



Łódź, dnia 12.01.2023 r.

**Numer sprawy: 559/2022**

**Wykonawcy ubiegający się o udzielenie zamówienia publicznego**

**Odpowiedzi na pytania do Zaproszenia do złożenia ofert**

Zamawiający – Miejski Ośrodek Pomocy Społecznej w Łodzi, ul. Kilińskiego 102/102a, 90-012 Łódź, informuje o złożonych pytaniach przez potencjalnych Wykonawców, udziela wyjaśnień i dokonuje zmian w treści opisu przedmiotu zamówienia i wzorze umowy:

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o udzielenie odpowiedzi na poniższe pytania:

1. Czy Zamawiający potwierdza, że w przypadku wyboru oferty Wykonawcy prowadzącego działalność w formie spółki akcyjnej, część komparacyjna Umowy będzie obejmować wszelkie dane wymagane przez art. 374 § 1 Ksh.

Odpowiedź: Tak potwierdzam.

2. W treści zapisu § 10 ust.7 Umowy –wskazuje, się że - W przypadku gdy wysokość zastrzeżonych kar umownych nie pokryje szkody poniesionej przez Zamawiającego, Zamawiający uprawniony jest do dochodzenia odszkodowania na zasadach ogólnych.

Mając na uwadze postanowienie umowne Wykonawca zwraca się o doprecyzowanie, poprzez dookreślenie, że Wykonawca odpowiada za szkodę wyrządzoną Zamawiającemu z winy Wykonawcy, chyba, że szkoda została spowodowana działaniem Siły Wyższej, wyłączną winą Zamawiającego lub osoby trzeciej, za którą Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności.

Wykonawca wskazuje, że przywołana regulacja stwarza Zamawiającemu prawo do dochodzenia należności w nieograniczonej wysokości. Z tego względu określenie maksymalnej wysokości odszkodowania umożliwia Wykonawcy ocenę ryzyka związanego z realizacją umowy. W świetle powyższego Wykonawca zwraca się o potwierdzenie, że Zamawiający wyraża zgodę na uzupełnienie zapisu, poprzez wskazanie, że łączna wysokość odszkodowania wraz z naliczonymi karami nie przekroczy całkowitej wartości umowy.

Odpowiedź: Nie wyrażam zgody na zmianę treści zapytania ofertowego w zakresie ujętym w pytaniu.

3. Zgodnie z treścią § 10 ust.3 Umowy – . W przypadku braku zapłaty przez Wykonawcę Zamawiający zastrzega sobie możliwość potrącenia kar umownych z wynagrodzenia przysługującego Wykonawcy należnego za dalszy okres obowiązywania umowy.

4. W celu uniknięcia w tym zakresie nieporozumień Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że naliczenie i potrącenie kar umownych poprzedzone zostanie postępowaniem wyjaśniającym, które potwierdzi prawidłowość naliczania kar umownych. Kara umowna powinna przysługiwać Zamawiającemu tylko i wyłącznie w przypadku, gdy niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania nastąpiło z winy Wykonawcy, co w praktyce oznacza konieczność istnienia procedury, w toku której Strony mają możliwość przedstawienia swojego stanowiska.

Odpowiedź: Nie wyrażam zgody na zmianę treści wzoru umowy w zakresie ujętym w pytaniu.

5. Wykonawca zwraca się z pytaniem czy możliwym jest modyfikacja treści postanowień Umowy - § 10 ust.6 umowy o treści: „ Wysokość kar umownych określonych w ust. 1 pkt 2) - 5) niniejszego paragrafu, nie może przekroczyć 100% wynagrodzenia (...) „na o zapis, zgodnie z którym: Wysokość kar umownych określonych w ust. 1 pkt 2) - 5) niniejszego paragrafu, nie może przekroczyć 40 % wynagrodzenia (...) „

Wskazanie maksymalnej wysokości kar umownych daje możliwość oceny ryzyka związanego z realizacją umowy. Podkreślenia wymaga, że kary umowne powinny służyć zabezpieczeniu terminowego i należytego wykonania prac, a nie być nadmiernym i nieuzasadnionym obciążeniem dla wykonawcy z tego względu wysokość ograniczenia kar umownych w proponowanej wysokości wydaje się zasadne.

Ponadto zwrócić należy uwagę, że 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”.

Odpowiedź: Nie wyrażam zgody na zmianę treści wzoru umowy w zakresie ujętym w pytaniu.

6. § 4 ust 3 pkt 9 Umowy – Wykonawca nie gwarantuje bezpłatnej zmiany numerów w trakcie trwania umowy promocyjnej. Zmiana numerów jest usługą dodatkowo płatną zgodnie z obowiązującym Cennikiem. Wnosimy o zmianę lub wykreślenie tego wymagania.

Odpowiedź: Nie wyrażam zgody na zmianę treści wzoru umowy w zakresie ujętym w pytaniu.

7. § -6 ust 2 Umowy - Wykonawca proponuje Zamawiającemu rozważenie modyfikacji treści Umowy i zmianę wymagań dotyczących czasu usuwania awarii na takie, które Wykonawca będzie w stanie spełnić, a dla Zamawiającego zapewnią sprawne funkcjonowanie, bez niepotrzebnego ponoszenia nadmiernych kosztów i usuwanie awarii np. zgodnie ze standardem w którym Wykonawca zapewni usunięcie zgłoszonej usterki w 48 godzin od chwili przyjęcia zgłoszenia przez Wykonawcę w formie telefonicznej (na wskazany przez niego numer telefonu ), z zastrzeżeniem, że zgłoszenie nastąpi w godzinach 8:00 do 18:00 w dni robocze, tj. z wyłączeniem dni wolnych od pracy, świąt oraz niedziel, a wspomniane 48 godziny na usunięcie awarii liczone jest w dni robocze. Zgłoszenie przyjęte po godzinie 18:00 w przeddzień dni wolnych od pracy usunięte będzie do końca następnego dnia roboczego.

