

Warszawa, 09-08-2023 r.

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego na podstawie art. 275 pkt 1 ustawy Pzp **na usługi dostępu do sieci Internet, usługę dzierżawy włókien światłowodowych.**

Nr sprawy: TP-71/23/DW

Wyjaśnienia i zmiana treści SWZ 2

Zamawiający działając na podstawie art. 284 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm.), zwanej dalej „ustawą Pzp” informuje, iż w ww. postępowaniu wpłynęły zapytania do treści SWZ.

W związku z powyższym na podstawie art. 284 ust. 6 oraz art. 286 ust. 1 ustawy Pzp, Zamawiający wyjaśnia oraz zmienia treść Specyfikacji Warunków Zamówienia. W przypadku, gdy udzielone poniżej odpowiedzi pozostają w sprzeczności z postanowieniami SWZ lub też precyzują lub uzupełniają postanowienia SWZ, należy przyjąć, że stanowią one zmianę SWZ, dokonaną przez Zamawiającego w myśl art. 286 ust. 1 Ustawy Pzp i będą stanowić podstawę dla oceny zgodności oferty z SWZ, przy czym w przypadku gdy:

1. postanowienia odpowiedzi są sprzeczne z postanowieniami SWZ, za obowiązujące w tym zakresie należy przyjąć treść udzielonej odpowiedzi,
2. postanowienia odpowiedzi precyzują lub uzupełniają postanowienia SWZ, za obowiązujące w tym zakresie należy przyjąć treść udzielonych odpowiedzi wraz z dotychczasową treścią SWZ.

Pytanie nr 1

Jaki sprzęt (router) Zamawiający będzie podpinał bezpośrednio pod usługę dostępu do Internetu?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że używa urządzeń klasy UTM (ang. unified threat management) renomowanych producentów takich jak FortiNet Inc.

Pytanie nr 2

Dotyczy PPU 5.1-5.2 oraz PPU 5.3. Wykonawca na zasadzie wzajemności prosi o dodanie do umowy symetrycznych postanowień zastrzeżonych na rzecz Wykonawcy, jak te wskazane w § 13 projektu umowy.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 3

Dotyczy PPU 5.1-5.2 oraz PPU 5.3. - W związku z zamieszczeniem w projekcie umowy §13, który de facto stanowi obowiązek informacyjny Zamawiającego (jako realizacja przepisów RODO), Wykonawca

wnosi aby w umowie uregulować także kwestię wzajemnego udostępniania pomiędzy Stronami danych osobowych ich personelu (zaangażowanego w zawarcie i realizację umowy) – zgodnie z zasadą rozliczalności wyrażoną w RODO. Tym samym Wykonawca wnosi, aby do umowy dodać postanowienia o poniższej treści, 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).

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 4

Dotyczy PPU 5.1-5.2 oraz PPU 5.3 - W związku ze wskazaniem w PPU, że klauzula informacyjna RODO Zamawiającego stanowi załącznik nr 6 do Umowy, prosimy o analogiczne wskazanie, że treść obowiązku informacyjnego Wykonawcy dla osób, których dane osobowe Zamawiający udostępni Wykonawcy, stanowi kolejny załącznik do Umowy.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 5

Czy Zamawiający potwierdza, że w przypadku wyboru oferty Wykonawcy prowadzącego działalność w formie spółki akcyjnej, część komparacyjna Umowy będzie obejmować wszelkie dane wymagane przez art. 374 § 1 Ksh. zad. 1-3.

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza.

