

Odpowiedzi na zapytania dotyczące postępowania na świadczenie usług dostępu do Internetu dla sieci Gminy Lublin:

Pytanie 1

Zamawiający w par. 3 ust. 7 wzoru umowy dopuszcza tzw prace powodujące niedostępność usługi max do 1 godziny miesięcznie. Wykonawca zwraca uwagę, że w celu prawidłowego świadczenia usług infrastruktura wymaga przeprowadzenia przez Operatora prac planowych, które mogą trwać dłużej niż 1 godzina a Zamawiający nie powinien nakładać z tego tytułu kar umownych na Wykonawcę, gdyż są to działania wymagane, aby usługa była świadczona prawidłowo.

Czy Zamawiający zmodyfikuje zapisy umowy i dopuści, aby prace planowe odbywały się zgodnie z poniższą propozycją?

1. Wykonawca może w razie potrzeby przeprowadzać Planowane prace związane z konserwacją i utrzymaniem Usługi, mogące mieć wpływ na dostępność Usługi u Zamawiającego.
2. Wykonawca dołoży wszelkich starań, aby Planowane prace wykonywane były poza normalnymi godzinami pracy Zamawiającego, w czasie najniższej eksploatacji Usługi.
3. W przypadku wykonywania Planowanych prac w godz. od 00:00 do 04:00, nie częściej niż 2 razy w miesiącu, Wykonawca przekaże odpowiednią informację telefonicznie na numer lub drogą elektroniczną na adres.....z wyprzedzeniem co najmniej pięciu (5) dni roboczych.
4. W przypadku chęci wykonywania Planowanych prac w innych niż wskazane terminy w punkcie 2.

Wykonawca dokona indywidualnych uzgodnień z Zamawiającym.

Odpowiedź 1

Wykonawca powinien przewidzieć realizację usługi w taki sposób, aby planowane prace naprawcze nie powodowały przerw w świadczeniu usługi dłuższych niż 1 godzina w ciągu miesiąca. W związku z powyższym Zamawiający nie zmienia zapisów umowy w tym zakresie.

Pytanie 2

Zamawiający nakłada na Wykonawcę kary umowne wskazane w par. 4 ust. 1 pkt 1) i 3) wzoru umowy. W ocenie Wykonawcy kary te są zbyt wygórowane i niewspółmierne do wartości zamówienia. Ustawa Prawo Telekomunikacyjne w art. 105 wskazuje w jakiej wysokości i w jaki sposób należy naliczać kary umowne. Czy Zamawiający zmodyfikuje zapisy umowy i dostosuje je do Ustawy PT?

Odpowiedź 2

Ustawa Prawo Telekomunikacyjne art. 105 dotyczy świadczenia usługi powszechnej. Usługa dostępu do sieci internet dla Gminy Lublin jest usługą negocjowaną indywidualnie pomiędzy Wykonawcą a Zamawiającym i nie podlega przepisom Ustawy Prawa Telekomunikacyjnego art. 105. W związku z powyższym Zamawiający nie zmienia zapisów umowy w tym zakresie.

Pytanie 3

Zamawiający w par. 4 wzoru umowy nakłada na Wykonawcę szereg kar umownych. Wykonawca przystępując do realizacji zamówienia musi ponieść pewne koszty a projekt powinien być także rentowny. Wykonawca chcąc zabezpieczyć swój zysk na realizacji projektu musi mieć możliwość ograniczenia kar umownych do pewnej wysokości. Czy w związku z powyższym Zamawiający dopuści, aby wysokość naliczonych kar umownych w

trakcie realizacji zamówienia nie przekroczyła wysokości 30% całkowitej wartości zamówienia.

Odpowiedź 3

Zamawiający wymaga świadczenia usługi na poziomie opisanym w umowie oraz nie przewiduje zmian w wysokości kar umownych. W związku z powyższym Zamawiający nie zmienia zapisów umowy w tym zakresie.

Pytanie 4

Zamawiający w par. 4 wzoru umowy określił sposób naliczania kar umownych nie precyzując sytuacji, w których kary umowne nie powinny być naliczane z uwagi na 11 niezawinione przez Wykonawcę sytuacje. Wnosimy wobec tego o modyfikację wzoru umowy poprzez doprecyzowanie, że kary umowne nie będą naliczane z niżej wskazanych powodów:

1. Z winy abonentów lub jego kontrahentów
2. Planowanej konserwacji sieci, prac planowych
3. Siły wyższej
4. Opóźnień w usunięciu awarii wynikłych z faktu, że Abonent nie udostępnił wykonawcy lub jego podwykonawcom pomieszczeń własnych lub należących do osób trzecich
5. Braku zasilania urządzeń, za które winy nie ponosi Wykonawca
6. Przyczynami leżącymi po stronie sprzętu, okablowania lub sieci Abonenta, nie objętych usługą, a także warunkami środowiskowymi w siedzibie abonenta tj. zasilanie elektryczne, klimat lub właściwości budynków lub pomieszczeń

Odpowiedź 4

Zamawiający zmienia treść wzoru umowy w par. 4 ust. 1 pkt 1 na następujący zapis:

„w przypadku niedostępności usługi z winy Wykonawcy w wysokości 20.00 złotych za każdą rozpoczętą godzinę niedostępności”

