

Nr sprawy: AZP-240/PN-p30/019/2020-205

Lublin, 08.05.2020 r.

Wykonawcy zainteresowani postępowaniem

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego o wartości szacunkowej nieprzekraczającej 214 000 EURO prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn.: **Usługa dostępu do Internetu i transmisji danych dla Katolickiego Uniwersytetu Lubelskiego Jana Pawła II z podziałem na części**

WYJAŚNIENIE I MODYFIKACJA TREŚCI SIWZ

Katolicki Uniwersytet Lubelski Jana Pawła II - działając na podstawie art. 38 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r., poz. 1843 z późn. zm.), informuje, że w dniu 05.05.2020 r. wpłynęły zapytania od Wykonawców dotyczące zapisów Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia. Poniżej podano treść pytań i odpowiedzi, bez ujawniania źródła zapytania.

Zapytanie 1:

Zamawiający w § 3 ust. 5 wzoru umowy określił termin płatności na 30 dni od otrzymania faktury VAT przez Zamawiającego. Określenie takiego terminu przez Zamawiającego powoduje, iż Wykonawca będzie zmuszony odprowadzić należny podatek zgodnie z art. 19a ust. 5 pkt. 4) lit. b ustawy z dnia 11.03.2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz.U. Nr 54 poz.535 z późn.zm.) od dnia wystawienia faktury VAT. Wobec czego dłuższy termin płatności powoduje, że Wykonawca będzie zmuszony odprowadzić należny podatek jeszcze przed faktycznym uregulowaniem zobowiązania wynikającego z faktury przez Zamawiającego. Dodatkowo Wykonawca informuje, że taki sposób fakturowania wymusza na Wykonawcy wliczenie do projektu dodatkowych kosztów odmiennego fakturowania, co może podrożyć koszt całościowy projektu. Dla Wykonawcy standardowy sposób wystawiania faktur generuje termin płatności liczony od dnia wystawienia faktury VAT. Czy w związku z powyższym Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę terminu płatności faktur liczonego od dnia wystawienia faktury w terminie 30 dni, z zastrzeżeniem, że faktura nie może wpłynąć do Zamawiającego później niż w przeciągu 14 dni od daty jej wystawienia?

Odpowiedź na zapytanie 1:

Zamawiający dokonuje modyfikacji SIWZ w następującym zakresie:

§ 3 ust. 5 Załącznika nr 4 do SIWZ pn. Wzór umowy

TREŚĆ PRZED MODYFIKACJĄ:

5.Termin płatności w rozliczeniach z Zamawiającym w ramach zamówienia wynosi 30 dni od dnia otrzymania prawidłowo wystawionej faktury. Termin uważa się za zachowany, jeżeli obciążenie rachunku Zamawiającego nastąpiło w ostatnim dniu upływu terminu.

TREŚĆ PO MODYFIKACJI:

5.Wynagrodzenie Wykonawcy płatne będzie przelewem, na rachunek bankowy Wykonawcy wskazany na fakturze, w terminie 30 dni kalendarzowych od daty wystawienia dokumentu. Dostarczenie faktury Zamawiającemu przez Wykonawcę nastąpi na co najmniej 21 dni przed upływem terminu płatności. W przypadku niezachowania przez Wykonawcę powyższego 21-dniowego terminu, termin płatności wskazany na fakturze ulegnie proporcjonalnemu wydłużeniu o czas opóźnienia. Za datę zapłaty przyjmuje się dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego.

Zapytanie 2:

Zgodnie z § 4 ust. 2 wzoru Umowy, za termin zapłaty wynagrodzenia należnego Wykonawcy uważa się dzień obciążenia rachunku Zamawiającego. Należy zwrócić uwagę, że postanowienie to w obecnym brzmieniu jest niezgodne z powszechną zasadą oraz linią orzecznictwa Sądu Najwyższego (por. uchwała SN z dn. 4 stycznia 1995 r. sygn. CZP 164/94), w myśl których za dzień spełnienia świadczenia pieniężnego w postaci bezgotówkowej uważa się dzień uznania rachunku bankowego wierzyciela (tu Wykonawcy), a nie dzień obciążenia rachunku bankowego dłużnika (tu Zamawiającego). Czy w związku z powyższym Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę powyższego zapisu i uzna dniem zapłaty dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy?

Odpowiedź na zapytanie 2:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zmiany zaproponowanej przez Wykonawcę.

