

Warszawa, 07-09-12

AJZ-224-92-12/3650/MW/12

Do

Wykonawców biorących udział
w postępowaniu

AJZ-224-92/2012

dot.: przetargu nieograniczonego, którego przedmiotem są usługi dzierżawy łączów telekomunikacyjnych – sprawa numer AJZ-224-92/2012

Wyjaśnienia i zmiana treści
Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia

Na podstawie z art. 38 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759 ze zm.) zwanej dalej „ustawą Pzp”, Zamawiający udziela wyjaśnień dotyczących treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (SIWZ) w odpowiedzi na zapytania Wykonawców.

W przypadku, gdy udzielona poniżej odpowiedź pozostaje w sprzeczności z postanowieniami SIWZ lub też precyzuje lub uzupełnia postanowienia SIWZ, należy przyjąć, że stanowi ona zmianę SIWZ dokonaną przez Zamawiającego w myśl art. 38 ust. 4 ustawy i będzie stanowiła podstawę dla oceny zgodności oferty z SIWZ, przy czym w przypadku, gdy:

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

Treść zapytań wraz z wyjaśnieniami Zamawiającego zostanie zamieszczona na stronie internetowej Zamawiającego.

Pytanie nr 1

Istotne Postanowienia Umowy § 9 ust. 6 – Wnosimy o modyfikację zapisu, ponieważ wymagany termin rozpatrzenia reklamacji jest niezgodny z Rozporządzeniem Ministra Infrastruktury w sprawie trybu postępowania reklamacyjnego oraz warunków, jakim powinna odpowiadać reklamacja usługi telekomunikacyjnej z dnia 1 października 2004 r. (Dz. U. Nr 226, poz. 2291):

„Jednostka dostawcy usług rozpatrująca reklamację, w terminie 30 dni od dnia jej złożenia, udziela w formie pisemnej odpowiedzi na reklamację”.

Odpowiedź na pytanie nr 1

Zamawiający wyjaśnia, że wyraża zgodę na zmianę zapisu i dokonuje zmiany zapisu.

Pytanie nr 2

Zamawiający przewiduje naliczanie kar umownych w przypadku opóźnienia w spełnieniu określonych w § 10 ust. 2-6 IPU świadczeń, odwołując się wyłącznie do przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, jako wystarczającej przesłanki możliwości naliczenia kary umownej, niezależnie od tego, czy Wykonawca zgodnie z ogólnymi zasadami ponosi odpowiedzialność.

Należy zwrócić uwagę, że przepisy k.c. o karach umownych nie modyfikują co do zasady reguł odpowiedzialności kontraktowej stron, które nadal oparte są na winie, z przeniesieniem ciężaru dowodu okoliczności ekskulpacyjnych na zobowiązanego do spełnienia świadczenia (art. 471 k.c., szczególnie co do zwłoki art. 476 k.c.).

Tym samym należy przyjąć, że ustawowy wzorzec odpowiedzialności przewiduje możliwość naliczania kar umownych za nie spełnienie świadczenia w terminie, ale jedynie w tych przypadkach w których zwłoka jest następstwem okoliczności nie tylko leżących po stronie dłużnika, ale takich za które dłużnik odpowiada.

Odpowiedzialność na zasadzie ryzyka, oczekiwana zgodnie z wzorcem umowy przez Zamawiającego, w odniesieniu do usług telekomunikacyjnych nie jest także przewidziana w przepisach art. 104 i nast. Prawa telekomunikacyjnego.

W ocenie Wykonawcy nie ma racjonalnych powodów, dla których odpowiedzialność Wykonawcy co do jej zasad miała być zastrzana w zestawieniu z wzorcami ustawowymi, to nadmierne i nie odpowiadające charakterowi usługi ryzyko w ocenie Wykonawcy stanowiłoby przejaw nieuzasadnionego zachwiania równowagi kontraktowej stron.

