

UNIWERSYTET ŚLĄSKI
40- 007 KATOWICE
NIP 634-019-71-34;
REGON 000001347

Katowice, dnia 10.02.2022 r.

UCZESTNICY POSTĘPOWANIA
O UDZIELENIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO
NR DZP.381.002.2022.UGK

WYJAŚNIENIA DO TREŚCI SWZ – ZMIANA TREŚCI SWZ NR 1 –
ZMIANA TERMINU SKŁADANIA I OTWARCIA OFERT

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji o wartości zamówienia poniżej 215 000,00 euro pn.: „Świadczenie usług telekomunikacyjnych dla Uniwersytetu Śląskiego w sieci telefonii komórkowej (GSM)”, nr sprawy DZP.381.002.2022.UGK

- I. Do Zamawiającego wpłynęły wnioski o wyjaśnienie treści SWZ. Zgodnie z art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2021 r. poz. 1129 z późn. zm.) zwanej dalej także *ustawą Pzp*, Zamawiający jest obowiązany udzielić wyjaśnień niezwłocznie, jednak nie później niż na 2 dni przed upływem terminu składania ofert, pod warunkiem że wniosek o wyjaśnienie treści SWZ wpłynął do zamawiającego nie później niż na 4 dni przed upływem terminu składania ofert. Zgodnie z zapisami ust. 6, treść zapytań wraz z wyjaśnieniami Zamawiający udostępnia, bez ujawniania źródła zapytania, na stronie internetowej prowadzonego postępowania. Wobec powyższego Zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

Pytanie nr 1:

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o potwierdzenie, że w przypadku wyboru oferty Zleceniobiorcy prowadzącego działalność w formie spółki akcyjnej, część komparacyjna Umów poświęcona Wykonawcy, będzie obejmować wszelkie dane wymagane przez art. 374 § 1 Ksh?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż umowa o udzielenie zamówienia publicznego zostanie przygotowana zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa.

Pytanie nr 2:

Wykonawca zwraca się o modyfikację zapisu § 8 ust. 2 pkt 4 umowy- „z tytułu odstąpienia od Umowy przez Zamawiającego lub Wykonawcę, z przyczyn za które odpowiada Wykonawca – w wysokości w wysokości 60.000,00 złotych” poprzez obniżenie wysokości kary umownej – do wysokości 10% wynagrodzenia umownego brutto; Jest to zapis analogiczny do odpowiedzialności Zamawiającego – § 8

Uniwersytet Śląski w Katowicach
Dział Zamówień Publicznych
ul. Bankowa 12, 40-007 Katowice
tel.: 32 359 13 34, e-mail: dzp@us.edu.pl

ust.5 umowy Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną z tytułu odstąpienia od Umowy, za które wyłączną odpowiedzialność ponosi Zamawiający, w wysokości 10% wynagrodzenia umownego brutto.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 3:

Wykonawca w treści postanowień § 8 ust. 6 umowy wskazuje - Jeżeli kara umowna nie pokrywa poniesionej szkody, Strony mogą żądać odszkodowania uzupełniającego na zasadach ogólnych.

W świetle powyższego Wykonawca zwraca się o potwierdzenie, że Zamawiający wyraża zgodę na uzupełnienie zapisu , poprzez wskazanie, że łączna wysokość odszkodowania wraz z naliczonymi karami nie przekroczy całkowitej wartości umowy. Wykonawca zwraca uwagę, że wskazanie maksymalnej wysokości odszkodowania umożliwia oszacowanie ryzyka związanego z realizacją umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 4:

Zgodnie z treścią § 8 ust.7 umowy – Ewentualne należności z tytułu kar umownych lub odszkodowań Wykonawca zapłaci na rachunek bankowy Zamawiającego wskazany w wezwaniu do zapłaty (nocie obciążeniowej), w terminie 14 dni od daty jej doręczenia.

