POWIAT POZNAŃSKI

Do wszystkich uczestników postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na świadczenie usługi transmisji danych oraz dostępu do sieci Internet dla potrzeb Powiatu Poznańskiego.

Wasze pismo z dnia:	Znak:	Nasz znak:	Data:
		ZP.272.00049.2018 l.dz.: ZP.KW-00340/18	04.09.2018 r.

Działając na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2017 r., poz. 1579 ze zm.), informuję, iż do Zamawiającego wpłynęły zapytania dotyczące treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia.

ZAPYTANIA:

1. Zamawiający w § 2 ust. 6 i 7 wzoru umowy określił termin płatności na 21 dni od otrzymania faktury VAT przez Zamawiającego. Określenie takiego terminu przez Zamawiającego powoduje, iż Wykonawca będzie zmuszony odprowadzić należny podatek zgodnie z art. 19a ust. 5 pkt. 4) lit. b ustawy z dnia 11.03.2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz.U. Nr 54 poz.535 z późn.zm.) od dnia wystawienia faktury VAT. Wobec czego dłuższy termin płatności powoduje, że Wykonawca będzie zmuszony odprowadzić należny podatek jeszcze przed faktycznym uregulowaniem zobowiązania wynikającego z faktury przez Zamawiającego. Dodatkowo Wykonawca informuje, że taki sposób fakturowania wymusza na Wykonawcy wliczenie do projektu dodatkowych kosztów odmiennego fakturowania, co może podrożyć koszt całościowy projektu. Dla Wykonawcy standardowy sposób wystawiania faktur generuje termin płatności liczony od dnia wystawienia faktury VAT. Czy w związku z powyższym Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę terminu płatności faktur liczonego od dnia wystawienia faktury w terminie 30 dni, z zastrzeżeniem, że faktura nie może wpłynąć do Zamawiającego później niż w przeciągu 14 dni od daty jej wystawienia?
2. Zamawiający w par. 2 ust. 8 wzoru umowy nakłada na Wykonawcę szereg kar umownych. Wykonawca przystępując do realizacji zamówienia musi ponieść pewne koszty a projekt powinien być także rentowny. Wykonawca chcąc zabezpieczyć swój zysk na realizacji projektu musi mieć możliwość ograniczenia kar umownych do pewnej wysokości. Czy w związku z powyższym Zamawiający dopuści, aby wysokość naliczonych kar umownych w trakcie realizacji zamówienia nie przekroczyła wysokości 30% całkowitej wartości zamówienia?
3. Zamawiający w par. 2 ust. 9 wzoru umowy zastrzega sobie prawo dochodzenia odszkodowania przewyższającego wysokość zastrzeżonych kar umownych. Wykonawca zwraca uwagę, że jest w stanie ponieść koszty rzeczywistych strat jakie poniósł Zamawiający, czyli faktycznych wydatków poniesionych przez Zamawiającego, nie może natomiast ponosić odpowiedzialności za wszystkie korzyści jakie mógł utracić Zamawiający. Ponoszenie przez Wykonawcę takich kosztów może spowodować nierentowność projektu, a dla Wykonawcy może stać się bezpodstawnym wzbogaceniem. Czy wobec powyższego Zamawiający uzupełni zapis powyższego paragrafu poprzez dodanie zdania: "(...) do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody"?
4. Zamawiający w par. 3 ust. 1, 2 i 3 wzoru umowy wymaga zgody na potrącania z wynagrodzenia należnego Wykonawcy wszelkich roszczeń nadających się do potrącenia w tym kar umownych. Wykonawca zwraca uwagę, iż kary umowne winny być dochodzone po uprzednio przeprowadzonym procesie reklamacyjnym mającym na celu umożliwienie Wykonawcy niezwłoczne usunięcie uchybień w wykonaniu Umowy oraz ustalenie istnienia przesłanek naliczenia kary umownej. Natomiast nieprawidłowości dotyczące płatności zawsze są regulowane fakturami korygującymi lub też notami księgowymi po rozpatrzeniu złożonej reklamacji. Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę umowy poprzez dodanie zapisu o tym, że kary umowne będą naliczane po zakończeniu procedury reklamacyjnej, poprzez wystawianie not księgowych lub faktur korygujących, przy czym postępowania reklamacyjne wynikłe w toku realizacji umowy będą prowadzone na zasadach i warunkach określonych w Rozporządzeniu Ministra Administracji i Cyfryzacji w sprawie reklamacji usług telekomunikacyjnych z dnia 24 lutego 2014r. (Dz. U. z 2014r. poz. 284)? Postanowienie o takiej treści jest w naszym przekonaniu konieczne biorąc pod uwagę przytoczone powyżej stanowisko Sądu Najwyższego, że kara umowna powinna przysługiwać tylko i wyłącznie w przypadku, jeśli niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania nastąpi z winy Wykonawcy, co w praktyce oznacza konieczność istnienia procedury w toku, której Strony mają możliwość zaprezentowania swoich stanowisk.
5. Zamawiający w par. 3 ust. 4 wzoru umowy nakłada na Wykonawcę szereg kar umownych, zaznaczając jednocześnie, że „Łączna wartość kar umownych, o których mowa w ust. 1-3 w czasie trwania umowy nie może przekroczyć 200% sumy kosztów usług wyszczególnionego w § 2 ust. 4 i 5”. Wykonawca przystępując do realizacji zamówienia musi ponieść pewne koszty a projekt powinien być także rentowny. Wykonawca chcąc zabezpieczyć swój zysk na realizacji projektu musi mieć możliwość ograniczenia kar umownych do pewnej wysokości, ale wysokość to nie może być dwukrotnością wartości całego zamówienia. W naszej ocenie maksymalna wysokość kar jest rażąco wygórowana i nie daje w żaden sposób możliwości zabezpieczenia zysku Wykonawcy. W związku z powyższym wnosimy, aby wysokość naliczonych kar umownych w trakcie realizacji zamówienia ograniczyć do wysokości 30% całkowitej wartości zamówienia.
6. Zamawiający wyznaczył termin składania ofert na dzień 07.09.2018r. Wykonawca informuje, iż wyznaczony termin na przygotowanie oferty jest zbyt krótki w stosunku do przedmiotu zamówienia. Nie jest to termin, który umożliwi weryfikację możliwości technicznych oraz podjęcie innych czynności niezbędnych do przedłożenia oferty w sposób rzetelny. Natomiast zgodnie z art. 43 ust 1 Ustawy PZP "Zamawiający wyznacza termin składania ofert z uwzględnieniem czasu niezbędnego do przygotowania i złożenia oferty". Ponadto tak krótki termin powoduje ograniczenie ilości Wykonawców, którzy będą mogli złożyć oferty, a to stoi w sprzeczności z art. 7 ust. 1 oraz z art. 29 ust. 2 Ustawy PZP, które obligują Zamawiającego do zachowania zasad uczciwej konkurencji i równego traktowania Wykonawców. Czy wobec powyższego Zamawiający dopuszcza przesunięcie terminu składania ofert na dzień 14.09.2018r?.

