

Uczestnicy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji na „Świadczenie usług dostępu do sieci Internet dla Mazowieckiej Jednostki Wdrażania Programów Unijnych” (nr sprawy: WZP.331-1-3/23.U.WI)

W związku z wniesionymi zapytaniem do SWZ obowiązującej w przedmiotowym postępowaniu, działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r., poz. 1710, z późn. zm.; dalej ustawa P.z.p.) Zamawiający, Mazowiecka Jednostka Wdrażania Programów Unijnych (dalej Zamawiający) udziela poniższych odpowiedzi:

Pytanie nr 3: *Zamawiający w par. 10 ust. 6 (par. 10 ust. 5) wzorów umów dla cz. 1-2 i dla części 3-7 zastrzega, że łączna wysokość samych kar umownych nie przekroczy całkowitej wartości umowy. Czy Zamawiający ograniczy wysokość kar umownych do 50% wartości umowy?*

Odpowiedź nr 3: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację Projektów umów w powyższym zakresie. W ocenie Zamawiającego, kara umowna ma na celu zmotywowanie Wykonawcy do rzetelnego wykonania przedmiotu zamówienia. Ponadto, w ocenie Zamawiającego, wyrażenie zgody na to, aby wysokość naliczonych kar umownych w trakcie realizacji zamówienia nie przekraczały, np. wysokości 50% całkowitej wartości zamówienia może mieć negatywne skutki dla Zamawiającego. W przypadku, gdy wartość kar umownych osiągnie maksymalną granicę 50% wartość umowy, Zamawiający nie będzie miał możliwości egzekwowania realizowania zamówienia z należytą starannością, w sposób zgodny z warunkami umowy. Wykonawcy może bardziej opłacać się świadczyć usługi w sposób nierzetelny, gdyż będzie miał świadomość, iż kolejne kary umowne nie mogą być naliczane.

Pytanie nr 4: *Zamawiający w par. 10 ust. 8 (par. 10 ust. 7) wzorów umów dla cz. 1-2 i dla części 3-7 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 potwierdza, że jeżeli w wyniku procesu reklamacyjnego prowadzonego 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) okaże się, że kary umowne były naliczone niezasadnie, to Zamawiający dokonać ich zwrotu na rzecz Wykonawcy?*

Odpowiedź nr 4: Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowane w treści pytania, zmiany w treści umowy. Ponadto Zamawiający informuje, iż nie może stać w pozycji dyskryminowanej, gdzie Wykonawca celowo może przedłużać postępowanie reklamacyjne, a tym samym utrudniać skuteczne egzekwowanie kar umownych.

Pytanie nr 5: *Zamawiający w par. 9 ust. 5 wzorów umów oraz w OPZ pkt 1) lit. I) dla wszystkich części wymaga przeniesienia łączny do nowej lokalizacji bez ponoszenia dodatkowych kosztów, a w przypadku braku możliwości technicznych przeniesienia usług przewiduje wypowiedzenie umowy ze skutkiem natychmiastowym. Wykonawca informuje, że w przypadku usług telekomunikacyjnych, nie może zagwarantować na etapie składania ofert, iż będzie mógł dostarczyć usługę do każdej wskazanej przez Zamawiającego*

lokalizacji, nie znanej na etapie przygotowywania oferty, na warunkach finansowych wskazanych w ofercie. Wprowadzenie przez Zamawiającego takiego obowiązku, skutkuje tym, że Wykonawca niezależnie od kosztów jakie będzie musiał ponieść, zobowiązany będzie dostarczyć usługi do wskazanej lokalizacji. Wykonawca zwraca uwagę, iż taki opis przedmiotu zamówienia stanowi naruszenie art. 99 ust.1 Ustawy PZP, który stanowi, iż przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty. Wykonawca opierając się na takiej treści OPZ nie będzie miał możliwości przygotowania oferty uwzględniając wymagania Zamawiającego. Informacja zawarta w OPZ i wzorze umowy o zmiennej ilości przedmiotu zamówienia uniemożliwia Wykonawcy skalkulowanie oferty, gdyż Wykonawca nie wie na etapie składania ofert jaki finalnie będzie miał kształt i zakres przedmiot zamówienia. Takie postanowienia SWZ nie pozwalają wykonawcy na wystarczająco pewne określenie zakresu obejmującego przedmiot zamówienia. Zamawiający tym zapisem utrudnia określenie rentowności projektowanego przedsięwzięcia. Wykonawca winien mieć pewność co do zakresu świadczonych przez niego usług, natomiast umowy w sprawie zamówień publicznych są, co do zasady, umowami zawieranyymi na czas oznaczony, a świadczenie wykonawcy winno być tożsame ze świadczeniem określonym w składanej przez niego ofercie. Wobec powyższego wnosimy o modyfikację zapisów umów i OPZ w następujący sposób: „Zamawiający może złożyć zlecenie na zmianę lokalizacji usługi i wyznaczyć termin przeniesienia z 30 dniowym wyprzedzeniem, po uzyskaniu od Wykonawcy potwierdzenia pozytywnych warunków technicznych, na które to potwierdzenie Wykonawca ma 14 dni. W przypadku pozytywnych warunków technicznych Wykonawca przedstawi Zamawiającemu koszty przeniesienia lokalizacji. W przypadku wskazania przez Wykonawcę braku możliwości zmiany lokalizacji którejkolwiek z usług będących przedmiotem Umowy (braku warunków technicznych w nowej lokalizacji lub przekroczenia terminu przeniesienia usługi) Zamawiającemu przysługuje prawo wypowiedzenia Umowy ze skutkiem natychmiastowym, jednak nie więcej niż w 2 lokalizacjach w trakcie trwania umowy.”