W celu uniknięcia w tym zakresie nieporozumień Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że ewentualne naliczenie i potrącenie kar umownych poprzedzone zostanie postępowaniem, które potwierdzi prawidłowość naliczania kar umownych. Powyższe wynika z okoliczności, że 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 podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 5:

Zamawiający oczekuje bezpłatnej wymiany kart sim, wymiana karty na e sim – jest usługą dodatkową płatną, mając na uwadze prawidłowe skalkulowanie kosztów ofert , by była jak najkorzystniejsza dla Zamawiającego prosimy o określenie maksymalnej ilości kart e- sim w postępowaniu.

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, że na podstawie obecnie obowiązującej umowy wykorzystywana jest jedna (1) karta e-sim i Zamawiający nie jest w stanie przewidzieć ilości tych kart w okresie obowiązywania umowy. Jednocześnie Zamawiający wyjaśnia, że maksymalną ilość kart e-sim, na które będzie można wymienić zwykłe karty sim wynosi maksymalnie 20 szt. w czasie trwania umowy.

W związku z powyższym, działając na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy Pzp, Zamawiający zmienia treść SWZ w następujący sposób:

1. W załączniku nr 3 do SWZ (wzór umowy) w § 5 dodaje się ust. 6, który otrzymuje brzmienie:

„Zamawiający zastrzega sobie (dotyczy maksymalnie 20 numerów telefonicznych) możliwość zmiany ze zwykłej karty sim (micro, Nano) lub zamówienie nowego numeru na karcie e-sim w okresie trwania umowy”

2. W załączniku nr 2 do SWZ (OPZ) oraz w załączniku nr 2 do Umowy w pkt 1 dodaje się ostatni pkt w brzmieniu:

„Zamawiający zastrzega sobie (dotyczy maksymalnie 20 numerów telefonicznych) możliwość zmiany ze zwykłej karty sim (micro, Nano) lub zamówienie nowego numeru na karcie e-sim w okresie trwania umowy”

Pytanie nr 6:

W celu uniknięcia wątpliwości, Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że umowy o świadczenie usług telekomunikacyjnych dla co najmniej 340 kart SIM (MICRO, NANO SIM) lub E-SIM do aparatów telefonicznych oraz co najmniej 93 karty SIM do bezprzewodowego Internetu, będą obowiązywały przez cały okres obowiązywania umowy o udzielanie zamówienia, a pozostałe (opcjonalne) umowy o świadczenie usług telekomunikacyjnych będą obowiązywały od dnia ich zawarcia do końca okresu obowiązywania umowy?

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, że w załączniku nr 2 do SWZ określono szczegółowy rodzaj i maksymalną ilość świadczeń. Zgodnie z rozdziałem II ust. 1 pkt 3) SWZ) Zamawiający wskazuje, że: *podane w dokumentach zamówienia ilości świadczeń są ilościami maksymalnymi. Zamawiający zastrzega sobie prawo do niewykorzystania wszystkich podanych ilości. W związku z możliwością ograniczenia zakresu zamówienia, zgodnie z art. 433 pkt 4) ustawy Pzp Zamawiający gwarantuje realizację Przedmiotu Umowy na poziomie co najmniej 340 kart SIM (MICRO SIM lub NANO SIM) lub E-SIM do aparatów telefonicznych oraz co najmniej 93 kart SIM do bezprzewodowego Internetu (na zasadach określonych we wzorze umowy). W pozostałym zakresie Wykonawcy nie przysługują żadne roszczenia z tytułu niewykorzystania pełnej wartości Umowy, czy też pełnej ilości świadczeń.*

Ponadto zgodnie z pkt 3 ppkt 24) załącznika nr 2 do SWZ: *dla każdej aktywacji karty SIM zostanie zawarta umowa jednostkowa (umowa o świadczenie usług telekomunikacyjnych dla poszczególnych kart SIM) dotycząca nadawanych, dla danego numeru, uprawnień. Zamawiający wymaga, aby kolejne aktywacje, dla których zawarte zostaną umowy jednostkowe kończyły się z dniem zakończenia umowy (umowy głównej) zawartej w ramach niniejszego postępowania.*