ODPOWIEDZI:

1. Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisów § 2 ust. 6 i 7 projektu umowy, które otrzymują brzmienie:
   6. Miesięczne opłaty za usługi wyszczególnione w §1 ust. 2 pkt a wynosić będą ..... zł brutto (słownie: .....) w tym obowiązujący podatek VAT, co stanowi 1/24 wartości wyszczególnionej ust. 4. Zamawiający będzie uiszczał wskazaną kwotę przelewem na rachunek bankowy wskazany przez Wykonawcę, w terminie do 30 dni od dnia wystawienia faktury VAT, z zastrzeżeniem, że faktura ta nie może wpłynąć do Zamawiającego później niż w przeciągu 14 dni od daty jej wystawienia.
   7. Miesięczne opłaty za usługi wyszczególnione w §1 ust. 2 pkt b wynosić będą ..... zł brutto (słownie: .....) w tym obowiązujący podatek VAT co stanowi 1/24 wartości wyszczególnionej ust. 5. Zamawiający będzie uiszczał wskazaną kwotę przelewem na rachunek bankowy wskazany przez Wykonawcę, w terminie do 30 dni od dnia wystawienia faktury VAT, z zastrzeżeniem, że faktura ta nie może wpłynąć do Zamawiającego później niż w przeciągu 14 dni od daty jej wystawienia.
2. Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zaproponowanej przez Wykonawcę kary.
3. Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisów § 2 ust. 9 projektu umowy, który otrzymuje brzmienie:
   „W przypadku powstania szkody przewyższającej wysokości zastrzeżonej kary umownej Zamawiający ma prawo żądać odszkodowania do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody."
4. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów § 3 ust. 1, 2 i 3 projektu umowy.
5. Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę, ponieważ usługi VPN są dla Zamawiającego usługami o charakterze krytycznym i wymagają odpowiedniego zabezpieczenia.
6. W związku z udzielonymi odpowiedziami dokonanymi zmianami, działając na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy PZP Zamawiający zmienia treść Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w zakresie:
   - terminu składania ofert, który wyznaczony zostaje na 13.09.2018 r. do godz. 11:00,
   - terminu otwarcia ofert, który wyznaczony zostaje na 13.09.2018 r., godz. 11:15,
   - wniesienia wadium – wadium musi być wniesione najpóźniej do wyznaczonego terminu składania ofert, tj. do dnia 13.09.2018 r. do godz. 11:00.