

Warszawa, 8 listopada 2006 r.

**dotyczy: połączenia Wielkopolskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ w Poznaniu z delegaturami wysokowydajną siecią rozległą WAN**

Do Narodowego Funduszu Zdrowia wpłynęły w dniu 30.10.2006 r. następujące zapytania o wyjaśnienie treści Specyfikacji:

Pytanie Nr 1

Czy Zamawiający dopuszcza w § 4 ust. 3 istotnych postanowień umowy oraz w pkt. 1.4. SIWZ przejęcie podstawy liczenia terminu zapłaty na dzień wystawienia a nie otrzymania faktury?

Termin płatności wynikający z aktualnego brzmienia par. 4 ust. 3 i pkt. 1.4 do SIWZ utrudnia określenie chwili powstania obowiązku podatkowego (por. art. 19 ust. 13 pkt. 1 ustawy z dn. 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług VAT), ponieważ z punktu widzenia Wykonawcy jedyną datą pewną jest data wystawienia faktury, a nie data otrzymania jej przez Zamawiającego. Precyzyjnie ustalenie terminu i początku biegu terminu płatności leży również w interesie Zamawiającego, ponieważ zgodnie z art. 86 ust. 10 pkt. 3 oraz art. 86 ust. 11 o VAT, Zamawiający może dokonać obniżenia kwoty podatku należnego po podatek naliczony w rozliczeniu za okres, w którym przypada termin płatności (lub w następnym okresie rozliczeniowym, później nie jest to już dopuszczalne).

Pytanie Nr 2

Czy Zamawiający dopuszcza zmianę brzmienia § 4 ust. 4 istotnych postanowień umowy z obecnego na następujące: „Za termin zapłaty uważa się datę obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego, jeżeli nastąpiło to przez upływem terminu płatności, albo dzień wpływu środków na rachunek Wykonawcy, jeżeli obciążenie rachunku Zamawiającego nastąpiło po dniu, na który przypadał termin płatności”.

Celem zmiany jest równomierna alokacja ryzyka nieterminowego przepływu płatności pomiędzy bankiem prowadzącym rachunek Zamawiającego a bankiem prowadzącym rachunek Wykonawcy oraz dostosowanie brzmienia tego postanowienia do zasad wynikających z orzecznictwa SN, w tym zwłaszcza uchwały z dn. 4 stycznia 1995 r. (sygn. III CZP 164/94), zgodnie z którą za dzień wykonania zobowiązania pieniężnego za pomocą przelewu bankowego uważa się dzień uznania rachunku wierzyciela, a nie dzień obciążenia rachunku dłużnika.

### Pytanie Nr 3

Czy Zamawiający dopuszcza zmianę przyjętych w ramach Gwarancji Jakości Usług (SLA) kar umownych na bonifikaty (par. 5 istotnych postanowień umowy).

Wykonawca zauważa iż powszechnie przyjęte jest stosowanie w przypadku gwarancji jakości usług instytucji bonifikaty, tj. obniżenia wartości wynagrodzenia. Wiąże się to również z faktem oparcia odpowiedzialności wykonawcy na zasadzie gwarancyjnej, a nie na zasadzie winy, w ramach której funkcjonuje kara umowna. Sposób sformułowania poszczególnych postanowień wzoru umowy (np. posłużenie się pojęciem „kwoty zwrotu”) świadczy o tym, że Zamawiający pod pojęciem kary umownej rozumiał właśnie bonifikatę. Zdaniem Wykonawcy wprowadzenie bonifikat powinno wiązać się z wyłączeniem odpowiedzialności Wykonawcy w przypadku wystąpienia siły wyższej, oraz wprowadzeniem szczegółowych postanowień w zakresie SLA opartych na wzorach powszechnie stosowanych na rynku przez przedsiębiorców telekomunikacyjnych.

### Pytanie Nr 4

Biorąc pod uwagę fakt, iż kara umowna może zostać zastrzeżona, zgodnie z art. 483 k.c., jedynie za zawinione opóźnienie czyli zwłokę prosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie „Czy Zamawiający dopuszcza w par. 8 ust. 1 pkt. 2 zmianę słów „opóźnienie” i „opóźnienia” na, odpowiednio „zwłokę” i „zwłoki”?

### Pytanie Nr 5

Jednocześnie prosimy o wyjaśnienie i doprecyzowanie sformułowania „Wadliwe lub w sposób sprzeczny z ofertą”, które zostało użyte w par. 9 ust. 1 wzoru umowy?

W ocenie Wykonawcy postanowienie to ma bardzo niejednoznaczną treść i wymaga wyraźnego wskazania podstaw odstąpienia od umowy, zgodnie z przyjętymi zasadami konstruowania klauzul umownych dotyczących przypadku odstąpienia od umowy. Ponadto Zamawiający powinien wprowadzić termin dla odstąpienia, o którym mowa w par. 9 ust. 1 wzoru umowy. Zgodnie bowiem z art. 395 par.1 k.c. można zastrzec, że jednej lub stronom przysługiwać będzie w ciągu oznaczonego terminu prawo odstąpienia od umowy. W konsekwencji brak wprowadzenia terminu może pociągać za sobą nieważność powyższych klauzul bądź ewentualną zmianę ich kwalifikacji – w świetle art. 65 k.c. – na prawo wprowadzenia umowy ze skutkiem natychmiastowym.

