

Łódź, dnia 08.04.2022 r.

FZ-2380/7/22/SS

**WYKONAWCY,  
KTÓRZY POBRALI SWZ**

DOTYCZY: postępowania o udzielenie zamówienia w trybie przetargu nieograniczonego na usługę dzierżawy łączy cyfrowych w technologii Ethernet dla KWP w Łodzi i jednostek podległych

Komenda Wojewódzka Policji w Łodzi, na podstawie art. 135 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r., poz. 1129) udziela odpowiedzi na wniesione zapytania:

**Pytania 1**

Zamawiający w pkt 9 SWZ oraz w § 4 ust. 1 wzoru Umowy stanowiącej Załącznik nr 10 do SWZ określił termin realizacji zamówienia w sposób nie uwzględniający wszystkich wymagań i okoliczności mających wpływ na czas niezbędny do realizacji przedmiotu zamówienia. Termin ten jest zbyt krótki, narusza zasady uczciwej konkurencji i faktycznie uniemożliwia realizację przedmiotu zamówienia w wyznaczonym terminie. Trzeba mieć na uwadze, że przedmiot zamówienia obejmuje nie tylko świadczenie usług transmisji danych, ale również budowę łączy w lokalizacjach Zamawiającego. Budowa łączy jest procesem długotrwałym, w którym muszą zostać uwzględnione czynniki atmosferyczne, ukształtowanie terenu, konieczność uzyskania pozwoleń na zajęcie pasa drogowego. Powszechnie wiadomym jest fakt, że samo uzyskanie decyzji administracyjnej jest procesem trwającym do kilku miesięcy. Możliwość rozpoczęcia świadczenia usług telekomunikacyjnych warunkowane jest koniecznością wykonania szeregu czynności przygotowawczych. Regułą jest, że wykonawcy najpierw podejmują czynności mające na celu przygotowanie się do świadczenia usługi, obejmujące zaprojektowanie i wybudowanie nowej infrastruktury lub pozyskanie istniejącej infrastruktury telekomunikacyjnej od podmiotów trzecich, a następnie przystępują do wykonywania „właściwych” usług telekomunikacyjnych. W zależności od warunków technicznych istniejących w danej lokalizacji Zamawiającego, Wykonawca może albo skorzystać z własnych łączy dostępowych (o ile je posiada), względnie je wybudować, ewentualnie wydzierżawić od innego operatora telekomunikacyjnego. Jednocześnie, w każdym scenariuszu musi dokonać wizji lokalnej we wszystkich lokalizacjach, przygotować projekt podłączenia, zamówić, dostarczyć, skonfigurować i zestawić odpowiednie urządzenia, przy czym w obecnej sytuacji w Europie okazuje się, że sama dostawa urządzeń dedykowanych do zapewnienia świadczenia usług obejmuje okres około 180 dni. Wykonawcy przygotowując ofertę muszą zatem w sposób jednoznaczny ocenić w jakim czasie będą mogli przygotować się do rozpoczęcia wykonywania usług na rzecz Zamawiającego. Na wykonanie czynności przygotowawczych, o których mowa powyżej, wykonawcy powinni mieć zagwarantowane co najmniej 180 dni od dnia zawarcia Umowy. Tylko taki termin umożliwi wykonawcy, który nie posiada własnych łączy dostępowych we wszystkich lokalizacjach Zamawiającego, należyte przygotowanie się do świadczenia usługi telekomunikacyjnej. Wobec powyższego wnosimy o zmianę terminu zestawienia i uruchomienia łączy objętych umową w terminie 180 dni od daty zawarcia Umowy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie dopuszcza zmiany terminu na okres 180 dni wskazany w powyższym pytaniu. Przedmiotem świadczenia usługi jest dzierżawa łączy światłowodowych, Zamawiający nie przewidział w OPZ budowy łączy gdyż posiada on swoje własne przyłącza we wskazanych lokalizacjach. W odniesieniu zaś do wymaganych urządzeń istotnym jest fakt, iż Zamawiający nie wymaga dostawy nowych urządzeń gdyż nie będą stanowiły one jego własności. Zgodnie z opisem przedmiotu zamówienia, urządzenia powinny jedynie spełniać opisane funkcjonalności. Wychodząc jednak naprzeciw oczekiwaniom Wykonawcy, termin uruchomienia łączy zostaje wydłużony do 90 dni, tym samym zapis § 4 ust. 1 umowy nabiera brzmienia:

„Umowa zostaje zawarta na czas określony t.j. od dnia jej podpisania do upływu 24 miesięcy od dnia uruchomienia usługi, które nastąpi w terminie nie dłuższym niż 90 dni od podpisania umowy.”