Pytanie 5

Zamawiający w par. 4 ust. 3 i 5 wzoru umowy precyzuje sytuację upoważniającą do odstąpienia od umowy wskazując, że przerwa trwająca ponad 4 godziny spowoduje takie odstąpienie. Wykonawca zwraca uwagę, że jest to zapis bardzo restrykcyjny. Wnosimy o zmianę tego zapisu i uprawnienie do ewentualnego odstąpienia w przypadku przerwy trwającej dłużej niż 24 godziny. Ponadto Wykonawca wnosi o dopuszczenie wprowadzenia w zapisach umowy terminu, w jakim Wykonawca będzie mógł się ustosunkować do zarzutów i odpowiedzieć na nie dokonaniem niezbędnych czynności czy też potwierdzeniem niewłaściwego czy też nieterminowego ich wykonania. Prosimy o dopisanie zdania: "Odstąpienie od Umowy może nastąpić po bezskutecznym upływie dodatkowego terminu (nie krótszego niż 7 dni) wyznaczonego Wykonawcy przez Zamawiającego w pisemnym wezwaniu do wykonania lub należytego wykonania Umowy".

Odpowiedź 5

Zgodnie z wzorem umowy zamawiający ma prawo odstąpić od umowy z winy Wykonawcy w przypadku przerwy w świadczeniu usługi trwającej dłużej niż 4 dni (§ 4 ust.3). W związku z powyższym Zamawiający nie zmienia zapisów umowy w tym zakresie.

Pytanie 6

Zamawiający w par. 4 ust. 4 wzoru Umowy wymaga zgody na potrącanie kar umownych z należnego Wykonawcy wynagrodzenia. Wykonawca zwraca uwagę, iż kary umowne

winy 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, poprzez wystawianie not księgowych lub faktur korygujących, przy czym postępowania reklamacyjne wynikłe w toku realizacji umowy będą prowadzone 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)?

Odpowiedź 6

Usługa dostępu do sieci internet dla Gminy Lublin jest usługą negocjowaną indywidualnie pomiędzy Wykonawcą a Zamawiającym. W związku z tym Zamawiający ma prawo do rozliczania kar umownych w sposób wskazany w umowie. W związku z powyższym Zamawiający nie zmienia zapisów umowy w tym zakresie.

Pytanie 7

Zamawiający w par. 4 ust. 6 wzoru umowy zastrzega, że odstąpienie od umowy będzie wywierało skutek na przyszłość przy zachowaniu uprawnień np. do naliczania kar umownych. Wykonawca zwraca uwagę, że zgodnie z uregulowaniami Kodeksu Cywilnego odstąpieniem od umowy jest jednostronne zerwanie umowy ze skutkiem wstecz. Taką umową traktuje się jakby nigdy nie istniała a strony są zobowiązane zwrócić sobie wszystkie zrealizowane świadczenia. Zatem wymóg zachowania praw do np. gwarancji, rękojmi, czy też kar umownych nie może mieć w tym przypadku miejsca. W związku z powyższym wnosimy o usunięcie powyższego paragrafu z wzoru umowy jako niezgodnego z Kodeksem Cywilnym.

Odpowiedź 7

W orzecznictwie przyjęte zostało stanowisko, iż wykonanie uprawnienia do odstąpienia od umowy wzajemnej znosi prawa i obowiązki stron należące do jej istoty, natomiast wywołuje nowe roszczenia określone w ustawie oraz nie znosi odpowiedzialności z tytułu zastrzeżenia kary umownej. Dopuszczalność dochodzenia zastrzeżonych kar umownych w razie odstąpienia od umowy musi jednak zakładać, że wolą stron było, aby kary te utrzymały się także po odstąpieniu od umowy. Z uwagi na to Zamawiający utrzymuje zapis § 4 ust.6.

Pytanie 8

Zamawiający w § 5 ust. 4 wzoru umowy określił termin płatności na 21 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 8

Zamawiający zmienia treść wzoru umowy w par. 5 ust. 4 na następujący zapis:

„Należności określone w ust. 1 Zamawiający zobowiązuje się płacić za każdy miesiąc obowiązywania umowy w terminie 30 dni od daty wystawienia faktury VAT, wystawionej po zakończeniu miesiąca którego dotyczy płatność. Wykonawca zobowiązany jest każdorazowo doręczyć Zamawiającemu fakturę w terminie 9 dni od dnia jej wystawienia. W razie nie zachowania tego terminu przez Wykonawcę termin płatności zostanie automatycznie przedłużony o czas opóźnienia. W przypadku niedotrzymania terminu płatności zamawiający zapłaci Wykonawcy odsetki ustawowe.

Pytanie 9

Zamawiający w par. 5 ust. 5 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, poprzez wystawianie not księgowych lub faktur korygujących, przy czym postępowania reklamacyjne wynikię w toku realizacji umowy będą prowadzone 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)?

Odpowiedź 9

Usługa dostępu do sieci internet dla Gminy Lublin jest usługą negocjowaną indywidualnie pomiędzy Wykonawcą a Zamawiającym. W związku z tym Zamawiający ma prawo do rozliczania kar umownych w sposób wskazany w umowie. W związku z powyższym Zamawiający nie zmienia zapisów umowy w tym zakresie.