



LOTNICZE POGOTOWIE RATUNKOWE

CENTRALA

ul. Księżycowa 5, 01-934 Warszawa, tel. (22) 22-99-931/932, fax. (22) 22-99-933

LPR. 227.26.36-9. 2019

Warszawa, dnia 11 czerwca 2019 r.

ODPOWIEDZI NA PYTANIA WYKONAWCY

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn. „Świadczenie usług telefonii komórkowej GSM i stacjonarnej”. Nr postępowania: ZP/1/VI/2019.

Lotnicze Pogotowie Ratunkowe jako Zamawiający, działając na podstawie art. 38 ust. 1, ust. 2 oraz ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2018 r. poz. 1986 z późn. zm.) zwanej dalej „Ustawą”, informuje, iż wpłynęły pytania od Wykonawcy, na które Zamawiający udziela następujących odpowiedzi:

Pytanie do umowy dotyczą załącznika nr 3 do SIWZ

Pytanie nr 1:

Par 2 ust. 3 - Oferta składana w przetargu jest indywidualnie kalkulowana i uwzględnia specjalne obniżone ceny, przy założeniu świadczenia usług przy wskazanym wolumenie, na określonych warunkach przez określony czas. Wykonawca nie powinien ponosić negatywnych konsekwencji dowolnego ograniczania zakresu umowy. Czy Zamawiający dopuszcza wykreślenie powyższego zapisu?

Odpowiedź na Pytanie nr 1:

Zamawiający zmienia SIWZ w § 2 ust. 2 i 3 Załącznika nr 3 w sposób:

BYŁO:

„§ 2

2. Zamawiający przewiduje możliwość zmiany ilości oraz rodzaju Usługi świadczonej w ramach umowy oraz usług dodatkowych, o których mowa w ust. 4, jednakże nie więcej niż 15 % z ilości określonej w załączniku nr 1 do umowy.
3. Zamawiający zastrzega sobie prawo realizacji umowy w niepełnym zakresie. Z tytułu powyższego ograniczenia umowy, Wykonawcy nie przysługuje żadne roszczenie odszkodowawcze wobec Zamawiającego.”

JEST

„§ 2

2. Zamawiający przewiduje możliwość zmniejszenia lub zwiększenia ilości oraz rodzaju Usługi świadczonej w ramach umowy oraz usług dodatkowych, o których mowa w ust. 4, jednakże nie więcej niż 15 % z ilości określonej w załączniku nr 1 do umowy. W przypadku zwiększenia ilości usług ich wartość nie może przekroczyć łącznej wartości Umowy.

3. *Z tytułu skorzystania przez Zamawiającego z możliwości, o której mowa w ust. 2, Wykonawcy nie przysługuje żadne roszczenie odszkodowawcze wobec Zamawiającego.*"

Pytanie nr 2:

Par 6 ust. 7 - Do umów w sprawach zamówień stosuje się przepisy kodeksu cywilnego. Przepisy te w przypadku umów wzajemnych przewidują obowiązek jednoczesnego spełnienia świadczeń. Skoro zatem Zamawiający ma dostęp do świadczenia Wykonawcy z góry, ponieważ może korzystać z usługi od pierwszego dnia jej świadczenia, to świadczenie wzajemne w postaci zapłaty abonamentu także powinno być realizowane z góry (art. 488 § 1 kc). Dodatkowo również i ustawa Prawo telekomunikacyjne rozróżnia dwa sposoby opłacania świadczonych usług: z góry - w przypadku opłat abonamentowych, które to opłaty są ponoszone przez Klienta z tytułu zapewnienia gotowości Operatora do świadczenia Usług Telekomunikacyjnych i z dołu - za faktycznie wykonane usługi telekomunikacyjne w danym okresie rozliczeniowym. Wyłączenie obsługi przedmiotowej umowy z ogólnie stosowanego systemu rozliczeniowego może generować po stronie Wykonawcy wysokie koszty i utrudniać obsługę umowy. Biorąc pod uwagę powyższe prosimy o potwierdzenie, że zamawiający przyjmie taki system rozliczania?

Odpowiedź na Pytanie nr 2:

Zamawiający przyjmuje taki system rozliczania w sposób określony w § 6 ust. 7 Umowy.

Pytanie nr 3:

Par 9

- A. Prosimy o takie doprecyzowanie zapisów, z których jednoznacznie wynikać będzie, że zapłata kar umownych nastąpi w ciągu 30 dni od dnia wystawienia przez Zamawiającego noty obciążeniowej. Utrzymanie postanowień umownych umożliwiających potrącenie kar z wynagrodzenia Wykonawcy nie daje bowiem możliwości weryfikacji zasadności i poprawności naliczenia tych kar. Dodatkowo prosimy o takie doprecyzowanie zapisów, z których jednoznacznie wynikać będzie, że Zamawiający naliczy kary umowne jeśli w terminie 30 dni od daty zdarzeń Wykonawca nie wykaże, iż nie ponosi winy za wystąpienie zdarzenia na podstawie którego zobowiązany jest do zapłaty kary umownej. Zgodnie z wyrokiem Sądu Najwyższego (sygn. Akt II CR 419/67): „(...)jeżeli wykonanie lub nienależyte wykonanie danego zobowiązania jest następstwem okoliczności, za które strona zobowiązana nie ponosi odpowiedzialności (art. 471 k.c.), kary umownej nie nalicza się.” Stąd naliczenie kar umownych przewidzianych w umowie powinno być poprzedzone przeprowadzeniem stosownego postępowania reklamacyjnego mającego na celu umożliwienie Wykonawcy niezwłoczne usunięcie uchybień w wykonaniu umowy oraz ustalenie istnienia przesłanek naliczenia kar umownych.
- B. I w przypadku zwłoki i opóźnienia mamy do czynienia z nieterminowością wykonania przyjętych na siebie zobowiązań. Jednak zwłoki dopuszcza się tylko ten dłużnik, który nie wywiązał się z zobowiązania z przyczyn, za które ponosi odpowiedzialność, czyli od niego zależnych, w przeciwieństwie do tzw. opóźnienia, które następuje wówczas, gdy termin nie zostanie dotrzymany z przyczyn niezależnych od opóźniającego się. W związku z powyższym prosimy o taką modyfikację zapisów Umowy, z których jednoznacznie wynikać będzie, że prawo rozwiązania umowy i naliczenia kar nastąpi w sytuacji nie wywiązania się z zobowiązania z przyczyn zależnych od Wykonawcy.
- C. Wykonawca zwraca się o ograniczenie odpowiedzialności określonej w ust. 7 do wysokości szkody rzeczywistej. Szkody z tytułu utraconych korzyści (*lucrum cessans*) są i tak rzadko

dochodzone w praktyce sądowej jako niezwykle trudne do określenia i udowodnienia. Jednocześnie fakt, że Wykonawcy muszą wziąć ich ryzyko pod uwagę, naraża Zamawiającego na podwyższenie kosztów oferty.

Odpowiedź na Pytanie nr 3:

Zamawiający dopuszcza zmianę w § 9 ust. 1, ust. 2 i w ust. 3 Umowy zapisu w zakresie słowa „opóźnienia” na „zwłokę”.

Jednocześnie w treści ust. 7 § 9 Umowy po kropce Zamawiający dodaje następujący zapis: „Odpowiedzialność Stron z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy jest ograniczona do strat rzeczywistych i do wartości Umowy. Wyłącza się odpowiedzialność Stron z tytułu utraconych korzyści. Ograniczenia wskazane w niniejszym ustępie nie dotyczą szkód wyrządzonych z winy umyślnej.”

Pytanie nr 4:

Par 10 - zamawiający będzie mógł rozwiązać umowę w sytuacjach o których mowa w par 10

Odpowiedź na Pytanie nr 4:

Tak.

Pytanie nr 5:

Par 10 ust. 1 pkt a) - Czy Zamawiający uzupełnieni Par 10 ust. 1 pkt a) o zapis z którego będzie wynikało, że przed rozwiązaniem Umowy Zamawiający uprzednio wezwie wykonawcę do zaprzestania naruszeń Umowy i wyznaczy dodatkowy termin na naprawę uchybień?

Odpowiedź na Pytanie nr 5:

Zamawiający zmienia SIWZ w § 10 ust 1 Załącznika nr 3 dodając lit. c w brzmieniu: „c. w wypadku naruszenia przez Wykonawcę któregokolwiek z postanowień umowy o którym mowa w ust 1, pkt a. Zamawiający wezwie Wykonawcę do zmiany sposobu wykonania Umowy i wyznaczy mu w tym celu termin. Po bezskutecznym upływie wyznaczonego terminu Zamawiający będzie uprawniony do odstąpienia od Umowy w całości albo w części lub żądania zapłaty - niezależnie od skorzystania z prawa do odstąpienia od umowy - kary umownej.”

Pytanie nr 6:

Par 11 ust. 8 – Wykonawca wskazuje, że z uwagi na przedmiot umowy, zastosowanie do umowy powinna mieć również ustawa z dnia 16 lipca 2004 r. Prawo telekomunikacyjne (tj Dz. U. z 2014 r. poz. 243 ze zm.), która stanowi przepis szczególny w stosunku do postanowień Kodeksu cywilnego i ma pierwszeństwo w stosowaniu przed postanowieniami Kodeksu cywilnego jako przepisami ogólnymi. Czy zamawiający doda więc do Umowy zapis „W sprawach nieuregulowanych mają zastosowanie przepisy ustawy Prawo telekomunikacyjne oraz Regulamin Świadczenia Usług Telekomunikacyjnych wykonawcy”?

Odpowiedź na Pytanie nr 6:

Zamawiający zmienia SIWZ w § 11 ust. 8 Załącznika nr 3 w sposób:

BYŁO:

„§ 11

8. *W sprawach nie uregulowanych w umowie zastosowanie mają przepisy polskiego kodeksu cywilnego i ustawy prawo zamówień publicznych.*

JEST

„§ 11

8. *W sprawach nie uregulowanych w umowie zastosowanie mają w szczególności przepisy Prawa telekomunikacyjnego, Kodeksu Cywilnego i Prawa zamówień publicznych.*

Zamawiający informuje, że udzielone odpowiedzi na pytania do SIWZ są integralną częścią SIWZ dla przedmiotowego postępowania i są wiążące dla wszystkich Wykonawców.

Z up. Dyrektora

Zastępca Dyrektora
ds. Ratownictwa Medycznego,
Organizacji i Planowania
Lotnicze Pogotowie Ratunkowe

dr n. o zdr. Marcin Podgórski