Wobec powyższego zmianie ulega również zapis pkt 9.1. SWZ, załącznika nr 3 do SWZ – OPZ dla części 3 pkt. 2.1. i OPZ dla części 4 pkt. 6.1.- „uruchomienie usługi nastąpi w terminie nie dłuższym niż 90 dni od podpisania umowy.”

## Pytania 2

Zamawiający w § 1 ust. 7 wzoru umowy wskazuje możliwość likwidacji niektórych łącz określonych w załączniku nr 1 do Umowy bez określenia minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron dla tak skonstruowanego ograniczenia zakresu zamówienia, co uniemożliwia oszacowanie oferty i ryzyk związanych z realizacją zamówienia. Należy podkreślić, że umowa nie przewiduje opłat jednorazowych za uruchomienie usług w poszczególnych lokalizacjach. W konsekwencji, Wykonawca wlicza koszt podłączenia usługi (w tym koszty urządzeń, montażu urządzeń, uruchomienia, koszt sprzętu, dokumentacji, koszt licencji, koszt szkolenia, podatek VAT itd.) w miesięczne wynagrodzenie za łącza. Koszt podłączenia łącza, w przypadku konieczności jego wybudowania, lub też koszt podłączenia łącza, w przypadku jego dzierżawy w jednej lokalizacji wynosi od kilkunastu do nawet kilkudziesięciu tysięcy złotych. W przypadku likwidacji łącz zgodnie z ww. postanowieniem, ryzyko poniesienia kosztów związanych z podłączeniem łącz jest w całości przeniesione na Wykonawcę. Zatem podejmując decyzję o ubieganiu się o udzielenie zamówienia wykonawca musi mieć pewność, że wykonując zamówienie zgodnie z zawartą umową otrzyma wynagrodzenie. Wobec powyższego wnosimy o zmianę zapisów w taki sposób, że „w trakcie realizacji przedmiotu umowy niektóre łącza, określone w załączniku nr 1 do umowy mogą zostać zlikwidowane w zakresie nie większym niż 10% wszystkich łącz, o których mowa w Załączniku nr 1 do umowy. Z tego tytułu Wykonawca nie będzie wnosił żadnych roszczeń. Oświadczenie o likwidacji danego łącza Zamawiający składa Wykonawcy w formie pisemnej, co najmniej na miesiąc przed planowaną likwidacją ze skutkiem na koniec miesiąca.” Czy Zamawiający wyrazi zgodę na proponowaną zmianę?

### Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę, informacja dotycząca gwarantowanego poziomu realizacji umowy zawarta jest w § 5 ust. 18 umowy i została określona na poziomie 50% jej wartości. Zdaniem Zamawiającego tak skonstruowany zapis umowy pozwala skalkulować ryzyko kontraktowe dla Wykonawcy. Nie jest również konieczne wyszczególnianie opłat jednorazowych za uruchomienie usług, gdyż Wykonawca może wkalkulować te koszty w opłatę abonamentową za dzierżawę łącza.