Pytanie nr 7:

W kontekście przedmiotu zamówienia, wskazującego, iż obejmuje on świadczenie usług telekomunikacyjnych w oparciu o udostępnione przez Wykonawcę karty SIM, Wykonawca wnosi o zweryfikowanie zasadności utrzymania postanowień umownych dotyczących rękojmi za wady. Wykonawca

zwraca uwagę, że przedmiot zamówienia nie obejmuje dostawy sprzętu telekomunikacyjnego, a karty SIM przez cały okres obowiązywania Umowy, jako elementy infrastruktury przedsiębiorcy telekomunikacyjnego pozostają jego własnością i nie mogą być podlegać sprzedaży. W konsekwencji, Wykonawca wnosi o wykreślenie postanowień umownych dotyczących rękoi, względnie wyjaśnienie w kontekście specyfiki przedmiotu zamówienia, w jaki sposób uprawnienia Zamawiającego podlegać będą ewentualnej realizacji?

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ. Uprawnienia z tytułu rękoi za wady obejmują wady fizyczne lub prawne Przedmiotu Umowy na zasadach określonych w Kodeksie cywilnym, w szczególności wady kart SIM.

Pytanie nr 8:

W związku ustaleniem wysokości kar umownych na nieadekwatnym i nadmiernym poziomie, Wykonawca podkreśla przy tym, że co prawda w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, zasada równości stron stosunku cywilnoprawnego doznaje znacznego ograniczenia i, o ile działania zamawiającego nie będą naruszać postanowień przepisów ustawy Prawo zamówień publicznych, to nawet restrykcyjne sformułowanie postanowień umownych, obciążenie wykonawcy wysokimi karami umownymi, czy też nałożenie na wykonawców szeregu obowiązków nie może prowadzić do ich arbitralnej zmiany ww. zasad (wyrok z dnia 26 marca 2015 r. o sygn. akt: KIO 471/15; KIO 472/15) Tym samym, niedopuszczalne jest arbitralne i asymetryczne ustalanie przez Zamawiającego odpowiedzialności wykonawcy. W świetle powyższego, Wykonawca wnosi o dostosowanie wysokości kary umownej do wartości przedmiotu zamówienia, albowiem obecna wartość ww. kar umownych jest nieuzasadniona, a jedynym jej skutkiem jest konieczność ujęcia większych (nieproporcjonalnych) ryzyk w ofercie i zwiększenie ceny ofertowej. W szczególności Wykonawca wskazuje, iż wskazane w § 8 projektu umowy wysokości kar umownych (1000 zł lub 300 zł za każdy dzień braku świadczenia) oderwane są od przyjętych na rynku wysokości opłat abonamentowych za świadczenie usług telekomunikacyjnych.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 9:

Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że maksymalne wynagrodzenie, o którym mowa w § 6 ust. 1 Umowy obejmować będzie maksymalny, w tym opcjonalny zakres zamówienia, jak również przewidywany przez Zamawiającego koszt świadczenia usług telekomunikacyjnych, które rozliczane będą zgodnie z cennikiem Wykonawcy (np. usług w roamingu, połączenia międzynarodowe)? Jednocześnie, w celu uniknięcia wątpliwości, Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że usługi nie objęte ofertą/opłatą abonamentową będą rozliczane zgodnie z cennikiem usług telekomunikacyjnych dla klientów biznesowych?