Odpowiedz nr 5: Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę zapisów w § 9 ust. 5 Załączników nr 3.1 i 3.2 do SWZ oraz pkt 1 lit. l) Załączników nr 2.1 – 2.3 do SWZ dotyczącą kwestii dodatkowych kosztów. W opinii Zamawiającego, Wykonawca jako profesjonalna firma zajmująca się świadczeniem usług telekomunikacyjnych jest w stanie, na podstawie wieloletniego doświadczenia, oszacować wartość przeniesienia usługi do innej lokalizacji i umieścić ją w ofercie. Zaproponowany przez Wykonawcę zapis skutkowałby przeniesieniem na Zamawiającego, nieznanych na etapie zawierania umowy po zakończeniu niniejszego postępowania, kosztów co stawiałby Zamawiającego w niekorzystnej sytuacji finansowej. Zgodnie z ustawą P.z.p. każda zmiana umowy skutkująca zmianą wysokości wynagrodzenia Wykonawcy jest zmianą istotną i powinna zostać uwzględniona w dokumentacji postępowania już na etapie jego przygotowania. Oprócz wskazania samej zmiany, należałoby określić dokładne okoliczności jej wystąpienia, jak również skutki finansowe jej wprowadzenia. Prowadzi to do sytuacji, w której Zamawiający przed wszczęciem postępowania musiałby znać nie tylko potencjalny adres nowej lokalizacji ale i potencjalną wysokość kosztów takiej zmiany lokalizacji, która może nastąpić przez cały okres świadczenia usług, czyli okres 24 miesięcy. Zakładając, że profesjonalny dostawca usług będących przedmiotem zamówienia ma większe możliwości oszacowania takich kosztów, Zamawiający umożliwił ich uwzględnienie w treści oferty w tabelach dotyczących opłat instalacyjnych. Wychodząc jednak na przeciw oczekiwaniom Wykonawcy, Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację spornego zapisu w sposób wskazany w Zmianach nr 10 – 12 do SWZ.

Patrz Zmiany nr 10 – 12 do SWZ

Niniejsze odpowiedzi zostaną niezwłocznie doręczone Wykonawcom, którzy otrzymali SWZ w formie elektronicznej oraz zamieszczone na stronie internetowej Zamawiającego. Udzielone wyjaśnienia zostaną dołączone do SWZ i będą stanowiły jej integralną część.

Zgodnie z art. 286 ust. 1 w związku z ust. 3 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r., poz. 1710, z późn. zm.; dalej ustawa P.z.p.) Zamawiający, Mazowiecka Jednostka Wdrażania Programów Unijnych (dalej Zamawiający) zmienia zapisy SWZ w poniższy sposób:

- Zmiana nr 7 do SWZ** Zmianie ulega treść pkt 24.1 SWZ, który otrzymuje następujące brzmienie:
- 24.1 *„Ustala się, że składający ofertę pozostaje nią związany przez okres **30 dni, tj. do dnia 22.03.2023 r.** Pierwszym dniem terminu związania ofertą jest dzień, w którym upływa termin składania ofert”*
- Zmiana nr 8 do SWZ** Zmianie ulega treść pkt 27.4 SWZ, który otrzymuje następujące brzmienie:
- 27.4 *„Termin składania ofert upływa w dniu **21.02.2023 r., o godz. 10:00”***
- Zmiana nr 9 do SWZ** Zmianie ulega treść pkt 30.1 SWZ, który otrzymuje następujące brzmienie:
- 30.1 *„Otwarcie (odszyfrowanie) ofert nastąpi za pośrednictwem Platformy e-Zamówienia, w dniu **21.02.2023 r., o godz. 10:30”***
- Zmiana nr 10 do SWZ** Zmianie ulega treść pkt 36.3.1 SWZ, który otrzymuje następujące brzmienie:
- 36.3.1 *„Zamawiający może złożyć zlecenie na zmianę lokalizacji usługi (jednak nie więcej niż w 1 raz w trakcie trwania danej umowy) i wyznaczyć termin przeniesienia z 30 dniowym wyprzedzeniem, po uzyskaniu od Wykonawcy potwierdzenia pozytywnych warunków technicznych na które to potwierdzenie Wykonawca ma 14 dni. Za przeniesienie usługi do nowej lokalizacji Zamawiający nie poniesie żadnej opłaty. W przypadku wskazania przez Wykonawcę braku możliwości zmiany lokalizacji którejkolwiek z usługi będących przedmiotem Umowy (braku warunków technicznych w nowej lokalizacji lub przekroczenia terminu przeniesienia usługi) lub w przypadku gdy Wykonawca przedstawi oświadczenie, iż koszty wykonania przeniesienia będą dla Wykonawcy finansowo nieopłacalne, Zamawiającemu przysługuje prawo wypowiedzenia Umowy ze skutkiem natychmiastowym”*
- Zmiana nr 11 do SWZ** Zmianie ulega treść pkt 1 lit. l) w Załącznikach 2.1 – 2.3 do SWZ, który otrzymuje następujące brzmienie:
- „Zamawiający może złożyć zlecenie na zmianę lokalizacji usługi (jednak nie więcej niż w 1 raz w trakcie trwania danej umowy) i wyznaczyć termin przeniesienia z 30 dniowym wyprzedzeniem, po uzyskaniu od Wykonawcy potwierdzenia pozytywnych warunków technicznych na które to potwierdzenie Wykonawca ma 14 dni. Za przeniesienie usługi do nowej lokalizacji Zamawiający nie poniesie żadnej opłaty. W przypadku wskazania przez Wykonawcę braku możliwości zmiany lokalizacji którejkolwiek z usługi będących przedmiotem Umowy (braku warunków technicznych w nowej lokalizacji lub przekroczenia terminu przeniesienia usługi) lub w przypadku gdy Wykonawca przedstawi oświadczenie, iż koszty wykonania przeniesienia będą dla Wykonawcy finansowo nieopłacalne, Zamawiającemu przysługuje prawo wypowiedzenia Umowy ze skutkiem natychmiastowym”*

Zmiana nr 12 do SWZ

Zmianie ulega treść § 9 ust. 5 w Załącznikach 3.1 i 3.2 do SWZ, który otrzymuje następujące brzmienie:

„Zamawiający może złożyć zlecenie na zmianę lokalizacji usługi (jednak nie więcej niż w 1 raz w trakcie trwania danej umowy) i wyznaczyć termin przeniesienia z 30 dniowym wyprzedzeniem, po uzyskaniu od Wykonawcy potwierdzenia pozytywnych warunków technicznych na które to potwierdzenie Wykonawca ma 14 dni. Za przeniesienie usługi do nowej lokalizacji Zamawiający nie poniesie żadnej opłaty. W przypadku wskazania przez Wykonawcę braku możliwości zmiany lokalizacji którejkolwiek z usługi będących przedmiotem Umowy (braku warunków technicznych w nowej lokalizacji lub przekroczenia terminu przeniesienia usługi) lub w przypadku gdy Wykonawca przedstawi oświadczenie, iż koszty wykonania przeniesienia będą dla Wykonawcy finansowo nieopłacalne, Zamawiającemu przysługuje prawo wypowiedzenia Umowy ze skutkiem natychmiastowym”

Pozostałe zapisy SWZ pozostają bez zmian.

Dokonane modyfikacje (w zakresie wskazanym w Ogłoszeniu o zamówieniu) zostaną opublikowane na stronie internetowej prowadzonego postępowania: <https://bip.mazowia.eu/zamowienia-publiczne/> oraz <https://ezamowienia.gov.pl/mp-client/search/list> w formie Ogłoszenia o zmianie ogłoszenia, wszystkie modyfikacje zostaną również przekazane niezwłocznie wszystkim Wykonawcom, którzy do dnia udzielenia niniejszych wyjaśnień wyrazili zainteresowanie przedmiotowym postępowaniem.

Z upoważnienia p.o. Dyrektora
Mazowieckiej Jednostki Wdrażania Programów Unijnych
Michał Kosior
Kierownik Wydziału Zamówień Publicznych
/- podpisano kwalifikowanym podpisem elektronicznym/

Sprawę prowadzi:
Anna Pogorzelska
tel. 22 542 27 43
email: a.pogorzelska@mazowia.eu