



Państwowa Wyższa Szkoła Zawodowa w Chełmie

Dział Zamówień Publicznych

22-100 Chełm, ul. Pocztowa 54,

tel./fax. (82) 564 04 56

NIP 563-207-76-08, REGON 110607010

Chełm, dnia 24 czerwca 2021 r.

K-ZP.251.43.2021

Wszyscy Wykonawcy

WYJAŚNIENIA ZWIĄZANE Z TREŚCIĄ SWZ

Państwowa Wyższa Szkoła Zawodowa w Chełmie informuje, że w postępowaniu o zamówienie publiczne: **„Świadczenie usług telekomunikacyjnych telefonii komórkowej (w tym pakietowej transmisji danych) wraz z dostawą kart sim i urządzeń do świadczenia usług dla PWSZ w Chełmie”** prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji wpłynęły następujące pytania:

1. Prosimy o potwierdzenie, że w przypadku wyboru oferty Zleceniobiorcy prowadzącego działalność w formie spółki akcyjnej, część komparacyjna Umów poświęcona Wykonawcy, będzie obejmować wszelkie dane wymagane przez art. 374 § 1 Ksh?

2. Określenie wysokości kar umownych stwarza Wykonawcy możliwość oceny ryzyka kontraktowego związanego z realizacją umowy. Z uwagi na okoliczność, że funkcją kary umownej jest zabezpieczenie terminowego i należytego wykonania prac, a więc z tego względu kary umowne nie powinny być nadmiernym i nieuzasadnionym obciążeniem.

Wykonawca zwraca się o uzupełnienie treści postanowień Umowy o zapis, zgodnie z którym: „Całkowita suma kar umownych, naliczonych na podstawie Pkt 4 ppkt 2 IPU umowy nie przekroczy w całym okresie obowiązywania umowy 20 % wartości łącznego wynagrodzenia brutto określonego w Umowie”?

W sytuacji gdyby jednak Zamawiający nie podzielił stanowiska Wykonawcy i nie uwzględnił ograniczenia całkowitej wysokości kar umownych do proponowanej wysokości Wykonawca zwraca się o wskazanie i rozważenie innej wartości procentowej.

3. Wykonawca w treści postanowień Pkt 4 ppkt 3 IPU umowy wskazuje – Zamawiającemu przysługuje prawo do dochodzenia odszkodowania przekraczającego wysokość kary umownej, do wysokości rzeczywiście poniesionej straty .

W świetle powyższego Wykonawca zwraca się o potwierdzenie, że Zamawiający wyraża zgodę na uzupełnienie zapisu , poprzez wskazanie, że łączna wysokość odszkodowania wraz z naliczonymi karami nie przekroczy całkowitej wartości umowy. Wykonawca zwraca uwagę, że wskazanie maksymalnej wysokości odszkodowania umożliwi oszacowanie ryzyka związanego z realizacją umowy

4. Wykonawca wnosi aby do umowy dodać postanowieni o tzw. udostępnieniu danych osobowych personelu/przedstawicieli Stron. Oczywistym jest bowiem, że do takiego udostępnienia dojdzie, a w wyniku tego Strony staną się niezależnymi administratorami w/w danych osobowych. Poniżej propozycja zapisów, które mogą zostać zmienione poprzez dostosowanie ich do faktycznych relacji pomiędzy Stronami:

Wzajemne udostępnienie danych osobowych pracowników i współpracowników Stron.

- 1) W celu wykonania Umowy, Strony wzajemnie udostępniają sobie dane swoich pracowników i współpracowników zaangażowanych w wykonywanie Umowy w celu umożliwienia utrzymywania bieżącego kontaktu przy wykonywaniu Umowy, a także – w zależności od specyfiki współpracy - umożliwienia dostępu fizycznego do nieruchomości drugiej Strony lub dostępu do systemów teleinformatycznych drugiej Strony.
- 2) W celu zawarcia i wykonywania Umowy, Strony wzajemnie udostępniają sobie dane osobowe osób reprezentujących Strony, w tym pełnomocników lub członków organów w celu umożliwienia kontaktu między Stronami jak i weryfikacji umocowania przedstawicieli Stron.
- 3) Wskutek wzajemnego udostępnienia danych osobowych osób wskazanych w ppkt 1) oraz 2) powyżej, Strony stają się niezależnymi administratorami udostępnionych im danych. Każda ze Stron jako administrator udostępnionych jej danych osobowych samodzielnie decyduje o celach i środkach przetwarzania udostępnionych jej danych osobowych, w granicach obowiązującego prawa i ponosi za to odpowiedzialność.
- 4) Strony wzajemnie prześlą swoim pracownikom i współpracownikom treść określonych przez drugą Stronę Informacji o danych osobowych dotyczącej pracowników i współpracowników drugiej Strony, przed udostępnieniem ich danych osobowych drugiej Stronie, udokumentują to przekazanie, a także będą przechowywały dokumentację przekazania w sposób zapewniający jej dostępność oraz integralność przez czas trwania Umowy, a także 5 lat dłużej.