Pytanie nr 6

Wykonawca zwraca się z pytaniem czy możliwym jest uzupełnienie treści postanowień umowy poprzez wskazanie, że § 6 ust.3 Umowy - zad. 1-5 o treści „łączna wysokość kar umownych naliczonych na podstawie § 6 ust.1 pkt 1-5 umowy nie może przekroczyć w całym okresie

obowiązywania umowy 20% wartości wynagrodzenia umownego brutto, o którym mowa w § 4 ust. 3 umowy” – zad. 1, zad.2 i zad. 3 „łączna wysokość kar umownych naliczonych na podstawie § 6 ust.1 pkt 1-4 umowy nie może przekroczyć w całym okresie obowiązywania umowy 20% wartości wynagrodzenia umownego brutto, o którym mowa w § 4 ust. 3 umowy

Maksymalna wysokość kar umownych nie powinna prowadzić do de facto zarobkowania zamawiającego na realizacji danego kontraktu. Kary umowne są rażąco wysokie w porównaniu do wartości zamówienia oraz spowodowanych ewentualnych strat u Zamawiającego. Zmniejszenie kar spowoduje wyrównanie pozycji Zamawiającego i Wykonawcy.

W związku z powyższym wnosimy o zmniejszenie do 20% łącznego wynagrodzenia umownego brutto. Wskazanie maksymalnej wysokości kar umownych daje możliwość oceny ryzyka związanego z realizacją umowy. Podkreślenia wymaga, że kary umowne powinny służyć zabezpieczeniu terminowego i należytego wykonania prac, a nie być nadmiernym i nieuzasadnionym obciążeniem dla wykonawcy z tego względu wysokość ograniczenia kar umownych w proponowanej wysokości wydaje się zasadne.

Ponadto zwrócić należy uwagę, że z treścią art. 484 § 2K.C. „Jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej; to samo dotyczy wypadku, gdy kara umowna jest wygórowana”.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 7

Zgodnie z treścią § 6 ust.3 Umowy – zad. 1, zad.2, zad.3 - Kary umowne na rzecz Zamawiającego z tytułu uchybień określonych w ust. 1 pkt 1), 2), 3) i 4)* -jeśli dotyczy, będą potrącane Wykonawcy z należnego wynagrodzenia za usługę w danym miesiącu kalendarzowym, na co Wykonawca wyraża zgodę. W celu uniknięcia w tym zakresie nieporozumień Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że naliczenie i potrącenie kar umownych poprzedzone zostanie postępowaniem wyjaśniającym, które potwierdzi prawidłowość naliczania kar umownych. Kara umowna powinna przysługiwać Zamawiającemu tylko i wyłącznie w przypadku, gdy niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania nastąpiło z winy Wykonawcy, co w praktyce oznacza konieczność istnienia procedury, w toku której Strony mają możliwość przedstawienia swojego stanowiska.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 8

W przypadku określenia w ofercie jednorazowej opłaty instalacyjnej na więcej niż 15% kosztu całkowitego usługi, opłatę taką należy rozłożyć na równe płatności miesięczne, płatne razem z abonamentem co miesiąc. Ewentualną opłatę za stałe publiczne nr IP należy rozliczać razem z opłatą abonamentową miesięczną. PYTANIE DO ZAMAWIAJĄCEGO - Wnosimy o zmianę przedmiotowego postanowienia w ten sposób, że za dzień zapłaty uważa się dzień uznania rachunku bankowego wykonawcy. Postanowienie w obecnym kształcie jest niezgodne z poglądem Sądu Najwyższego – por. uchwała SN z dnia 4 stycznia 1995 r. sygn. akt CZP 164/94, w myśl której 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).

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 9

Umowa § 5 pkt 6

Pytanie: Wnosimy o zmianę przedmiotowego postanowienia w ten sposób, że za dzień zapłaty uważa się dzień uznania rachunku bankowego wykonawcy. Postanowienie w obecnym kształcie jest niezgodne z poglądem Sądu Najwyższego – por. uchwała SN z dnia 4 stycznia 1995 r. sygn. akt CZP 164/94, w myśl której 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).

