

Warszawa, dnia 02.02.2012r.



**DYREKTOR  
ZESPOŁU DS. ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH  
KOMENDY GŁÓWNEJ STRAŻY GRANICZNEJ**

ul. Podchorążych 38, 00-463 Warszawa

Fax. 22 500 47 81

JKG-ZP-49/12  
2012 -02- 02

Egz. pojedynczy

**STRONA INTERNETOWA**

*Dotyczy: postępowanie przetargowe na „świadczenie usługi przesyłania informacji i danych GPRS/EDGE/UMTS dla Straży Granicznej (SPIID2-B)”- sprawa 1/ZP/BŁil/12.*

**Szanowni Państwo,**

na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2010, Nr 113, poz. 759 z późn. zm.) informuję, że do Zamawiającego wpłynęły od potencjalnego Wykonawcy pytania do treści SIWZ w brzmieniu przytoczonym poniżej, na które Zamawiający udziela odpowiedzi:

**Pytania dotyczące projektu umowy – Załącznik nr 5 do SIWZ**

**Pytanie 1**

*Czy w momencie podpisywania umowy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację komparycji umowy w następujący sposób:*

*Spółką pod firmą „.....” Spółka ..... z siedzibą w ....., adres ....., ul. ...., wpisaną do rejestru przedsiębiorców Krajowego Rejestru Sadowego prowadzonego przez Sąd Rejonowy ..... w ....., Wydział Gospodarczy-Krajowego Rejestru Sadowego, pod numerem KRS ....., NIP ....., o kapitale zakładowym w wysokości ..... PLN (słownie: .....) zwaną dalej „.....” reprezentowaną przez:*

1. ....
2. ....

*zgodnie z pełnomocnictwem nr ..... udzielonym w dniu ..... Roku i nie odwołanym do dnia dzisiejszego. Kopia Pełnomocnictwa oraz kopia odpisu z KRS, stanowią łącznie załącznik nr 2 do Umowy / zgodnie z odpisem z KRS, którego kopia stanowi załącznik nr 2 do Umowy.*

**Odpowiedź**

Komparycja umowy zostanie dostosowana do formy organizacyjno-prawnej Wykonawcy wybranego w postępowaniu.

**Pytanie 2**

*Prosimy o doprecyzowanie czy Zamawiający będzie zawierał indywidualne uośut, które są dla Wykonawców, będących operatorami telekomunikacyjnymi, podstawą do świadczenia usług telekomunikacyjnych, zgodnie z postanowieniami art. 56 ust. 3 Pt.*

*Jeżeli odpowiedź na powyższe pytanie będzie negatywna, czy Zamawiający zgodzi się na dodanie elementów wymienionych w ww. art. 56 ust. 3 Pt do IPU, załączonego do SIWZ.*

*W przeciwnym razie operator – Wykonawca wyłoniony w postępowaniu przetargowym nie będzie uprawniony do świadczenia usług telekomunikacyjnych, zgodnie z wymogami Pt lub narazi się na konsekwencje prawne i finansowe w przypadku kontroli Prezesa UKE.*

## **Odpowiedź**

Obowiązującym wzorem umowy jest projekt stanowiący Załącznik nr 5 do SIWZ.

## **Pytanie 3**

*W celu uniknięcia nieporozumień prosimy o potwierdzenie lub zaprzeczenie czy w związku z zapisami określonymi w SIWZ Zamawiający nie przewiduje zawarcia umowy o współpracy (ogólnie regulującej zasady, warunki świadczenia usług telekomunikacyjnych), przez co można wnioskować, iż opiniowany projekt umowy jest traktowany przez Zamawiającego, jako umowa o świadczenie usług telekomunikacyjnych; za ww. wskazuje także treść par. 1 projektu umowy.*

*Jeżeli odpowiedź na powyższe pytanie będzie pozytywna to prosimy o informację, an jaki okres będą zawierane uośut.*

## **Odpowiedź**

Obowiązującym wzorem umowy jest projekt stanowiący Załącznik nr 5 do SIWZ. Umowa będzie zawierana zgodnie z zapisami SIWZ na 24 miesiące.