Zapytanie 3:

Zamawiający w par. 4 ust. 2 wzoru umowy przewidział obciążenie Wykonawcy karą umową za "opóźnienie". Wykonawca zwraca się z prośbą o zastąpienie wyrażenia „opóźnienie” wyrażeniem „zwłoka”. Opóźnienie jest następstwem okoliczności, za które Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności, natomiast "zwłoka" to kwalifikowane opóźnienie, którego dopuszcza się, tylko ten podmiot, który nie wykonał umowy w terminie z przyczyn, za które ponosi odpowiedzialność, czyli od niego zależnych. Zatem uzasadnieniem dla takiej zmiany jest potrzeba wykluczenia interpretacji, iż wykonawca będzie obciążony dotkliwymi sankcjami w postaci kar umownych i odstąpienia od umowy nawet w sytuacji, gdyby wykonanie lub nienależyte wykonanie umowy nastąpiło wskutek okoliczności niezależnych od wykonawcy (np. bezprawnych działań lub zaniechań osób trzecich). Trzeba mieć tu bowiem na uwadze w szczególności wyrok SN z dnia 20 marca 1968 roku (sygn. akt II CR 419/67) jeżeli niewykonanie lub nienależyte wykonanie danego zobowiązania jest następstwem okoliczności, za które strona zobowiązana nie ponosi odpowiedzialności (art. 471 Kc), kary umownej nie nalicza się.

Odpowiedź na zapytanie 3:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zmiany zaproponowanej przez Wykonawcę.

Zapytanie 4:

Zamawiający w par. 4 ust. 2 i 3 wzoru umowy zastrzegł sobie prawo naliczania kar umownych w wysokości 500 zł i 50zł. W naszej ocenie kary we wskazanych wysokościach są zbyt wygórowane i niewspółmiernie wysokie do wartości zamówienia. W skrajnym przypadku mogą doprowadzić do bezpodstawnego wzbogacenia się zamawiającego tj. do wyrównania opłaty abonamentowej do zera lub też ją znacznie przewyższyć. Zamawiający nie powinien wykorzystywać swojej dominującej pozycji ustalając tak wygórowaną wysokość kar umownych. Kary umowne powinny mieć charakter dyscyplinujący w stosunku do Wykonawcy, a nie prowadzić do wzbogacenia się Zamawiającego, a taką funkcję zaczynają pełnić w momencie, gdy okazuje się, iż wartość kary umownej może przekroczyć wartość zapłaty należną Wykonawcy za świadczone usługi. Dodatkowo tak rażąco wygórowane kary można podważyć na drodze sądowej. Zgodnie bowiem z treścią art. 484 § 2K.C. „Jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej; to samo dotyczy wypadku, gdy kara umowna jest wygórowana”. Zwracamy uwagę, że Ustawa Prawo Telekomunikacyjne w art. 105 przewiduje sposób naliczania kar umownych Wykonawcy, który nie wywiązuje się z postanowień umowy. Kary te są współmierne zarówno do winy jak i do opłat, które są naliczane za poszczególne usługi. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę sposobu naliczania kar zgodnie z art. 105 ustawy PT?

Odpowiedź na zapytanie 4:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zmiany zaproponowanej przez Wykonawcę.

Zapytanie 5:

Zamawiający w par. 4 ust. 4 wzoru Umowy 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 wyraża zgodę na zmianę umowy poprzez dodanie zapisu o tym, że kary umowne będą naliczane po zakończeniu procedury reklamacyjnej, o której mowa w par. 7 wzoru umowy?

Odpowiedź na zapytanie 5:

Zamawiający dokonuje modyfikacji SIWZ w następującym zakresie:

§ 4 ust. 4 Załącznika nr 4 do SIWZ pn. Wzór umowy

TREŚĆ PRZED MODYFIKACJĄ:

4. Naliczone za dany miesiąc kary umowne Zamawiający potrąci Wykonawcy z opłaty należnej za następny miesiąc, na co Wykonawca wyraża zgodę.

TREŚĆ PO MODYFIKACJI:

4. Wszelkie przypadki niewykonania lub nienależytego wykonania usług określonych niniejszą umową rozstrzygane będą zgodnie z rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 24 lutego 2014 r. w sprawie reklamacji usługi telekomunikacyjnej (Dz. U. 2014. 284), a ewentualne kary umowne naliczane będą po zakończeniu procedury reklamacyjnej

w przypadku potwierdzenia, że do niewykonania lub nienależytego wykonania umowy doszło z przyczyn, za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca. Kary umowne będą naliczane po zakończeniu procedury reklamacyjnej, poprzez wystawianie not księgowych.

W związku z dokonaną wyżej modyfikacją, Zamawiający usuwa w **Załączniku nr 4 do SIWZ pn. Wzór umowy § 4 ust. 5**, który wiąże się bezpośrednio z § 4 ust. 4.

