

Katowice, dnia 1 października 2019 r.
PZ.261.26.4.2019.KK

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na **dostawę fabrycznie nowych telefonów komórkowych i urządzeń wraz z usługami telefonii komórkowej i bezprzewodowego internetu** (znak sprawy: ZP/DO/2/PZ/26/19).

Na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843), zwanej dalej „ustawą Pzp”, Zarząd Transportu Metropolitalnego z siedzibą w Katowicach jako Zamawiający informuje, że w ww. postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego wpłynęły wnioski o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia (SIWZ). W związku z powyższym Zamawiający przekazuje treść zapytań (pisownia oryginalna) wraz z następującymi wyjaśnieniami.

1. Dotyczy § 5 ust. 2 wzoru umowy

Zwracamy uwagę, że w formularzu ofertowym Zamawiający nie uwzględnia pozostałych kosztów związanych telekomunikacyjnych m.in. związanych z kosztem połączeń głowowych, transmisji, danych poza UE czy połączenia na numery specjalne oraz prawa opcji. Tym samym czy maksymalna wartość umowy nie powinna uwzględniać wszystkich składniki cenowych możliwe do realizacji w ramach kontraktu (art. 34 ust 5 ustawy Prawo Zamówień Publicznych)?

Odpowiedź:

W § 5 ust. 2 wzoru umowy jest mowa o maksymalnym wynagrodzeniu (brutto) wynikającym z treści oferty Wykonawcy i nie obejmującym realizacji prawa opcji. Zamawiający wskazał w pkt 3.4 SIWZ zakres zamówienia, który jest niepewny i objęty prawem opcji. Prawo opcji jest uprawnieniem Zamawiającego do rozszerzenia zamówienia w zakresie objętym prawem opcji wskazanym w § 3 ust. 2 wzoru umowy. Skoro Wykonawca nie podaje w swej ofercie ceny realizacji zamówienia podlegającego prawu opcji, to również maksymalne wynagrodzenie (brutto) wynikające z treści oferty Wykonawcy nie może uwzględniać realizacji zamówienia opcjonalnego, czyli niepewnego. Przepis art. 34 ust. 5 ustawy Pzp dotyczy ustalania wartości zamówienia, a nie „maksymalnej wartości umowy”.

2. Dotyczy § 5 ust. 2 wzoru umowy

Jako, że maksymalna wartość umowy nie obejmuje prawa opcji a jednocześnie Zamawiający zastrzega sobie w ramach tej samej umowy prawo opcji w wysokości do 20% zamówienia + prosimy o informację-co się dzieje w momencie przekroczenia wartości zamówienia i w jaki sposób zamawiający zamierza ponieść wartość zamówienia po skorzystaniu z prawa opcji? Biorąc pod uwagę zapisy umowy czy zamawiający nie powinien korygować prawa opcji na prawo do zamówień dodatkowych zgodnie z art. 67 ust 1 pkt 6 PZP?

Odpowiedź:

Pytania są niezrozumiałe dla Zamawiającego. Należy podkreślić, że Wykonawca podając cenę oferty podaje ją za wykonanie (pewnego) zamówienia, a nie za wykonanie prawa opcji, które jest niepewne. Ponadto, możliwość skorzystania z prawa opcji przewidzianego we wzorze umowy nie będzie wymagała zmiany umowy (tzw. aneksu). Zamawiający nie ma pojęcia, co Wykonawca rozumie pod pojęciem „korygowania prawa opcji na prawo do zamówień dodatkowych”. Jednakże, zgodnie z pkt 17 SIWZ Zamawiający nie przewiduje możliwości udzielania zamówień, o których mowa w art. 67 ust. 1 pkt 6 ustawy Pzp.

3. Dotyczy § 6 ust. 1 wzoru umowy

Karty SIM wszystkich operatorów stanowią element infrastruktury wykonawcy tym samym prosimy o skorygowanie umowy w tym zakresie.

Odpowiedź:

Powyższy wniosek nie jest wnioskiem o wyjaśnienie treści SIWZ, o którym mowa w art. 38 ustawy Pzp. Nie może być traktowany przez Zamawiającego jako zapytanie Wykonawcy. Zamawiający nie zmienia brzmienia § 6 ust. 1 wzoru umowy.

