w wysokości 10 % kwoty brutto określonej w § 3 ust. 1.

Pytanie 4: Prosimy o zastąpienie wyrazu „opóźnienie” wyrazem „zwłoka” w § 6 ust. 1 Wzoru Umowy.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje postanowienia SIWZ.

- 6) § 6 ust. 2 Wzoru Umowy: „W przypadku przerwy w dostawach Usługi, Zamawiający nie ponosi kosztów za okres niedostępności danej Usługi z wyłączeniem trybu opisanego w § 5 ust.5” W ocenie Wykonawcy zapis jest nieprecyzyjny i rodzi trudności interpretacyjne.

Pytanie: Prosimy o wyjaśnienie intencji zapisu. Co to znaczy, że Zamawiający nie ponosi kosztów za okres niedostępności danej Usługi?

Odpowiedź: Zamawiający nie ponosi kosztów w przypadku przerw w dostawach (świadczeniu) Usługi z wyłączeniem ustalonych wcześniej prac konserwacyjnych o których jest mowa w § 5 ust. 5.

- 7) Zgodnie z § 10 ust. 1 Wzoru Umowy: „W przypadku wystąpienia osób trzecich przeciwko Zamawiającemu w zakresie zawartej Umowy z roszczeniami z tytułu praw patentowych lub autorskich, odpowiedzialność z tego tytułu ponosi Wykonawca.”

Pytanie: Prosimy o zmianę § 10 ust 1. Wzoru Umowy w następujący sposób: „W przypadku, gdy dostarczone przez Wykonawcę znaki towarowe naruszały będą prawa osób trzecich i osoba trzecia skieruje roszczenie z tego tytułu do Zamawiającego, Wykonawca jest zobowiązany do zwolnienia Zamawiającego z odpowiedzialności i pokrycia należności zasądzonych prawomocnym wyrokiem pod warunkiem niezwłocznego pisemnego poinformowania przez Zamawiającego Wykonawcę o:

- a. roszczeniach osób trzecich skierowanych do Zamawiającego oraz;
- b. wyrażenia przez Zamawiającego zgody na udział Wykonawcy w tym postępowaniu”

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje dotychczasowe postanowienia SIWZ.

PREZES
Matusewicz W
dr h. med. Wojciech J. Matusewicz