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 10

Dotyczy Tabeli nr 1 dla Części 1 i Części 2 Formularza Ofertowego, poz. 1 Tabeli

Czy słusznie rozumiemy, że w przypadku gdy jednorazowe opłaty instalacyjne stanowią mniej niż 15% kosztu całkowitego usługi to w kolumnie 3 wpisać należy wartość jednorazowych opłat instalacyjnych wynikających z oferty Wykonawcy? Które kolumny należy scalić i wpisać „Jednorazowa opłata instalacyjna - pierwsza faktura”?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że jednorazową opłatę instalacyjną należy wpisać w formularz oferty stanowiący załącznik nr 1 w tabelę (wiersz l.p. = 1)

Pytanie nr 11

Dotyczy par.3 ust. 2 Projektowanych Postanowień Umowy (Część 1 i 2)

Zwracamy uwagę, że Wykonawca nie ma wpływu no to kiedy dojdzie do zawarcia umowy. Mając na uwadze „sztywny termin uruchomienia usługi” wyznaczony dla Części 1 i 2 na nie później niż 01.10.2023 - rzeczywisty czas na realizację po stronie Wykonawcy jest nieokreślony co nie pozwala Wykonawcy oszacować ryzyka i tym samym poprawnie skalkulować cenę oferty.

Wnosimy o potwierdzenie, że gwarantowany dla Wykonawcy czas, w którym należy uruchomić usługi wynosi co najmniej 7 tygodni od dnia podpisania umowy.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 12

Dotyczy par.6 ust. 4 Projektowanych Postanowień Umowy (Część 1 i 2)

Wnosimy o modyfikację zapisów zgodnie z tym jak poniżej:

łączne kary umowne na rzecz Zamawiającego z tytułu uchybień określonych w ustępach pkt 1), 2), 3) i 4)*- jeśli dotyczy nie mogą przekroczyć kwoty 50% wartości netto usługi w danym miesiącu.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 13

Szanowni Państwo, zwracam się z zapytaniem czy dopuszczają Państwo wydłużenie okresu dostarczenia usługi Dzierżawa włókien światłowodowych na potrzeby transmisji danych pomiędzy lokalizacjami NIO-PIB W-WA Ursynów ☒ Wawelska ?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 14

Dzień dobry, chciałem się odnieść do części 3 (dzierżawa ciemnych włókien) pkt. 12 oraz pkt 18

Czy na pewno wymagają Państwo statystyk oraz monitorowania ciemnych włókien przez wykonawcę?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że zmienia załącznik nr 2 do SWZ w zakresie części nr 3 (Dzierżawa włókien światłowodowych na potrzeby transmisji danych między lokalizacjami NIO-PIB

W-WA Ursynów <-> W-WA Wawelska, Wymagania minimalne – wyszczególnienie, PARAMETR/WARUNEK GRANICZNY), poprzez usunięcie pkt. 12 oraz pkt 18. Zmieniony załącznik nr 2 do SWZ stanowi załącznik do niniejszych wyjaśnień.

Wykonawcy są zobowiązani uwzględnić powyższe dopuszczenia oraz zmiany, podczas sporządzania i składania ofert.

Jednocześnie w opinii Zamawiającego dokonane zmiany treści SWZ są istotne dla sporządzenia oferty *lub* wymagają od Wykonawców dodatkowego czasu na zapoznanie się ze zmianą SWZ i przygotowaniem ofert, dlatego Zamawiający – zgodnie z dyspozycją art. 286 ust 3 ustawy Pzp - przedłuży termin składania ofert w sposób następujący:

1. Rozdział XXIII pkt. 1 SWZ otrzymuje brzmienie:
„1. Ofertę wraz z wymaganymi dokumentami określonymi w SWZ należy umieścić na Platformie pod adresem: <https://portal.smartpzp.pl/coi.warszawa> - w myśl ustawy PZP na stronie internetowej prowadzonego postępowania do dnia **16.08.2023 r. o godz. 10:00.**”
2. Rozdział XXIV pkt. 1 SWZ otrzymuje brzmienie:
„ 1. Otwarcie ofert nastąpi w dniu **16.08.2023 r. o godz. 11:00.**”
3. Rozdział XXIX pkt. 1 SWZ otrzymuje brzmienie:
„1. Wykonawca jest związany złożoną ofertą przez okres **30 dni**, tj. od dnia upływu terminu składania ofert do dnia **14.09.2023.**”

Z poważaniem,

Załączniki:

- Ogłoszenie o zmianie ogłoszenia,
- Zmieniony załącznik nr 2 do SWZ.