4. Dotyczy § 6 ust. 1 wzoru umowy

Prosimy o ujawnienie struktury ruchu wychodzącego z okresu min. 6 miesięcy uwzględniający m.in. średnią ilość minut, smsy, mmy w kraju, w roamingu UE oraz transmisję w kraju i w UE, oraz ilość kart. Zwracamy uwagę, że te dane są w posiadaniu aktualnego Wykonawcy a są niezbędne do prawidłowej kalkulacji oferty. Tym samym w celu zachowania równości stron oraz uczciwej konkurencji w postępowaniu powinny być on ujawnione wszystkich oferentom.

Odpowiedź:

Powyższy wniosek nie jest wnioskiem o wyjaśnienie treści SIWZ, o którym mowa w art. 38 ustawy Pzp. Nie może być traktowany przez Zamawiającego jako zapytanie Wykonawcy.

5. W związku z realizacją usług telekomunikacyjnych objętych regulacjami zawartymi w ustawie prawo telekomunikacyjne prosimy o potwierdzenie, że zgodnie z art. 56 ustawy prawo telekomunikacyjne zostaną zawarte umowy o świadczenie usług telekomunikacyjnych zawierające co najmniej postanowienia określone w tym przepisie. Przy czym w przypadku rozbieżności pomiędzy zapisami umów o świadczenie usług a zapisami Umowy przetargowej decydujące będą zapisy Umowy przetargowej. W przypadku odmowy żaden z wykonawców nie może złożyć oferty bez naruszenia ustawy prawo telekomunikacyjne.

Odpowiedź:

Powyższy wniosek nie jest wnioskiem o wyjaśnienie treści SIWZ, o którym mowa w art. 38 ustawy Pzp. Nie może być traktowany przez Zamawiającego jako zapytanie Wykonawcy. Zamawiający nie przewiduje zmiany SIWZ w tym zakresie. Patrz § 14 ust. 11 wzoru umowy (Załącznik nr 7 do SIWZ).

6. W związku z realizacją usług telekomunikacyjnych objętych regulacjami zawartymi w ustawie prawo telekomunikacyjne prosimy o potwierdzenie do umowy zostanie dołączony regulamin Wykonawcy ponieważ obowiązek ten wynika z zapisów ustawy prawo telekomunikacyjne art. 59 ust. 1 oraz 60a. Przy czym w przypadku rozbieżności pomiędzy zapisami regulaminu a zapisami Umowy przetargowej decydujące będą zapisy Umowy przetargowej. W przypadku odmowy żaden z wykonawców nie może złożyć oferty bez naruszenia ustawy prawo telekomunikacyjne.

Odpowiedź:

Powyższy wniosek nie jest wnioskiem o wyjaśnienie treści SIWZ, o którym mowa w art. 38 ustawy Pzp. Nie może być traktowany przez Zamawiającego jako zapytanie Wykonawcy. Zamawiający przypomina, że zgodnie z § 14 ust. 11 wzoru umowy, w sprawach nieuregulowanych umową mają zastosowanie zapisy Regulaminu Świadczenia Usług Telekomunikacyjnych lub innego Wykonawcy.

7. W związku z realizacją usług telekomunikacyjnych objętych dokładnymi regulacjami zawartymi w ustawie prawo telekomunikacyjne prosimy o potwierdzenie, że zgodnie z art. 73 ustawy prawo telekomunikacyjne proces przenoszenia numerów będzie realizowany zgodnie i na warunkach Rozporządzenia Ministra Cyfryzacji z dnia 11 grudnia 2018 r. w sprawie warunków korzystania z uprawnień w publicznych sieciach telekomunikacyjnych. W przypadku odmowy tylko aktualny wykonawca może złożyć ofertę a postępowanie nie powinno być prowadzone w trybie konkurencyjnym.

Odpowiedź:

Powyższy wniosek nie jest wnioskiem o wyjaśnienie treści SIWZ, o którym mowa w art. 38 ustawy Pzp. Nie może być traktowany przez Zamawiającego jako zapytanie Wykonawcy. Zamawiający przypomina, że zgodnie z § 14 ust. 11 wzoru umowy, w sprawach nieuregulowanych umową mają zastosowanie odpowiednie przepisy prawa, w szczególności Kodeksu cywilnego, ustawy Prawo telekomunikacyjne oraz ustawy Pzp. Przeniesienie numerów ma zostać zrealizowane zgodnie z pkt 3.2 lit. c tiret pierwsze SIWZ i zgodnie z procedurą opisaną w Rozporządzeniu Ministra Cyfryzacji z dnia 11 grudnia 2018 r. w sprawie warunków korzystania z uprawnień w publicznych sieciach telekomunikacyjnych.