## Pytania 3

Zamawiający w § 11 ust. 1 pkt 2 oraz w § 11 ust. 3 wzoru umowy, zastrzega możliwość zmiany relacji łącz wskazanych w SWZ przy zachowaniu pozostałych warunków umowy i bez określenia dodatkowego wynagrodzenia dla Wykonawcy z tego tytułu, co uniemożliwia oszacowanie oferty i ryzyk związanych z realizacją zamówienia, a także może prowadzić do niemożliwości realizacji tej zmiany z przyczyn technicznych. Zarówno zmiana lokalizacji (w granicach administracyjnych miasta), o której mowa w § 11 ust. 1 pkt 2) wzoru Umowy, jak i zmiana relacji, o której mowa w § 11 ust. 3 powoduje, że Wykonawca musi ponieść koszty likwidacji łącza, a także ponieść koszt podłączenia nowego łącza. W takim przypadku, Wykonawcy nie zwraca się koszt podłączenia w pierwotnej lokalizacji (koszty podłączenia są uwzględnione w miesięcznym wynagrodzeniu za usługę), co powoduje, że w takim przypadku Wykonawca musi ponieść koszty podłączenia łącz w podwójnej wysokości. Należy też podkreślić, że zapewnienie łącza w danej lokalizacji wymaga spełnienia określonych warunków technicznych. Nie w każdej lokalizacji, podłączenie to będzie możliwe z uwagi na: ukształtowanie terenu, położenie geograficzne, uzbrojenie terenu w infrastrukturę telekomunikacyjną. Z tych względów, w przypadku powzięcia decyzji o zmianie relacji łącz zasadne jest uprzednie zweryfikowanie przez wykonawcę możliwości technicznych w tym zakresie. Wobec powyższego wnosimy o:

- a. zmiany § 11 ust. 1 pkt 2 wzoru umowy stanowiącej załącznik nr 10 do SWZ w ten sposób, że otrzyma on brzmienie: „ze względu na zmianę lokalizacji jednostki Policji konieczne jest zakończenie łącza (przeniesienia łącza) w danej relacji w granicach administracyjnych miejscowości. W takim przypadku Zamawiający zwróci się do Wykonawcy o potwierdzenie możliwości technicznych przeniesienia łącza do nowej lokalizacji, a w przypadku potwierdzenia takiej możliwości, Zamawiający pokryje koszt przeniesienia łącza do nowej lokalizacji, zgodnie z wyceną Wykonawcy. Maksymalny czas realizacji przeniesienia łącza do nowej lokalizacji nie może przekroczyć 5 miesięcy od chwili zgłoszenia”.
- b. zmiany § 11 ust. 3 wzoru umowy stanowiącej załącznik nr 10 do SWZ w ten sposób, że otrzyma on brzmienie: „Zamawiający zastrzega sobie prawo do zmiany relacji łącz wskazanych w SWZ, z zastrzeżeniem, że Zamawiający zwróci się do Wykonawcy o potwierdzenie możliwości technicznych zmiany relacji łącza, a w przypadku potwierdzenia takiej możliwości, Zamawiający pokryje koszt zmiany relacji łącza, zgodnie z wyceną Wykonawcy.”

### Odpowiedź:

- a. Zamawiający nie dopuszcza zmian w § 11 ust.1 pkt 2 wzoru umowy, gdyż wskazany termin realizacji przeniesienia łącza jest wg Zamawiającego wystarczający na wykonanie prac instalacyjnych. Ponadto z doświadczenia Zamawiającego wynika, iż zmiany opisane w § 11 ust. 1 pkt 2 wzoru umowy występują niezwykle rzadko. Interes publiczny Zamawiającego wymaga jednak, aby uwzględnić taką ewentualność.
- b. Zamawiający wykreśla ze wzoru umowy § 11 ust. 3.

#### **Pytania 4**

Zgodnie z § 5 ust. 13 wzoru Umowy, za termin zapłaty wynagrodzenia należnego Wykonawcy uważa się dzień obciążenia rachunku Zamawiającego. Należy zwrócić uwagę, że postanowienie to w obecnym brzmieniu jest niezgodne z powszechną zasadą oraz linią orzecznictwa Sądu Najwyższego (por. uchwała SN z dn. 4 stycznia 1995 r. sygn. CZP 164/94), w myśl których za dzień spełnienia świadczenia pieniężnego w postaci bezgotówkowej uważa się dzień uznania rachunku bankowego wierzyciela (tu Wykonawcy), a nie dzień obciążenia rachunku bankowego dłużnika (tu Zamawiającego). Czy w związku z powyższym Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę powyższego zapisu i uzna dniem zapłaty dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy?