~~5. Wykonawca oświadcza, iż wyraża zgodę na potrącanie kar umownych z należycie mu wynagrodzenia. W wypadku braku możliwości potrącenia kary umownej w sposób opisany powyżej, wykonawca zapłaci karę w terminie 7 (słownie: siedmiu) dni od daty otrzymania wezwania do zapłaty, na konto wskazane w tym wezwaniu.~~

Zapytanie 6:

Zamawiający w par. 4 ust. 6 wzoru umowy zastrzega sobie prawo dochodzenia odszkodowania przewyższającego wysokość zastrzeżonych kar umownych. Wykonawca zwraca uwagę, że jest w stanie ponieść koszty rzeczywistych strat jakie poniósł Zamawiający, czyli faktycznych wydatków poniesionych przez Zamawiającego, nie może natomiast ponosić odpowiedzialności za wszystkie korzyści jakie mógł utracić Zamawiający. Ponoszenie przez Wykonawcę takich kosztów może spowodować nierentowność projektu, a dla Zamawiającego może stać się bezpodstawnym wzbogaceniem. Czy wobec powyższego Zamawiający uzupełni zapis powyższego paragrafu poprzez dodanie zdania: "(...) do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody"?

Odpowiedź na zapytanie 6:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zmiany zaproponowanej przez Wykonawcę.

Zapytanie 7:

Zamawiający w par. 5 ust. 2 wzoru umowy zastrzega, że „Zamawiający wzywa Wykonawcę do zaniechania naruszeń, a po bezskutecznym upływie wyznaczonego terminu na ich usunięcie, może odstąpić od umowy.” Prosimy o doprecyzowanie, że wezwanie będzie miało termin nie krótszy niż 7 dni roboczych.

Odpowiedź na zapytanie 7:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zmiany zaproponowanej przez Wykonawcę.

Zapytanie 8:

W ramach część nr 1 Opisu pkt 1 ppkt d) Przedmiotu Zamówienia zamawiający określił wymóg dostępu do usługi eduroam.*. Usługa eduroam jest usługą zarządzaną przez uczestników projektu zapewniających dostęp Wifi w ramach placówek które są jego uczestnikami na zasadach określonych przez nich i jest niezależna od usługi dostępu do Internetu.

Zarządzający usługą eduroam może użyć tych samych urządzeń bez znaczących zmian konfiguracji do zapewnienia dostępu do Internetu czy też Intranetu (łącza symetryczne pkt II oraz III) bez względu na jego dostawcę. Czy możliwe jest wykreślenie tego zapisu?

Odpowiedź na zapytanie 8:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zmiany zaproponowanej przez Wykonawcę w Opisie przedmiotu zamówienia dla części 1 w pkt.I ppkt d).

Katolicki Uniwersytet Lubelski Jana Pawła II, działając zgodnie z art. 38 ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r., poz. 1843 z późn. zm.), dokonuje modyfikacji treści SIWZ w następującym zakresie:

I) Miejsce w SIWZ, gdzie znajduje się modyfikowany tekst:

TREŚĆ PRZED MODYFIKACJĄ:

ROZDZIAŁ IV. TERMIN WYKONANIA ZAMÓWIENIA

1. Zamówienie w każdej z części podlega realizacji w okresie 36 miesięcy, z zastrzeżeniem, że:

- w części 1 wymagany termin uruchomienia usługi to maksymalnie 14 dni roboczych od dnia podpisania umowy;
- w części 2 wymagany termin uruchomienia to maksymalnie 14 dni roboczych od dnia podpisania umowy, jednak nie wcześniej niż 1 czerwca 2020 roku.
- w części 3 wymagany termin uruchomienia to maksymalnie 14 dni roboczych od dnia podpisania umowy, jednak nie wcześniej niż 1 czerwca 2020 roku.
- w części 4 wymagany termin uruchomienia to maksymalnie 14 dni roboczych od dnia podpisania umowy, jednak nie wcześniej niż 1 czerwca 2020 roku.

TREŚĆ PO MODYFIKACJI:

ROZDZIAŁ IV. TERMIN WYKONANIA ZAMÓWIENIA

1. Zamówienie w każdej z części podlega realizacji w okresie 36 miesięcy, z zastrzeżeniem, że:

- w części 1 wymagany termin uruchomienia usługi to maksymalnie 14 dni roboczych od dnia podpisania umowy;
- w części 2 wymagany termin uruchomienia usługi to maksymalnie 14 dni roboczych od dnia podpisania umowy;
- w części 3 wymagany termin uruchomienia usługi to maksymalnie 14 dni roboczych od dnia podpisania umowy;
- w części 4 wymagany termin uruchomienia usługi to maksymalnie 14 dni roboczych od dnia podpisania umowy.

II) Miejsce w SIWZ, gdzie znajduje się modyfikowany tekst:

Załącznik nr 1.2. do SIWZ pn. Opis przedmiotu zamówienia wraz z wyceną, część 2, tabela.