8. Wnosimy o skorygowanie zapisów par 2 ust 3 Umowy tak aby godziny aktywacji kart SIM odbywały się w przedziale „00:00 – 06:00” tak aby były one zgodna z Rozporządzeniem Ministra Cyfryzacji z dnia 11 grudnia 2018 r. w sprawie warunków korzystania z uprawnień w publicznych sieciach telekomunikacyjnych.

Odpowiedź:

Na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy Pzp Zamawiający zmienił brzmienie pkt 4 zdanie drugie SIWZ oraz § 2 ust. 3 wzoru umowy.

Aktualne brzmienie pkt 4 zdanie drugie SIWZ:

„Termin dostawy urządzeń (aparatów telefonicznych oraz tabletów) – do 14 dni od dnia zawarcia umowy (kryterium oceny ofert), data i godzina aktywacji kart SIM 26.10.2019 r. w godzinach 00:00 do 06:00.”

Aktualne brzmienie § 2 ust. 3 wzoru umowy:

„3. Data i godzina aktywacji kart SIM - 26.10.2019 r. w godzinach od 00:00 do 06:00.”

9. Dotyczy § 1 ust. 2 lit. c wzoru umowy

„ Ewentualne przeniesienie numerów do innej sieci niż dotychczasowa (operator Orange) porywa Wykonawca. Wykonawca wnosi o wyjaśnienie treści SIWZ, poprzez sprecyzowanie co Zamawiający rozumie pod pojęciem kosztów związanych z przeniesieniem ? Czy też Zamawiający pod pojęciem koszty rozumie tylko i wyłącznie koszty związane z fizycznym przyłączeniem do sieci Wykonawcy? W szczególności Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że koszty te nie obejmują kar umownych z tytułu rozwiązania dotychczasowych umów o świadczenie usług telekomunikacyjnych (art. 57 ust. 6 ustawy prawo telekomunikacyjne). Ponadto, Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że Wykonawca nie będzie zobowiązany do pokrycie ewentualnych kosztów wynikających z art. 71a ustawy prawo telekomunikacyjne, w związku z rozwiązaniem przez Zamawiającego umowy o świadczenie usług telekomunikacyjnych bez zachowania okresu wypowiedzenia? Powyższe pytania uzasadnione są tym , iż do dokonania właściwej kalkulacji oferty, Wykonawca musi znać wszelkie koszty jakie mogą pojawić się na etapie realizacji umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Dodatkowo Wykonawca wskazuje, że obowiązek poniesienia kosztów ewentualnych kar umownych lub opłat wyrównawczych związanych z przeniesieniem numerów od dotychczasowego operatora GSM w naszej ocenie w narusza konkurencyjność postępowania określoną m.in. w art. 7 ust 1 ustawy Prawo Zamówień Publicznych , w przypadku gdy jednym z uczestników postępowania będzie dotychczasowy operator GSM.

Odpowiedź:

Pod pojęciem kosztów związanych z przeniesieniem do innego operatora Zamawiający rozumie wszelkie koszty, które Wykonawca musi ponieść, aby dotychczasowe numery (operator Orange) mogły być skutecznie i zgodnie z przepisami prawa przeniesione do innego operatora. Zgodnie z pkt 12.4 SIWZ, cena oferty ma zawierać wszystkie koszty realizacji zamówienia wynikające z zapisów SIWZ oraz Załącznika nr 7 do SIWZ (wzór umowy), w tym koszty przeniesienia numerów do innego operatora. W pozostałym zakresie, powyższy wniosek Wykonawcy nie jest wnioskiem

o wyjaśnienie treści SIWZ, o którym mowa w art. 38 ustawy Pzp. Nie może być traktowany przez Zamawiającego jako zapytanie Wykonawcy.