Mając powyższe na względzie, Zwracamy się z pytaniem, czy Zamawiający dopuszcza doprecyzowanie § 10 ust. 2-6 Umowy w ten sposób, że w każdym z nich po słowach „leżących po stronie Wykonawcy” doda się słowa „i za które Wykonawca ponosi odpowiedzialność”?

Odpowiedź na pytanie nr 2

Zamawiający wyjaśnia, że wyraża zgodę na zmianę zapisu i dokonuje zmiany zapisu.

Pytanie nr 3

Prosimy o sprecyzowanie wymagań dotyczących parametrów łącz do operatorów międzynarodowych/PLIX/WIX. Prosimy o podanie przepustowości w formacie Gbps dla każdego punktu styku.

Odpowiedź na pytanie nr 3

Zamawiający wyjaśnia, że wymaga od dostawcy łącza następujących minimalnych przepływności:

- do operatorów międzynarodowych - min. 1Gbps
- do Plix - min. 1Gbps
- do Wix - min. 1Gbps

Mając powyższe na uwadze Zamawiający, na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy Pzp informuje o dokonaniu zmiany specyfikacji istotnych warunków zamówienia w przedmiotowym postępowaniu:

I. ZMIANA

Załącznik nr 2 do SIWZ

ISTOTNE POSTANOWIENIA UMOWY

§ 9 ust. 6

BYŁO:

Zgłoszona reklamacja zostanie rozpatrzona w terminie 21 dni od daty jej wniesienia

JEST:

Zgłoszona reklamacja zostanie rozpatrzona w terminie 30 dni od daty jej wniesienia

II. ZMIANA

Załącznik nr 2 do SIWZ

ISTOTNE POSTANOWIENIA UMOWY

§ 10

BYŁO:

Kary umowne

1. Z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania Usługi (niedotrzymania Gwarantowanych Parametrów Usługi) Zamawiającemu przysługuje kara umowna naliczana od Ceny Umowy brutto.
2. W przypadku opóźnień Daty Aktywacji Usługi DAU, z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Zamawiający naliczy Wykonawcy kary umowne liczone od ceny Umowy określonej w § 7, ust. 1 niniejszej umowy po wyznaczonym terminie.
 - 2.1 Wartość kary umownej z powodu niedotrzymania parametru DAU naliczana jest w oparciu o przedziały czasowe w następujący sposób:
 - 2.1.1 za opóźnienie w rozpoczęciu świadczenia Usługi przez Wykonawcę do 5 dni Zamawiający naliczy kary umowne w wysokości 0,5% za każdy kolejny dzień opóźnienia,