TREŚĆ PRZED MODYFIKACJĄ:

Wymagany termin uruchomienia – maksymalnie 14 dni roboczych od dnia podpisania umowy, jednak nie wcześniej niż 1 czerwca 2020 roku.

TREŚĆ PO MODYFIKACJI:

Wymagany termin uruchomienia usługi – maksymalnie 14 dni roboczych od dnia podpisania umowy.

Załącznik nr 1.3. do SIWZ pn. Opis przedmiotu zamówienia wraz z wyceną, część 3, tabela.

TREŚĆ PRZED MODYFIKACJĄ:

Wymagany termin uruchomienia – maksymalnie 14 dni roboczych od dnia podpisania umowy, jednak nie wcześniej niż 1 czerwca 2020 roku.

TREŚĆ PO MODYFIKACJI:

Wymagany termin uruchomienia usługi – maksymalnie 14 dni roboczych od dnia podpisania umowy.

III) Miejsce w SIWZ, gdzie znajduje się modyfikowany tekst:

Załącznik nr 1.4. do SIWZ pn. Opis przedmiotu zamówienia wraz z wyceną, część 4, tabela.

TREŚĆ PRZED MODYFIKACJĄ:

Wymagany termin uruchomienia – maksymalnie 14 dni roboczych od dnia podpisania umowy, jednak nie wcześniej niż 1 czerwca 2020 roku.

TREŚĆ PO MODYFIKACJI:

Wymagany termin uruchomienia usługi – maksymalnie 14 dni roboczych od dnia podpisania umowy.

IV) Miejsce w SIWZ, gdzie znajduje się modyfikowany tekst:

Załącznik nr 4. do SIWZ pn. Wzór umowy § 1 PRZEDMIOT UMOWY ust. 2

TREŚĆ PRZED MODYFIKACJĄ:

§ 1 PRZEDMIOT UMOWY ust. 2

2. Zamówienie podlega realizacji w okresie 36 miesięcy, z zastrzeżeniem, że:

- w części 1 wymagany termin uruchomienia usługi to maksymalnie 14 dni roboczych od dnia podpisania umowy;
- w części 2 wymagany termin uruchomienia to maksymalnie 14 dni roboczych od dnia podpisania umowy, jednak nie wcześniej niż 1 czerwca 2020 roku;
- w części 3 wymagany termin uruchomienia to maksymalnie 14 dni roboczych od dnia podpisania umowy, jednak nie wcześniej niż 1 czerwca 2020 roku;
- w części 4 wymagany termin uruchomienia to maksymalnie 14 dni roboczych od dnia podpisania umowy, jednak nie wcześniej niż 1 czerwca 2020 roku.

TREŚĆ PO MODYFIKACJI:

§ 1 PRZEDMIOT UMOWY ust. 2

2. Zamówienie podlega realizacji w okresie 36 miesięcy, z zastrzeżeniem, że:

- w części 1 wymagany termin uruchomienia usługi to maksymalnie 14 dni roboczych od dnia podpisania umowy;
- w części 2 wymagany termin uruchomienia usługi to maksymalnie 14 dni roboczych od dnia podpisania umowy;
- w części 3 wymagany termin uruchomienia usługi to maksymalnie 14 dni roboczych od dnia podpisania umowy;
- w części 4 wymagany termin uruchomienia usługi to maksymalnie 14 dni roboczych od dnia podpisania umowy.

V) Miejsce w SIWZ, gdzie znajduje się modyfikowany tekst:

TREŚĆ PRZED MODYFIKACJĄ:

ROZDZIAŁ XII. MIEJSCE ORAZ TERMIN SKŁADANIA I OTWARCIA OFERT ust. 1 i ust. 6

1. Oferty papierowe i elektroniczne należy składać w terminie do dnia **11.05.2020r. do godz. 12:00.**
6. Otwarcie wszystkich ofert złożonych elektronicznie i papierowo nastąpi **w dniu 11.05.2020r. o godz. 12:30 w siedzibie Zamawiającego – pokój nr C-223.**

TREŚĆ PO MODYFIKACJI

ROZDZIAŁ XII. MIEJSCE ORAZ TERMIN SKŁADANIA I OTWARCIA OFERT ust. 1 i ust. 6

1. Oferty papierowe i elektroniczne należy składać w terminie do dnia **18.05.2020r. do godz. 12:00.**
6. Otwarcie wszystkich ofert złożonych elektronicznie i papierowo nastąpi **w dniu 18.05.2020r. o godz. 12:30 w siedzibie Zamawiającego – pokój nr C-223.**

Treść Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia wraz z załącznikami należy odczytywać z uwzględnieniem wyżej wymienionych zmian, zaś odmienne uregulowania w SIWZ są nieobowiązujące.

Podpisano

**Zastępca Dyrektora Administracyjnego KUL
/-/ Marta Gemborys**