## **Pytanie 4**

*Zwracamy się z prośbą o doprecyzowanie, co Zamawiający rozumie pod działaniem, które w jego ocenie wyczerpuje znamiona podwykonawstwa.*

*Czy posługiwanie się podmiotami trzecimi, np. korzystanie z usług kuriera, zewnętrznego call center lub jeszcze innych, w normalnej działalności Wykonawcy, będzie również przez Zamawiającego uznane za „posługiwanie się podwykonawcami”*

## **Odpowiedź**

Nie. Określenie podwykonawcy dotyczy tylko realizacji przedmiotu umowy, nie ma ono zastosowania do bezpośredniej obsługi logistycznej Wykonawcy.

## **Pytanie 5**

***Załącznik nr 5 do SIWZ, §1 ust. 1** Zamawiający wskazał, że przedmiotem umowy jest realizacja usług transmisji danych, a w szczególności „zapewnienie zasięgu sieci telefonii komórkowej na poziomie umożliwiającym realizację transmisji GPRS/EDGE/UMTS ze szczególnym uwzględnieniem miejsc wskazanych w OPZ pkt. 1.1”*

*Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację zapisu §1 ust. 1 w następujący sposób: „zapewnienie zasięgu sieci telefonii komórkowej na poziomie umożliwiającym realizację transmisji GPRS/EDGE/UMTS zgodnie z publikowanymi mapami zasięgu”*

## **Odpowiedź**

Zamawiający nie wyraża zgody i podtrzymuje zapisy SIWZ.

## **Pytanie 6**

***Załącznik nr 5 do SIWZ, §1 ust. 3** Zamawiający wskazał, że Wykonawca będzie zobowiązany do „zestawienia niezależnych łączy teletransmisyjnych w relacji: siedziba Zamawiającego w Warszawie przy ul. 17-go Stycznia 23-sieć operatora”.*

*Pragniemy zauważyć, iż powyższy zapis jest mało precyzyjny, ponieważ nie zawiera precyzyjnej informacji określającej miejsce połączenia zasobów Zamawiającego i Wykonawcy.*

*W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o określenie szczegółów lokalizacji (punkty styku), do którego Wykonawca miałby dostawić łącza.*

## **Odpowiedź**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ. Wymagania dotyczące zestawienia łączy teletransmisyjnych i APN zostały przedstawione w pkt. 1.2. Opisu Przedmiotu Zamówienia stanowiącego Załącznik nr 1 do SIWZ.

### **Pytanie 7**

**Załącznik nr 5 do SIWZ, §2 ust. 1 i 2** Zamawiający wskazał, że umowa podpisana jest na czas określony „od dnia podpisania Protokołu Odbioru” oraz że „dostawa kart SIM i uruchomienie łączy teletransmisyjnych oraz APN-u, nastąpi w terminie do 21 dni od daty podpisania umowy”

Prosimy o doprecyzowanie, w jaki sposób Wykonawca ma wykonać powyższe zobowiązanie i w jaki sposób będzie można stwierdzić, że zobowiązanie zostało wykonane w terminie.

### **Odpowiedź**

Procedura dotycząca wykonania i odbioru przedmiotu umowy została określona w §6 umowy stanowiącej Załącznik nr 5 do SIWZ. Usługa świadczenia transmisji danych świadczona ma być przez okres 24 miesiące od daty podpisania Protokołu Odbioru potwierdzającego dostawę kart SIM, uruchomienie łączy teletransmisyjnych, oraz APN.