5) Jeśli Koordynator Umowy Strony nie wskaże inaczej w formie pisemnej, elektronicznej lub e-mailowej, druga Strona, w wykonaniu obowiązku z ppkt 4), powinna użyć treści Informacji o danych osobowych dotyczącej pracowników i współpracowników drugiej Strony, dostępnej na stronie [www._____](#) (wersja Wykonawcy), [www._____](#) (wersja Zamawiającego).

5. Wykonawca wnosi, aby usługi niewymienione w treści Formularza Cenowego, a w konsekwencji w treści oferty Wykonawcy były taryfikowane zgodnie z cennikiem świadczenia usług telekomunikacyjnych dla klientów biznesowych przedstawionym przez Wykonawcę. Czy Zamawiający potwierdza taką możliwość?

6. Czy Zamawiający zawrze z Wykonawcą umowę wykonawczą na wzorze przygotowanym przez Wykonawcę?

7. Czy Zamawiający zgodzi się na modyfikację pkt 4 pkt 3 projektowanych postanowień umowy (zał. 1 do SWZ) w taki sposób, że Zamawiającemu przysługiwać będzie prawo dochodzenia odszkodowania uzupełniającego, przekraczającego wysokość kar umownych do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody z wyłączeniem utraconych korzyści, co ograniczy w sposób uzasadniony ryzyka biznesowe Wykonawcy, jak również pozwoli obniżyć cenę ofertową?

Propozycja zapisu: „Stronom przysługuje prawo dochodzenia odszkodowania uzupełniającego przekraczającego wysokość kar umownych do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody z wyłączeniem utraconych korzyści.”

8. Wykonawca zwraca się z zapytaniem, czy Zamawiający zgodzi się na dodanie do pkt 4 projektowanych postanowień umowy (zał. 1 do SWZ) kolejnego podpunktu w następującym brzmieniu:

"Łączna wysokość wszystkich kar umownych do zapłaty których może być zobowiązany Wykonawca na podstawie postanowień niniejszej umowy, nie może przekroczyć 50% maksymalnego wynagrodzenia wskazanego w § umowy"?

Zgodnie z art. 436 pkt 3) ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 11 września 2019 r. (Dz.U. z 2019 r. poz. 2019) w umowie obligatoryjnie powinna być wskazana łączna maksymalna wysokość kar umownych, których mogą dochodzić strony. Obecny projekt umowy nie zawiera takiego postanowienia. Dzięki temu elementowi ustawodawca dał każdemu Wykonawcy pewność co do tego, ile maksymalnie mogą wynieść go kary umowne, co pozwala oszacować przez niego odpowiednio ryzyko i wpisać je

w cenę oferty. Ponadto, chroni go przed nakładaniem na niego kar umownych przez Zamawiającego bez żadnego limitu.

Niezależnie Wykonawca uważa, że skoro Zamawiającego obliguje dyscyplina finansów publicznych, powinien on dążyć do minimalizacji kosztów realizacji wymaganego zamówienia, przy zachowaniu racjonalnych warunków tej realizacji.

9. Czy zamawiający wydłuży maksymalny okres naprawy urządzenia z 14 do 30 dni kalendarzowych? Wykonawca wskazuje, że większość producentów aparatów telekomunikacyjnych przewiduje trzydziestodniowy okres naprawy.

10. Zamawiający w OPZ lit.A w ramach telefonii komórkowej wymaga nielimitowanych połączeń na obszarze UE, komunikatów SMS/MMS oraz nielimitowanej transmisji danych. Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że połączenia głosowe oraz dostęp do Internetu w ramach roamingu międzynarodowego nie jest rozliczany w ramach pakietów, ale zgodnie z warunkami cenowymi określonymi w aktualnie obowiązującym u Wykonawcy cenniku świadczenia usług telekomunikacyjnych dla taryfy głosowej i mobilnego Internetu, z zastrzeżeniem, że dostępność technologii transmisji danych zależy od specyfikacji technicznej modemu/routera/notebooka/tabletu oraz zasięgu sieci operatora telefonii komórkowej.

Wykonawca wnosi jednocześnie o sprecyzowanie OPZ w ww. zakresie poprzez wprowadzenie limitu czasowego na połączenia do wszystkich sieci krajowych komórkowych i stacjonarnych w roamingu w krajach UE.

