

Warszawa, dnia 14 PAZ. 2024 r.

Nr sprawy: ZER-ZAK-16/2024

Wykonawcy

W związku z pytaniami zgłoszonymi przez potencjalnego Wykonawcę w sprawie postępowania nr ZER-ZAK-16/2024, którego przedmiotem jest: *Świadczenie usług telekomunikacyjnych w zakresie telefonii komórkowej (w tym pakietowej transmisji danych w taryfie głosowej) i w zakresie dostępu do sieci Internet (w tym mobilnego dostępu do Internetu) dla Zakładu Emerytalno-Rentowego MSWiA*, prowadzonego z wyłączeniem przepisów ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2024 r. poz. 1320 z późn. zm.), z uwagi na art. 2 ust. 1 pkt 1 ww. ustawy oraz zgodnie z pkt 16.1. lit. b) Zapytania ofertowego, Zamawiający poniżej przedstawia ich treść wraz z odpowiedziami.

Pytanie 1.

„Stosownie do treści art. 56 ust. 3 pkt 1 -21 ustawy z dnia 16 lipca 2004 r. - Prawo telekomunikacyjne („PT”), umowa o świadczenie publicznie dostępnych usług telekomunikacyjnych powinna w szczególności określać - w jasnej i zrozumiałej formie - elementy wskazane w treści ww. przepisu. Dodatkowo, zgodnie z treścią art. 56. ust. 4 PT, umowa o zapewnienie przyłączenia do publicznej sieci telekomunikacyjnej, poza elementami, o których mowa w art. 56 ust. 3 PT, powinna określać numer przydzielony abonentowi, a w przypadku przyłączenia do stacjonarnej publicznej sieci telekomunikacyjnej - także adres zakończenia sieci. Jednocześnie, analiza treści art. 56 ust. 5 PT prowadzi do wniosku, że nie jest możliwe przeniesienie w całości przez przedsiębiorcę telekomunikacyjnego regulacji wymaganej treścią powyżej wskazanych przepisów ustawy PT, do treści regulaminu świadczenia publicznie dostępnych usług telekomunikacyjnych. Ustawodawca przyjął bowiem, że co najwyżej elementy wskazane w art. 56 ust. 3 pkt 6-8 i 10 – 21, mogą być zawarte w przedmiotowym regulaminie, o ile na takie rozwiązanie regulacyjne zdecyduje się dany przedsiębiorca telekomunikacyjny. Tym samym, umowa o świadczenie usług telekomunikacyjnych musi każdorazowo zawierać, m.in.: (1) okres, na jaki została zawarta, w tym minimalny okres wymagany do skorzystania z warunków promocyjnych, (2) pakiet taryfowy, jeżeli na świadczone usługi obowiązują różne pakiety taryfowe, (3) tryb i warunki dokonywania zmian umowy oraz warunki jej przedłużenia i rozwiązania, (4) numerację przydzieloną abonentowi. Podkreślić przy tym należy, że przepisy PT nie pozwalają na odmienne traktowanie abonentów posiadających status zamawiających w rozumieniu przepisów ustawy PZP. W konsekwencji powyższego, Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że Zamawiający dopuszcza możliwość zawierania – oprócz umowy o udzieleniu zamówienia publicznego - jednostkowych lub zbiorczych umów o świadczenie usług telekomunikacyjnych, które obejmować będą wszystkie niezbędne elementy umów o świadczenie usług telekomunikacyjnych, z zastrzeżeniem że: (1) podstawowe warunki tych umów będzie określać umowa (główna) w sprawie udzielenia zamówienia oraz (2) nie będą miały one zastosowania w zakresie sprzecznym z dokumentacją niniejszego postępowania o udzielenie zamówienia. Wykonawca podkreśla, iż przyjęcie przez Zamawiającego – za jedyną podstawę współpracy - projektu umowy w sprawie udzielenia zamówienia publicznego, stanowiącej załącznik do SWZ, narażać będzie Strony na ryzyko stwierdzenia naruszenia powyżej wskazanych przepisów ustawy PT. Jednocześnie, w przypadku odmowy przez Zamawiającego zawarcia jednostkowych lub zbiorczych umów

o świadczenie usług telekomunikacyjnych, Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że Zamawiający zaakceptuje rozwiązanie polegające na spełnieniu ustawowych obowiązków regulacyjnych i informacyjnych dotyczących umów o świadczenie usług telekomunikacyjnych poprzez przyjęcie do wiadomości (akceptację) przesłanych przez Wykonawcę jednostkowych lub zbiorczych umów o świadczenie usług telekomunikacyjnych. Przedmiotowe rozwiązanie może bowiem ograniczyć powyżej wskazane ryzyka regulacyjne w sytuacji, w której Zamawiający nie podzieli argumentacji dotyczącej obowiązku zawarcia jednostkowych lub zbiorczych umów o świadczenie usług telekomunikacyjnych.