### **Pytanie 8**

**Załącznik nr 5 do SIWZ, §3 ust. 4** Zamawiający zapisał, że „w trakcie realizacji umowy osoby wskazane w punktach 1,2 i 3 mogą zostać zastąpione innymi osobami za porozumieniem stron”

W celu doprecyzowania zwracamy się z prośbą o wyjaśnienie czy Zamawiający zgodzi się na modyfikację zapisu §3 ust. 4 poprzez dodanie; „(...) Powiadomienie o powyższych zmianach nie stanowi zmiany umowy wymagającej sporządzenia aneksu”

### **Odpowiedź**

Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację zapisu §3 ust. 4 w następujący sposób:

„W trakcie realizacji umowy osoby wskazane w punktach 1, 2 i 3 mogą zostać zastąpione innymi osobami za porozumieniem stron. Powiadomienie o powyższych zmianach nie stanowi zmiany umowy wymagającej sporządzenia aneksu”

### **Pytanie 9**

**Załącznik nr 5 do SIWZ, §6 ust. 3** Zamawiający wskazał, że „w przypadku stwierdzenia, że przedmiot umowy jest niezgodny z Opisem Przedmiotu Zamówienia (...) Zamawiający odmówi jego odbioru sporządzając protokół zawierający przyczyny odmowy”

W celu uniknięcia nieporozumień zwracamy się z prośbą o wyjaśnienie, czy Zamawiający dokona weryfikacji w dniu odbioru czy też Zamawiający będzie chciał wykonać testy w terminie dłuższym.

Jeżeli Zamawiający potrzebuje terminu dłuższego na weryfikację prawidłowości dostarczonego przedmiotu Umowy, w naszej ocenie należy uzupełnić §6 ust. 3 w zakresie odbioru, o zapis dotyczący pisemnego potwierdzenia, że Zamawiający odebrał przedmiot Umowy w danym dniu, a weryfikacja zostanie dokonana w określonym czasie.

### **Odpowiedź**

Weryfikacja dostarczonego sprzętu będzie odbywała się na podstawie stwierdzenia zgodności tego sprzętu z wymaganiami określonymi w SIWZ. Zamawiający dokona weryfikacji sprzętu w dniu jego odbioru.

### **Pytanie 10**

**Załącznik nr 5 do SIWZ, §6 ust. 4** Zamawiający zapisał, że „Wykonawca powiadomi pisemnie Zamawiającego o gotowości do dostarczenia przedmiotu zamówienia”

Czy w świetle powyższego zapisu Zamawiający dopuszcza możliwość powiadomienia o odbiorze drogą elektroniczną na adres e-mail lub na wskazany numer fax.

### **Odpowiedź**

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisu SIWZ.

Zgodnie z §6 umowy stanowiącej załącznik nr 5 do SIWZ Wykonawca powiadomi pisemnie o gotowości do dostarczenia przedmiotu umowy.

### **Pytanie 11**

**Załącznik nr 5 do SIWZ, §7 ust. 1 i ust. 1 lit. a)** Zamawiający zapisał, że „całkowite wynagrodzenie za realizację przedmiotu umowy określonego w §1 umowy wynosi brutto: ..... zł. (słownie: ..... złotych brutto), w tym obowiązujący podatek VAT (...)” oraz, że „kwota miesięcznego abonamentu (...) wynosi brutto: ..... zł. (słownie: ..... złotych brutto)

### **Odpowiedź**

Treść zdania niezrozumiała.

### **Pytanie 12**

**Załącznik nr 5 do SIWZ, Umowa w §7 ust. 5** Zamawiający zapisał, że „zapłata za wykonanie przedmiotu umowy nastąpi w terminie 30 dni od daty dostarczenia do Zamawiającego prawidłowo i zgodnie z zapisami niniejszej umowy wystawionej faktury VAT (...)”.