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, że zgodnie z pkt 3 ppkt 24) załącznika nr 2 do SWZ: *połączenia międzynarodowe, roamingowe, SMS i MMS typu Premium, połączenia z infoliniami, biurami numerów, SMS na numery stacjonarne itp. inne usługi niestandardowe będą naliczane zgodnie z obowiązującym w chwili realizacji cennikiem tych usług.*

Pytanie nr 10:

Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że Zamawiający przyjmuje do wiadomości, iż świadczenie usług telekomunikacyjnych w określonej technologii, uzależniona jest od takich okoliczności jak korzystanie z usługi na terenie jej dostępności, jak również specyfiki obiektów w których usługa jest świadczona. Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że ilekroć treść dokumentacji postępowania odnosi się do świadczenia usług telekomunikacyjnych w technologiach 2G/3G/4G/5G, przez przedmiotowy wymóg należy rozumieć obowiązek zapewnienia świadczenia usług telekomunikacyjnych w jednej z ww. technologii, dostępnej w lokalizacji Zamawiającego? Ponadto, Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że Zamawiający akceptuje fakt, iż korzystanie z określonej technologii świadczenia usług telekomunikacyjnych uzależniona jest od korzystania z urządzeń obsługujących daną technologię?

Odpowiedź:

Zamawiający informuję, że do czasu osiągnięcia limitu, prędkość transferu danych nie może być w żaden sposób sztucznie ograniczana przez podmiot i powinna zależeć wyłącznie od specyfikacji technicznej posiadanego modemu lub telefonu, zasięgu sieci podmiotu wykonującego usługi telefonii komórkowej, obciążenia stacji nadawczej, siły odbieranego sygnału oraz warunków atmosferycznych.

Pytanie nr 11:

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie czy wymóg wskazany w pkt 9 wymagań dotyczących sposobu realizacji przedmiotu zamówienia, odnosi się do planu cenowego głosowego, a w pkt 13 dotyczy planu cenowego dedykowanego dla transmisji danych?

Odpowiedź:

Tak, Zamawiający potwierdza, że ppkt 9 w punkcie 3 załącznika nr 2 do SWZ odnosi się do planu cenowego głosowego, a ppkt 13 w punkcie 3 OPZ dotyczy planu cenowego dedykowanego dla transmisji danych.

Pytanie nr 12:

Wykonawca wnosi wyjaśnienie czy wymagany wolumen pakietu transmisji danych dla poszczególnych planów cenowych (głosowego i dedykowanego dla transmisji danych) należy interpretować w ten sposób, że odpowiednio pakiet 55GB oraz pakiet 95 GB powinien obejmować proporcjonalną część (Wykonawca wnosi o wskazanie jaką), która może być wykorzystana dla transmisji danych w roamingu UE? Zasady świadczenia usług roamingu są bowiem regulowane przepisami Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) Nr 531/2012 z dn. 13 czerwca 2012 r. *w sprawie roamingu w publicznych sieciach łączności ruchomej wewnątrz Unii (wersja przekształcona)* oraz przepisami Rozporządzenia

wykonawczego Komisji (UE) 2016/2286 z dnia 15 grudnia 2016 r. ustanawiające szczegółowe przepisy dotyczące stosowania polityki uczciwego korzystania i metod oceny zrównoważonego charakteru zniesienia dodatkowych opłat z tytułu detalicznych usług roamingu oraz dotyczące wniosku, jaki ma obowiązek złożyć dostawca usług roamingu na potrzeby tej oceny. Powyższe przepisy wprowadziły co prawda zasadę roam like home, zgodnie z którą abonent miał nie odczuwać skutków wyższych opłat za połączenia wykonywane i odbierane podczas podróży zagranicznych, ale kluczowe jest przy tym określenie, iż powyższe zasady dotyczą zwykłego użytkownika usług roamingowych tj. użytkownika ich nie w ramach planu przewidującego nielimitowane minuty w ramach abonamentu wykonywane w połączeniach krajowych w sieci operatora macierzystego, z którym dany abonent podpisał umowę, ale tzw. normalnego użytkownika przez abonenta, który okresowo przebywa poza krajem swojego operatora macierzystego i z tego tytułu nie powinien ponosić nadmiernych opłat. Tym samym, Wykonawca wnosi również o potwierdzenie, że Zamawiający będzie zobowiązany do stosowania się do Polityki Uczciwego Korzystania (ang. Fair Use Policy w skrócie „FUP”), przyjętej u przedsiębiorcy telekomunikacyjnego z którym zawarta zostanie umowa o udzieleniu zamówienia?