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę przedmiotowego zapisu.

#### **Pytania 5**

Zamawiający w par. 6 ust. 4 wzoru Umowy wymaga zgody na potrącanie kar umownych z należnego Wykonawcy wynagrodzenia. Wykonawca zwraca uwagę, iż kary umowne winny być dochodzone po uprzednio przeprowadzonym procesie reklamacyjnym. 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)?

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę przedmiotowego zapisu.

#### **Pytania 7**

Zamawiający w par. 6 ust. 5 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 Zamawiającego może stać się bezpodstawnym wzbogaceniem. Czy wobec powyższego Zamawiający uzupełni zapis powyższego paragrafu poprzez dodanie zdania: "(...) do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody, przy czym całkowita odpowiedzialność Wykonawcy z kontraktu nie może przekroczyć 100% całkowitej wartości zamówienia."?

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację przedmiotowego zapisu. Tym samym par. 6 ust. 5 wzoru umowy otrzymuje brzmienie: „Niezależnie od kar wymienionych wyżej Zamawiającemu przysługuje prawo dochodzenia odszkodowania na zasadach ogólnych – jeżeli wysokość kary umownej nie pokrywa poniesionej szkody – do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody, przy czym całkowita odpowiedzialność Wykonawcy z kontraktu nie może przekroczyć 100 % całkowitej wartości zamówienia”

#### **Pytania 8**

Zamawiający w par. 10 ust. 1 wzoru umowy zastrzega, że „Zamawiający może rozwiązać niniejszą umowę z zachowaniem 30-dniowego okresu wypowiedzenia w przypadku nieprzebrzegania przez Wykonawcę warunków umowy. Rozwiązanie umowy musi być poprzedzone pisemnym wezwaniem Wykonawcy do zachowania warunków określonych w umowie.” Prosimy o doprecyzowanie, że wezwanie będzie miało termin nie krótszy niż 7 dni roboczych.

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający modyfikuje przedmiotowy zapis § 10 ust. 1 w następujący sposób:

„Zamawiający może rozwiązać niniejszą umowę z zachowaniem 30-dniowego okresu wypowiedzenia w przypadku nieprzebrzegania przez Wykonawcę warunków umowy. Rozwiązanie umowy musi być poprzedzone pisemnym wezwaniem Wykonawcy do przywrócenia stanu zgodnego z umową w terminie 7 dni roboczych.”

W załączeniu do odpowiedzi poprawiony wzór umowy – załącznik nr 10 do SWZ.

**Zmianie ulegają zapisy SWZ dotyczące terminu związania ofertą, terminu składania i otwarcia ofert. Zapisy otrzymują brzmienie:**

17.1. Wykonawca pozostaje związany ofertą do dnia **04.07.2022 r.**

18.2. Termin składania ofert upływa dnia **06.05.2022 r. o godz. 10:00.**

18.5. Otwarcie ofert nastąpi w dniu **06.05.2022 r. o godz. 10:30**

Pozostałe zapisy SWZ pozostają bez zmian.

Zmiana treści SWZ prowadzi do zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu, zamawiający przekazuje Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej ogłoszenie, o którym mowa w art. 90 ust. 1. Udostępnienie zmiany treści SWZ na stronie internetowej prowadzonego postępowania nie może nastąpić przed publikacją ogłoszenia, o którym mowa w art. 90 ust. 1, z wyjątkiem przypadku gdy zamawiający nie został powiadomiony o publikacji w terminie 48 godzin od potwierdzenia przez Urząd Publikacji Unii Europejskiej otrzymania tego ogłoszenia (art. 137 ust. 4 i 5 uPzp).

Zastępca  
Komendanta Wojewódzkiego Policji w Łodzi

/-/ mł. insp. Tomasz Jędrzejowski

sporządzono 1 egz.: Zamieszczono na stronie internetowej [https://platformazakupowa.pl/pn/kwp\\_lodz](https://platformazakupowa.pl/pn/kwp_lodz)

Zapisy SWZ pozostają bez zmian.