Zauważyć należy, iż z punktu widzenia Wykonawcy, jak i przepisów podatkowych takie określenie terminu płatności nie pozwala ustalić prawidłowej daty powstania obowiązku podatkowego, co w konsekwencji naraża Wykonawcę na sankcje skarbowe z tytułu nieterminowego odprowadzenia podatku VAT i podatku dochodowego od osób prawnych (art. 19 ust. 13 pkt 16 ustawy z dnia 05.04.2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz. U. Nr 54 poz. 535 z późn. zm.) oraz art. 12 ust. 3d pkt 16 ustawy z dnia 15.02.1992 r. o podatku dochodowym od osób prawnych (t.j. Dz. U. z 2000 r. Nr 54, poz. 654 z późn. zm.)

Wskazujemy ponadto, że Zamawiającego, jako podatnika VAT również dotyczą zapisy ustawy o podatku od towarów i usług, tzn., zgodnie z art. 86 ust. 10 pkt. 3 oraz art. 86 ust. 11 tej ustawy prawo do obniżania kwoty podatku należnego o podatek naliczony powstaje w rozliczeniu za okres, w którym przypada okres płatności lub w miesiącu następnym. W tym stanie rzeczy zauważyć należy, iż takie ukształtowanie warunków umowy naraża Wykonawcę na istotne niebezpieczeństwo błędnego określenia powyższych terminów, co w konsekwencji doprowadzić może do nieprawidłowego wyliczenia kwot należnych podatków. Podkreślić należy, iż jedynym rozwiązaniem takiej sytuacji może być wyłącznie uzależnienie terminu płatności od daty wystawienia faktury VAT (z punktu widzenia Wykonawcy jest to data pewna), nie zaś od daty jej otrzymania przez Zamawiającego.

W związku z powyższym, czy Zamawiający dopuszcza modyfikację § 7 ust 5 i nadanie mu następującego brzmienia: „Zapłata za wykonanie przedmiotu umowy nastąpi w terminie 30 dni od daty jej wystawienia. Wykonawca zobowiązany jest każdorazowo dostarczyć Zamawiającemu fakturę VAT w formie papierowej w terminie 7 dni od dnia jej wystawienia (...)”

### **Odpowiedź**

Zamawiający nie wyraża zgody i podtrzymuje zapisy SIWZ.

Zamawiający chce uniknąć sytuacji niedostarczenia faktur wystawionych przez Wykonawcę do siedziby Zamawiającego. Zgoda na powyższe oznaczałaby, że rozpoczyna się bieg terminu płatności wynikający z dokumentu księgowego, którego Zamawiający nie otrzymał.

### **Pytanie 13**

**Załącznik nr 5 do SIWZ, Umowa w §7 ust. 6** Zamawiający wskazał, że „za termin zapłaty przyjmuje się dzień obciążenia rachunku Zamawiającego”

Pragniemy zauważyć, że powyższy zapis nierównomiernie rozkłada ryzyko nieterminowego przepływu płatności pomiędzy bankiem prowadzącym rachunek Zamawiającego a bankiem prowadzącym rachunek Wykonawcy. Ponadto należy zwrócić uwagę, że zgodnie z zasadami wynikającymi z orzecznictwa SN, w tym uchwały z dn. 4 stycznia 1995r. (sygn. III CZP 164/94) za dzień wykonania zobowiązania pieniężnego za pomocą przelewu bankowego uważa się dzień uznania rachunku wierzyciela, a nie dzień obciążenia rachunku dłużnika.

Czy Zamawiający dopuszcza zatem modyfikację §7 ust. 6 poprzez nadanie mu brzmienia: „za dzień zapłaty uznaje się dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego, jeżeli nastąpiło to przed upływem terminu płatności, albo dzień wpływu środków na rachunek Wykonawcy, jeżeli obciążenie rachunku Zamawiającego nastąpiło po dniu, na który przypadał termin płatności”

### **Odpowiedź**

Zamawiający nie wyraża zgody i podtrzymuje zapisy SIWZ.

Zamawiający nie ponosi odpowiedzialności za działanie systemu bankowego obsługującego Wykonawcę.