Odpowiedź na pytanie nr 1:

Zamawiający nie wyraża zgody na zawieranie jednostkowych lub zbiorczych umów o świadczenie usług telekomunikacyjnych. Tym samym wzór umowy Zamawiającego będzie jedyną zawartą umową z Wykonawcą na wszystkie zadania.

Pytanie 2.

Zwracam uwagę na treść par. 6 ust. 10 wzoru umowy – faktura Vat powinna być dostarczana na max 21 dni przed upływem terminu płatności. Jeżeli wystawiane FV będą elektronicznie – nie ma problemu, ale jeżeli będą w wersji papierowej, dla dotrzymania przez Zamawiającego terminu płatności potrzebne jest dopilnowanie terminów dostarczania FV

Odpowiedź na pytanie nr 2:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisów § 6 ust. 10 wzoru Umowy.

Pytanie 3.

Par. 6 ust. 13 – prosimy o usunięcie wskazanego postanowienia. Wystawianie billingów jest niezależne od konieczności uiszczania opłat za wystawione faktury, które w kolei są wynikiem świadczonych usług telekomunikacyjnych.

Odpowiedź na pytanie nr 3:

Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie zapisów § 6 ust. 13 wzoru Umowy.

Pytanie 4.

Par. 6 ust. 15 - Mając na uwadze wyrok Sądu Najwyższego z 12 lipca 1996 r. (sygn. akt II CRN 79/96), zgodnie z którym: "(..) w rozliczeniach bezgotówkowych za chwilę otrzymania zapłaty przez wierzyciela uważać trzeba chwilę uznania jego rachunku bankowego", Wykonawca wnosi o przyjęcie, że dniem zapłaty będzie dzień wpływu należności na konto Wykonawcy. Jak potwierdza bowiem powyższe orzeczenie Sądu Najwyższego, za spełnienie świadczenia pieniężnego uważa się postawienie środków pieniężnych do dyspozycji wierzyciela, co w przypadku płatności bezgotówkowej oznacza, że datą spełnienia świadczenia jest dzień, w którym świadczenie zasililo jego rachunek bankowy

Odpowiedź na pytanie nr 4:

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną modyfikację. Zakład Emeyrtalno-Rentowy MSWiA dokonując zapłaty nie może odpowiadać za termin realizacji przez bank Wykonawcy. Dotychczas realizowane umowy o świadczenie usług telekomunikacyjnych na rzecz Zakładu zawierają analogiczne postanowienia, które dotychczas są respektowane.

Pytanie 5.

Par. 7 ust. 6 wzoru umowy - czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację postanowienia poprzez dodanie zastrzeżenia, iż dochodzeni odszkodowania przenoszącego wysokość zastrzeżonych kar umownych będzie dopuszczalne na zasadach ogólnych, ale z wyłączeniem utraconych korzyści.

Odpowiedź na pytanie nr 5:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację § 7 ust. 6 wzoru Umowy.

Pytanie 6.

Czy zamawiający wyraża zgodę na wysyłanie faktur w formie elektronicznej na adres e-mail wskazany przez zamawiającego? Takie rozwiązanie pozwoli usprawnić proces księgowy, zminimalizować ryzyko zagubienia dokumentów oraz uniknąć ewentualnych opóźnień związanych z tradycyjną wysyłką pocztową. W razie potrzeby faktury będą mogły zostać wydrukowane w formie papierowej przez zamawiającego na podstawie przesłanej wiadomości email.

Odpowiedź na pytanie nr 6:

Zamawiający wyraża zgodę na wysyłanie faktur w formie elektronicznej na adres e-mail wskazany przez Zamawiającego w Umowie. Zmodyfikowany wzór Umowy stanowi załącznik do niniejszego pisma.

Proszę o uwzględnienie powyższego przy sporządzaniu oferty.

ZASTĘPCA DYREKTORA
Zakład Emerytalno-Rentowego
Ministerstwa Spraw Wewnętrznych i Administracji


UKSZAŁA MŁODNARCZYK

(data i podpis Kierownika Zamawiającego
lub osoby przez niego upoważnionej)