Odpowiedź:

Działając na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy Pzp, Zamawiający zmienia treść SWZ w następujący sposób:

1. W załączniku nr 2 do SWZ (OPZ) oraz w załączniku nr 2 do Umowy pkt 3 ppkt 9) otrzymuje brzmienie:

„Utworzenie w ramach abonamentu pakietu transmisji danych minimum 55 GB miesięcznie dla każdego numeru telefonu na terenie Polski, w tym 10 % wielkości pakietu na transmisję danych w roamingu w UE – dotyczy telefonów głosowych. Po wykorzystaniu pakietu transmisji danych, rozliczenia z Wykonawcą będą się odbywać na podstawie cen jednostkowych zawartych w ofercie Wykonawcy, bez spowolnienia prędkości transmisji danych”.

2. W załączniku nr 2 do SWZ (OPZ) oraz w załączniku nr 2 do Umowy pkt 3 ppkt 13) otrzymuje brzmienie:

„W ramach abonamentu wielkość pakietu danych za usługę nieograniczonego dostępu do Internetu w technologiach GPRS/EDGE/UMTS/HSDPA/HSUPA/3G/LTE/5G lub nowszej dla miesięcznego limitu danych winna wynosić minimum 95 GB/miesiąc na terenie Polski oraz w tym 10 % wielkości pakietu transmisji w UE. Przekroczenie limitu nie może skutkować powstaniem jakiegokolwiek dodatkowego kosztu dla Zamawiającego, podmiot może jedynie spowolnić prędkości transmisji danych”.

II. W związku z art. 286 ust. 3 ustawy Pzp, działając na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy Pzp, Zamawiający zmienia treść SWZ w następujący sposób:

Rozdz. X ust. 1 SWZ (Termin złożenia oferty) otrzymuje brzmienie:

Ofertę wraz z wymaganymi dokumentami należy złożyć w nieprzekraczalnym terminie **do dnia 15.02.2022 r., do godziny 10:00**. Oferty złożone po terminie będą podlegać odrzuceniu na podstawie przepisu art. 226 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp.

Rozdz. XI ust. 1 pkt 1) SWZ (Termin otwarcia ofert), otrzymuje brzmienie:

Otwarcie ofert następuje niezwłocznie po upływie terminu składania ofert, nie później niż następnego dnia po dniu, w którym upłynął termin składania ofert. Zamawiający dokona otwarcia ofert [w dniu 15.02.2022 r., o godz. 10:15;](#)

Rozdz. XII ust. 1 (Określenie terminu związania ofertą), otrzymuje brzmienie:

Wykonawca będzie związany złożoną przez siebie ofertą od dnia upływu terminu składania ofert przez okres 30 dni tj. do dnia 16.03.2022 r.

Działając zgodnie z art. 286 ust. 9 ustawy Pzp, Zamawiający zamieszcza w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenie o zmianie ogłoszenia.

POWYŻSZE WYJAŚNIENIA I ZMIANY SWZ SĄ WIAŻĄCE DLA WYKONAWCÓW I NALEŻY JE UWZGLĘDNIĆ PRZY SPORZĄDZANIU OFERTY.

W załączeniu przekazujemy aktualnie brzmiący załącznik nr 2 do SWZ/załącznik nr 2 do Umowy.

Z-ca Przewodniczącego Komisji Przetargowej:

Przewodniczący Komisji Przetargowej:

Zatwierdzam:

mgr Agnieszka Maj –
Z-ca Kanclerza ds. Inwestycji i
Zarządzania Logistycznego