### **Pytanie 14**

**Załącznik nr 5 do SIWZ, Umowa w §9 ust. 5** Zamawiający zastrzegł, że „wykonawca oświadcza, że wyraża zgodę na potrącenie (w rozumieniu art. 498 i 499 kodeksu cywilnego) powstałej należności z tytułu kar umownych w przypadku zaistnienia okoliczności, o których mowa w ust. 1 i 2 (...)”

W związku z powyższym zauważyć należy, iż działanie Zamawiającego oparte na wyżej wymienionym prawie doprowadzić może nie tylko do poważnych nieporozumień pomiędzy stronami umowy, a także może wyrządzić negatywny skutek na przebieg realizacji zamówienia. Niejednokrotnie, bowiem zarówno sam fakt wystąpienia zdarzenia skutkującego powstaniem 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 przestanek skutkujących naliczeniem kar umownych, ale także czynników wpływających na ich wysokość. Niczym 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.

Czy Zamawiający dopuszcza zatem modyfikację postanowienia §9 ust. 5, poprzez dodanie ustępu o treści: „naliczanie przez Zamawiającego kar umownych zostanie poprzedzone przeprowadzeniem stosownego postępowania reklamacyjnego mającego na celu umożliwienie Wykonawcy niezwłocznego usunięcia uchybień w wykonaniu Umowy oraz ustalenie istnienia przestanek naliczenia kary umownej”.

### **Odpowiedź**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ. Zamawiający nie zgadza się ze stwierdzeniem, że potrącenie powstałej należności z tytułu kar umownych uniemożliwia podjęcie próby zbadania czy naliczona kara umowna potrącona została naliczona prawidłowo i w odpowiedniej wysokości.

### **Pytanie 15**

**Załącznik nr 5 do SIWZ, Umowa w §12 ust. 1** Zamawiający zapisał, że „w sprawach nieuregulowanych niniejszą umową mają zastosowanie przepisy kodeksu cywilnego, ustawy Prawo zamówień publicznych, Prawo telekomunikacyjne”

Zwracamy się z prośbą o modyfikację zapisu poprzez dodanie „(...) oraz Regulamin świadczenia usług telekomunikacyjnych”

### **Odpowiedź**

Zamawiający nie wyraża zgody i podtrzymuje zapisy SIWZ. Wszelkie regulacje dotyczące świadczenia usług regulują zapisy umowy oraz SIWZ.

## **Pytania dotyczące Opisu Przedmiotu Zamówienia – Załącznik nr 1 do SIWZ**

### **Pytanie 16**

Czy Zamawiający zgodzi się na modyfikacje SIWZ i Umowy w zakresie dopuszczalności podwykonawców realizujących część rozwiązania SPIID2-B.

### **Odpowiedź**

Zamawiający nie dopuszcza podwykonawców.

### **Pytanie 17**

Zamawiający wymaga zapewnienia zasięgu sieci telefonii komórkowej na poziomie umożliwiającym realizację transmisji minimum GPRS/EDGE/UMTS, na obszarze obejmującym minimum 98% powierzchni Polski.

Zwracamy się z prośbą o obniżenie wymogu dotyczącego pokrycia powierzchni Polski w technologii GPRS/EDGE z 98% na 96% ze względu na to, iż żaden z operatorów nie dysponuje taką powierzchnią pokrycia powierzchni Polski w tej technologii.

### **Odpowiedź**

Nie, Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ. Zgodnie z danymi zawartymi w raporcie UKE z 15.07.2010 roku jest wielu operatorów dysponujących taką powierzchnią pokrycia powierzchni Polski w tej technologii.

Termin składania i otwarcia ofert pozostaje **bez zmian**.

**Powyższe odpowiedzi stanowią integralną część SIWZ i należy je uwzględnić przy przygotowywaniu oferty.**

*Z poważaniem*

**RADCA**  
Zespołu ds. Zamówień Publicznych  
Komendy Głównej Straży Granicznej

W/h  
**pplk SG Julia ROKICKA**