10. Dotyczy § 4 ust. 3 wzoru umowy

Opisane przez Zamawiającego zasady realizacji cesji wskazują, że mają one dotyczyć podmiotów trzecich (osób fizycznych i prawnych) tym samym prosimy o doprecyzowanie, że wszelkie zapisy SIWZ i umowy dotyczące realizacji cesji a w szczególności opłaty, procedury realizacji dotyczą tylko i wyłącznie Zamawiającego. Wobec cesjonariusza Wykonawca zawsze realizuje operację cesji usług zgodnie z warunkami ogólnymi dla osób fizycznych lub prawnych – w tym ceny i zasady ujęte w regulaminie świadczenia usług telekomunikacyjnych. Zawracamy uwagę, że stosowanie jakichkolwiek preferencyjnych zasad wobec osób i podmiotów trzecich oznaczałoby w istocie, że to Zamawiający miałby ponosić za nie ten koszt w ofercie cenowej – co stanowi bezpośrednie naruszenie ustawy o finansach publicznych.

Tym samym prosimy o doprecyzowanie, że koszt cesji dla Zamawiającego ma być ujęty w cenie oferty a jej wykonanie wobec cesjonariusza będzie realizowane na warunkach ogólnych Wykonawcy.

Odpowiedź:

Powyższy wniosek nie jest wnioskiem o wyjaśnienie treści SIWZ, o którym mowa w art. 38 ustawy Pzp. Nie może być traktowany przez Zamawiającego jako zapytanie Wykonawcy. Zamawiający nie zmienia brzmienia zapisów dotyczących cesji w SIWZ oraz wzorze umowy, w szczególności § 4 ust. 3 wzoru umowy.

11. Prosimy o przedłużenie terminu składania oferta o 3 dni robocze od terminu ujawnienia odpowiedzi.

Odpowiedź:

Powyższy wniosek nie jest wnioskiem o wyjaśnienie treści SIWZ, o którym mowa w art. 38 ustawy Pzp. Nie może być traktowany przez Zamawiającego jako zapytanie Wykonawcy.

12. **Dotyczy pkt 3.9 SIWZ**

Rodzaje abonamentów Grupa I – czy 120 min na połączenia na terenie Unii Europejskiej dotyczy połączeń w roamingu międzynarodowym czy o połączenia międzynarodowe (czyli z Polski do kraju UE).

Odpowiedź:

Przez 120 min na połączenia na terenie Unii Europejskiej Zamawiający rozumie połączenia w roamingu międzynarodowym oraz połączenia międzynarodowe.

13. **Dotyczy pkt 3.9 SIWZ**

Rodzaje abonamentów Grupa II – czy 60 min na połączenia na terenie Unii Europejskiej dotyczy połączeń w roamingu międzynarodowym czy o połączenia międzynarodowe (czyli z Polski do kraju UE).

Odpowiedź:

Przez 60 min na połączenia na terenie Unii Europejskiej Zamawiający rozumie połączenia w roamingu międzynarodowym oraz połączenia międzynarodowe.

14. **Dotyczy pkt 3.9 SIWZ**

Rodzaje abonamentów Grupa IV – nielimitowane połączenia na terenie UE. Czy oznacza to możliwość realizowania nielimitowanych połączeń krajowych i międzynarodowych z wyłączeniem usług w roamingu UE?

Odpowiedź:

Tak. Zamawiający przez nielimitowane połączenia głosowe na terenie Unii Europejskiej rozumie połączenia zarówno krajowe oraz w roamingu międzynarodowym.

15. Prosimy o potwierdzenie, że w ramach ryczałtowej opłaty abonamentowej dla numerów głosowych nie są rozliczane połączenia na numery skrócone, premium i specjalne?

Odpowiedź:

Tak.

Ponadto, na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy Pzp Zamawiający informuje, że dokonał przedłużenia terminów podanych w SIWZ. Odpowiednim zmianom uległy daty wskazane w **pkt 10.8, 11.2 oraz 11.3 SIWZ** (terminy składania/otwarcia ofert):

Zamiast:

03.10.2019 r.

Powinno być:

04.10.2019 r.

Sporządziła:

Kasandra Kurdek

nr tel. 32 743 84 71

kwrona@matropoliaztm.pl

Z upoważnienia

Z-ca Dyrektora

ds. Administracyjnych

(-) Krzysztof Dzierwa