- 2.1.2 za opóźnienie w rozpoczęciu świadczenia Usługi przez Wykonawcę od 6 do 10 dni Zamawiający naliczy kary umowne w wysokości 2,5% plus 1% za każdy kolejny dzień opóźnienia,
- 2.1.3 za opóźnienie w rozpoczęciu świadczenia Usługi przez Wykonawcę od 11 do 15 dni Zamawiający naliczy kary umowne w wysokości 7,5% plus 1,5% za każdy kolejny dzień opóźnienia,
- 2.1.4 za opóźnienie w rozpoczęciu świadczenia usługi przez Wykonawcę przekraczające 15 dni Zamawiający naliczy kary umowne w wysokości 15% plus 2,0% za każdy kolejny dzień opóźnienia.
- 2.2 Parametr DAU rozliczany jest w okresach miesięcznych.
- 2.3 Dla potrzeb naliczenia kar z tytułu niedotrzymania DAU, opóźnienie oblicza się w dniach. Wszelkie opóźnienia spowodowane przez Zamawiającego lub osoby, za których działanie lub zaniechanie ponosi Zamawiający odpowiedzialność nie będą brane pod uwagę przy naliczaniu kar.
- 3. Jeżeli Czas Reakcji Wykonawcy CRW, z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, na zgłoszoną przez Zamawiającego awarię przekracza 30 minut, Zamawiający naliczy kary umowne w wysokości 0,5% liczone od opłaty abonamentowej określonej w § 7, ust. 1, pkt. 1.1, ppkt 1.1.2 niniejszej umowy za każdą godzinę opóźnienia po wyznaczonym terminie.
- 4. Jeżeli Czas Usunięcia Awarii CUA, z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, przekroczy 10 godzin Zamawiający naliczy kary umowne w wysokości 0,35% liczone od opłaty abonamentowej określonej w § 7, ust. 1, pkt. 1.1, ppkt 1.1.2 niniejszej umowy za każdą rozpoczętą godzinę przekroczenia parametru po wyznaczonym terminie.
- 4.1 Parametr CUA rozliczany jest w okresach miesięcznych.
- 5. Za każdą rozpoczętą godzinę przekroczenia z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Miesięcznej Dostępności Usługi MDU, Zamawiający naliczy kary umowne w wysokości 0,15% liczone od opłaty abonamentowej określonej w § 7, ust. 1, pkt. 1.1, ppkt 1.1.2 niniejszej umowy.
- 5.1 Parametr MDU rozliczany jest w okresach miesięcznych.
- 6. Za każdą rozpoczętą godzinę przekroczenia, z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Rocznej Dostępności Usługi RDU, Zamawiający naliczy kary umowne w wysokości 0,4% liczone od opłaty abonamentowej określonej w § 7, ust. 1, pkt. 1.1, ppkt 1.1.2 niniejszej umowy.
- 6.1 Parametr RDU rozliczany jest w okresach rocznych.
- 7. Wykonawca za pisemną zgodą Zamawiającego, może zamiast zapłaty kary umownej udzielić Zamawiającemu bonifikaty w wysokości przysługującej Zamawiającemu kary umownej. W razie udzielenia bonifikaty zobowiązanie Wykonawcy do zapłaty kary umownej wygasa.
- 8. Kary umowne potrącane będą z miesięcznych opłat abonamentowych za następny okres rozliczeniowy.
- 9. Zamawiający ma prawo dochodzenia odszkodowania uzupełniającego, przekraczającego wysokość kar umownych do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody z wyłączeniem utraconych korzyści.
- 10. Kary umowne określone w § 10 niniejszej Umowy nie znajdują zastosowania do przerw korzystania z usługi wynikających z planowanych prac realizowanych na zasadach opisanych w § 2 „Gwarancji Jakości Świadczonych usług”, stanowiącej Załącznik nr 2 do niniejszej Umowy.

JEST:

Kary umowne

1. Z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania Usługi (niedotrzymania Gwarantowanych Parametrów Usługi) Zamawiającemu przysługuje kara umowna naliczana od Ceny Umowy brutto.
2. W przypadku opóźnień Daty Aktywacji Usługi DAU, z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy i za które Wykonawca ponosi odpowiedzialność, Zamawiający naliczy Wykonawcy kary umowne liczone od ceny Umowy określonej w § 7, ust. 1 niniejszej umowy po wyznaczonym terminie.
 - 2.1 Wartość kary umownej z powodu niedotrzymania parametru DAU naliczana jest w oparciu o przedziały czasowe w następujący sposób:
 - 2.1.1 za opóźnienie w rozpoczęciu świadczenia Usługi przez Wykonawcę do 5 dni Zamawiający naliczy kary umowne w wysokości 0,5% za każdy kolejny dzień opóźnienia,
 - 2.1.2 za opóźnienie w rozpoczęciu świadczenia Usługi przez Wykonawcę od 6 do 10 dni Zamawiający naliczy kary umowne w wysokości 2,5% plus 1% za każdy kolejny dzień opóźnienia,
 - 2.1.3 za opóźnienie w rozpoczęciu świadczenia Usługi przez Wykonawcę od 11 do 15 dni Zamawiający naliczy kary umowne w wysokości 7,5% plus 1,5% za każdy kolejny dzień opóźnienia,
 - 2.1.4 za opóźnienie w rozpoczęciu świadczenia usługi przez Wykonawcę przekraczające 15 dni Zamawiający naliczy kary umowne w wysokości 15% plus 2,0% za każdy kolejny dzień opóźnienia.
 - 2.2 Parametr DAU rozliczany jest w okresach miesięcznych.
 - 2.3 Dla potrzeb naliczenia kar z tytułu niedotrzymania DAU, opóźnienie oblicza się w dniach. Wszelkie opóźnienia spowodowane przez Zamawiającego lub osoby, za których działanie lub zaniechanie ponosi Zamawiający odpowiedzialność nie będą brane pod uwagę przy naliczaniu kar.
3. Jeżeli Czas Reakcji Wykonawcy CRW, z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy i za które Wykonawca ponosi odpowiedzialność, na zgłoszoną przez Zamawiającego awarię przekracza 30 minut, Zamawiający naliczy kary umowne w wysokości 0,5% liczone od opłaty abonamentowej określonej w § 7, ust. 1, pkt. 1.1, ppkt 1.1.2 niniejszej umowy za każdą godzinę opóźnienia po wyznaczonym terminie.
4. Jeżeli Czas Usunięcia Awarii CUA, z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy i za które Wykonawca ponosi odpowiedzialność, przekroczy 10 godzin Zamawiający naliczy kary umowne w wysokości 0,35% liczone od opłaty abonamentowej określonej w § 7, ust. 1, pkt. 1.1, ppkt 1.1.2 niniejszej umowy za każdą rozpoczętą godzinę przekroczenia parametru po wyznaczonym terminie.
 - 4.1 Parametr CUA rozliczany jest w okresach miesięcznych.
5. Za każdą rozpoczętą godzinę przekroczenia z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy i za które Wykonawca ponosi odpowiedzialność, Miesięcznej Dostępności Usługi MDU, Zamawiający naliczy kary umowne w wysokości 0,15% liczone od opłaty abonamentowej określonej w § 7, ust. 1, pkt. 1.1, ppkt 1.1.2 niniejszej umowy.
 - 5.1 Parametr MDU rozliczany jest w okresach miesięcznych.

6. Za każdą rozpoczętą godzinę przekroczenia, z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy i za które Wykonawca ponosi odpowiedzialność, Rocznej Dostępności Usługi RDU, Zamawiający naliczy kary umowne w wysokości 0,4% liczone od opłaty abonamentowej określonej w § 7, ust. 1, pkt. 1.1, ppkt 1.1.2 niniejszej umowy.
6.1 Parametr RDU rozliczany jest w okresach rocznych.
7. Wykonawca za pisemną zgodą Zamawiającego, może zamiast zapłaty kary umownej udzielić Zamawiającemu bonifikaty w wysokości przysługującej Zamawiającemu kary umownej. W razie udzielenia bonifikaty zobowiązanie Wykonawcy do zapłaty kary umownej wygasa.
8. Kary umowne potrącane będą z miesięcznych opłat abonamentowych za następny okres rozliczeniowy.
9. Zamawiający ma prawo dochodzenia odszkodowania uzupełniającego, przekraczającego wysokość kar umownych do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody z wyłączeniem utraconych korzyści.
10. Kary umowne określone w § 10 niniejszej Umowy nie znajdują zastosowania do przerw korzystania z usługi wynikających z planowanych prac realizowanych na zasadach opisanych w § 2 „Gwarancji Jakości Świadczonych usług”, stanowiącej Załącznik nr 2 do niniejszej Umowy.

Zamawiający informuje, że termin składania i otwarcia ofert nie ulega zmianie.

Zgodnie z art. 27 ust. 2 ustawy uprzejmie proszę o potwierdzenie otrzymania niniejszego pisma na numer faksu 22 574 63 59 lub 22 574 63 79.

Z poważaniem
z up. Kierownika Zamawiającego
Przewodnicząca Komisji

Emilia Ryszkowska