### Pytanie Nr 6

Zgodnie z treścią pkt. 6.3 Załącznik nr 1 do SIWZ Wykonawca zobowiązany do usunięcia awarii w terminie nie dłuższym niż 12 godzin od momentu zgłoszenia. Wymóg ten nie odpowiada wymogowi sformułowanemu w treści par. 5 pkt. 3 istotnych postanowień umowy Załącznik nr 2 do SIWZ (oraz treści załącznika nr 5 do umowy), zgodnie z którym ; „zamawiający wymaga, aby czas usunięcia awarii przez Wykonawcę liczony od momentu jej zgłoszenia nie przekroczył 4 godziny”.

W związku z powyższym prosimy o wyjaśnienie :

a) Czy zamawiający w celu ujednoczenia zobowiązań ciążących na Wykonawcy zgodnie z treścią SIWZ dopuszcza modyfikację treści par. 5 pkt. 3 istotnych postanowień umowy w następujący sposób ”Zamawiający wymaga , aby czas usunięcia awarii przez Wykonawcę liczony od momentu jej zgłoszenia nie przekroczył 12 godzin”?

b) W przypadku negatywnej odpowiedzi na pytanie a) prosimy o ujednoczenie i zapisów umowy i doprecyzowanie ile czasu będzie miał ostatecznie Wykonawca na usunięcie awarii.

### Pytanie Nr 7

Ze względu na rozbieżności pomiędzy wartościami zawartymi w tabeli zamieszczonej pkt. 6.2 ppkt. B) SIWZ i Załączniku nr 4 do umowy (dot. kwoty zwrotu z tytułu niedostępności usługi w okresie roczny,) prosimy o wyjaśnienie , które z zamieszczonych w tabelach danych SA

prawidłowe (uwaga dot. W szczególności danych zawartych w drugim i trzecim wierszu pierwszej kolumny)? Prosimy także , o ich odpowiednią modyfikacje w celu jednolicenia.

Na podstawie z art. 38 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych Zamawiający udziela odpowiedzi, jednocześnie na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy Komisja proponuje dokonanie następujących modyfikacji treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia

Odpowiedź na pyt. 1

Zamawiający nie dopuszcza zmiany § 4 ust. 3 wzoru umowy oraz pkt 1.4.SIWZ dotyczącej przyjęcia podstawy liczenia terminu zapłaty na dzień wystawienia faktury.

Odpowiedź na pyt. 2

Zamawiający nie dopuszcza zmiany § 4 ust. 4 wzoru umowy.

Odpowiedź na pyt. 3

Zamawiający nie dopuszcza zmiany przyjętych zapisów dotyczących kar umownych.

Odpowiedź na pyt. 4

Zamawiający nie dopuszcza zmiany wzoru umowy, stanowiącego załącznik nr 2 do SIWZ, polegającej na zmianie słów „opóźnienie” i „opóźnienia” na „zwłokę” i „zwłoki”.

Odpowiedź na pyt. 5

Przez sformułowanie „wadliwe lub w sposób sprzeczny z ofertą”, które zostało użyte w § 9 ust. 1 wzoru umowy, Zamawiający rozumie wszelkie działania Wykonawcy dotyczące realizowania umowy, niezgodne z jakimkolwiek z zapisów oferty. Za działania wadliwe uznać można w szczególności np. błędy techniczne Wykonawcy.

Odpowiedź na pyt. 6

Zamawiający podtrzymuje wymaganie usunięcia awarii w czasie nie dłuższym niż 4 godziny. W związku z powyższym w załączniku nr 1 do SIWZ „Opis przedmiotu zamówienia” - punkt 6.3 otrzymuje następujące brzmienie:  
„Wykonawca zobowiązany jest do usunięcia awarii w terminie nie dłuższym niż 4 godzin od momentu zgłoszenia.”

Odpowiedź na pyt. 7

Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w Załączniku nr 4 do umowy. W związku z powyższym w załączniku nr 1 do SIWZ „Opis przedmiotu zamówienia” - punkt 6.2 ppkt b) SIWZ otrzymuje nowe brzmienie:

Dostępność usługi w okresie rocznym danej lokalizacji	Kara umowna: % rocznej opłaty za daną lokalizację
Dostępność $\geq$ 99,7%	-
99,7%>Dostępność $\geq$ 99,5%	1
99,5%>Dostępność $\geq$ 99,0%	3
99,0%>Dostępność $\geq$ 98,0%	5
98,0%>Dostępność	10

Zgodnie z art. 38 ust. 7 ustawy Komisja proponuje przedłużenie terminu składania ofert do 10.11.2006 r.

W związku z powyższym:

pkt 2.4. Specyfikacji „Wadium” zdanie trzecie otrzymuje brzmienie:

Termin wniesienia wadium upływa w dniu 10.11.2006 r. do godz. 10:00.

pkt 2.6. Specyfikacji „Sposób składania ofert” zdanie pierwsze i drugie otrzymuje brzmienie:

Oferty należy składać w zamkniętych kopertach w Narodowym Funduszu Zdrowia Centrala w Warszawie, przy ul. Grójeckiej 186 II piętro pok.2.48. do dnia 10.11.2006 r. do godz. 10.00.

Sporządzoną ofertę należy opakować w kopertę oznaczoną dokładną nazwą i adresem wykonawcy oraz napisem „Połączenie Wielkopolskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ w Poznaniu z delegaturami wysokowydajną siecią rozległą WAN. PRZETARG W DNIU 10.11.2006 r.”

pkt 2.8. Specyfikacji „Otwarcie ofert” zdanie drugie otrzymuje brzmienie:

Otwarcie ofert odbędzie się w dniu 10.11.2006 r. o godz. 10.30 w Narodowym Funduszu Zdrowia w Warszawie przy ul. Grójeckiej 186, pok. 2.48.