Zasady świadczenia usług roamingu są ściśle regulowane przepisami Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) Nr 531/2012 z dn. 13 czerwca 2012 r. w sprawie roamingu w publicznych sieciach łączności ruchomej wewnątrz Unii (wersja przekształcona) oraz przepisami Rozporządzenia wykonawczego Komisji (UE) 2016/2286 z dnia 15 grudnia 2016 r. ustanawiające szczegółowe przepisy dotyczące stosowania polityki uczciwego korzystania i metod oceny zrównoważonego charakteru zniesienia dodatkowych opłat z tytułu detalicznych usług roamingu oraz dotyczące wniosku, jaki ma obowiązek złożyć dostawca usług roamingu na potrzeby tej oceny. Powyższe przepisy wprowadziły co prawda zasadę roam like home, zgodnie z którą abonent miał nie odczuwać skutków wyższych opłat za połączenia wykonywane i odbierane podczas podróży zagranicznych, ale kluczowe jest przy tym określenie, iż powyższe zasady dotyczą zwykłego użytkownika usług roamingowych tj. użytkownika ich nie w ramach planu przewidującego nielimitowane minuty w ramach abonamentu wykonywane w połączeniach krajowych w sieci operatora macierzystego, z którym dany abonent podpisał umowę, ale

tzw. normalnego użytkownika przez abonenta, który od czasu do czasu podróżuje poza kraj swojego operatora macierzystego i z tego tytułu nie powinien ponosić nadmiernych opłat. Ustawodawca unijny wprost wyklucza możliwość stosowania nielimitowanych połączeń roamingowych w ramach jakichkolwiek planów taryfowych, gdyż mogłoby to prowadzić do sytuacji w której abonent zakupuje usługi w Polsce, gdzie ceny połączeń detalicznych są znacznie niższe, aniżeli ceny połączeń w innych krajach UE, a następnie w sposób permanentny korzysta z tych usług poza granicami Polski. Tymczasem dokładnie taki skutek miałyby wprowadzenie nielimitowanych planów połączeń w roamingu. Wprowadzenie nielimitowanych połączeń powoduje również wyłączenie polityki uczciwego korzystania o której mówi art. 6b Rozporządzenia roamingowego, zgodnie z którym dostawcy usług roamingu mogą stosować "politykę uczciwego korzystania" w odniesieniu do korzystania z detalicznych usług roamingu regulowanego świadczonych po mającej zastosowanie stawce krajowej ceny detalicznej, aby zapobiec niewłaściwemu lub niestandardowemu korzystaniu z detalicznych usług roamingu regulowanego przez klientów korzystających z roamingu, na przykład korzystaniu z tych usług przez klientów korzystających z roamingu w państwie członkowskim innym niż państwo członkowskie jego operatora krajowego do celów innych niż okresowe podróże. Należy podkreślić, iż polityka uczciwego korzystania umożliwia klientom dostawcy usług roamingu korzystanie z limitów detalicznych usług roamingu regulowanego po mającej zastosowanie krajowej cenie detalicznej, która odpowiada ich planom taryfowym. W konsekwencji nawet jeżeli klient posiada nielimitowany plan dla połączeń krajowych to ten plan nie może być przekładany na połączenia świadczone w roamingu, gdzie dostawca usług może stosować dodatkowe opłaty za przekroczenie określonego pułapu połączeń.

Biorąc pod uwagę powyżej przedstawioną argumentację, Wykonawca wnosi o zmianę Opisu Przedmiotu Zamówienia poprzez wprowadzenie limitu czasowego na połączenia do wszystkich sieci krajowych komórkowych i stacjonarnych w roamingu w krajach UE.

11. Wykonawca wnosi o potwierdzenie zapisów w pkt A i B OPZ, iż w przypadku zakupu dodatkowych kart SIM zwiększy się także wynagrodzenie należne Wykonawcy za świadczenie usług telekomunikacyjnych.

Na podstawie art. 135 ust 2 ustawy z dnia 11.09.2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2019 r. poz. 2019 z p. zm.) Zamawiający przekazuje treść wyjaśnień:

Ad. 1

Tak.

Ad. 2

Zamawiający dokonuje modyfikacji projektowanych postanowień umowy w oparciu o propozycje przedstawione przez Wykonawcę.

Ad. 3

Zamawiający dokonuje doprecyzowania postanowień umowy w powyższym zakresie.

Ad. 4

Zamawiający dokonuje doprecyzowania postanowień umowy w powyższym zakresie.

Ad. 5

Tak, Zamawiający potwierdza że usługi niewymienione w treści Formularza Cenowego, a w konsekwencji w treści oferty Wykonawcy będą taryfikowane zgodnie z cennikiem świadczenia usług telekomunikacyjnych dla klientów biznesowych przedstawionym przez Wykonawcę.

Ad. 6

Tak.

Ad. 7

Zamawiający dokonuje doprecyzowania postanowień umowy w powyższym zakresie w oparciu o propozycje przedstawione przez Wykonawcę.

Ad. 8

Zamawiający dokonuje doprecyzowania postanowień umowy w powyższym zakresie. Łączna wysokość kar umownych nie będzie mogła przekroczyć 20 % wartości łącznego wynagrodzenia brutto określonego w Umowie.

Ad. 9

Nie.

Ad. 10

Zamawiający zgodnie z OPZ-em oczekuje w ramach polityki uczciwego korzystania z roaming-u (*FUP - Fair Usage Policy*) nielimitowach połączeń na obszarze UE, komunikatów SMS/MMS oraz nielimitowanej transmisji danych.

Ad. 11

Tak. Zamawiający potwierdza zwiększenie wynagrodzenia w takim przypadku.