Jednocześnie informujemy, że 80% awarii jest usuwanych w czasie nie przekraczającym 24 godzin

- Dodatkowo wnosimy o zmianę zapisów, że za dzień zapłaty faktury VAT uznajemy dzień wpływu należności na rachunek wykonawcy.

Odpowiedź: Nie wyrażam zgody na zmianę treści wzoru w zakresie ujętym w pytaniu.

8. Ponieważ tylko obecny operator dysponuje danymi o obecnie generowanym ruchu z terminali komórkowych Zamawiającego, wnosimy o udostępnienie tych danych wszystkim Wykonawcom. Informujemy, iż dane te obecny operator musi, na żądanie Zamawiającego, udostępnić mu w formie billingu technicznego. Żaden z Wykonawców (innych niż obecny) bez tych danych nie może skalkulować poprawnie oferty.

Wnosimy o podanie średniomiesięcznego ruchu (w podziale na operatorów, do których generowane były połączenia głosowe, SMS, MMS, GPRS, roaming itd..) w oparciu o dane z kilku miesięcy z zaznaczeniem ilości kart sim generujących ten ruch. Brak zgody na niniejszą prośbę będzie można uznać za utrudnianie dostępu do zamówienia innym Wykonawcom niż aktualny, oraz preferowanie obecnego operatora - co będzie stało w sprzeczności z ustanowieniem warunków równej i uczciwej konkurencji do czego obowiązuje ustawa PZP.

Odpowiedź: Zamawiający udostępni dane wymagane w pytaniu:

	połączenia na numery komórkowe/minuty	połączenia na numery stacjonarne/minuty	SMSy/sztuk	MMSY/sztuk	GPRS/MB
październik 2022	61894	6721	9837	1352	218236
listopad 2022	66523	6769	9830	1168	208249
grudzień 2022	65502	6363	9840	861	20910
SUMA	193919	19853	29507	3381	447395

9. OPZ pkt. 43 - Zwracamy uwagę Zamawiającego na fakt, że zgodnie z art. 19a pkt 14 lit. b ustawy z dn. 1 stycznia 2014 r. o podatku od towarów i usług, obowiązek podatkowy w związku ze świadczeniem usług telekomunikacyjnych powstaje z dniem wystawienia faktury. Uzależnienie początku biegu terminu płatności od nieznanej Wykonawcy daty wpływu faktury do siedziby Zamawiającego znacząco utrudnia prawidłowe wystawienie faktury VAT.

W związku z powyższym zwracam się do Zamawiającego z zapytaniem, czy zgadza się na modyfikację SIWZ i zapisanie kwestii terminu płatności w ten sposób, aby każdorazowo podawany był on w treści wystawianej przez Wykonawcę faktury VAT i określony na 30 dni od daty prawidłowego wystawienia faktury VAT przez Wykonawcę, przelewem na konto Wykonawcy wskazane w treści faktury VAT, z tym zastrzeżeniem, że Wykonawca zobowiązany będzie do doręczania faktury na co najmniej 23 dni przed tak określonym terminem płatności, a w razie niezachowania tego terminu, termin płatności wskazany w fakturze VAT zostanie automatycznie przedłużony o czas opóźnienia?

Odpowiedź: Nie wyrażam zgody na zmianę treści zapytania ofertowego w zakresie ujętym w pytaniu.

10. OPZ pkt. 43 - Wnioskujemy o możliwość dostarczenia Zamawiającemu E-faktura czyli faktury elektronicznej. Została by ona wysłana na wskazany przez Zamawiającego adres e-mail i zawierała załącznik z rachunkiem zapisanym w formacie PDF co pozwoli na utrzymanie okresu dostarczenia wskazanego w tym punkcie.

Odpowiedź: Wyrażam zgodę na przesyłanie powyższych danych na adres [sekretariat@mops.lodz.pl](mailto:sekretariat@mops.lodz.pl).

11. W związku ze wskazaniem w § 14 projektu umowy postanowień o jednostronnym uregulowaniu kwestii dotyczącej przekazania przez Wykonawcę, w imieniu i na rzecz Zamawiającego, klauzuli informacyjnej Zamawiającego, Wykonawca wnosi, aby do umowy na zasadzie wzajemności dodać analogiczne postanowienia zastrzeżone na rzecz Wykonawcy. W związku z dwustronną relacją pomiędzy Stronami umowy, a tym samym w związku ze wzajemnym udostępnieniem danych osobowych personelu Stron, postanowienia o realizacji obowiązku informacyjnego powinny być dwustronne (wzajemne), co jest obecnie praktyką rynkową, w związku z czym wnosimy o odpowiednią modyfikację wskazanych postanowień.

Odpowiedź: Zmianie ulega treść wzoru umowy w zakresie ujętym w pytaniu.

12. Wykonawca wnosi, aby do projektu umowy dodać postanowienia o tzw. udostępnieniu danych osobowych personelu/przedstawicieli Stron. Oczywiście jest bowiem, że do takiego udostępnienia dojdzie (Komparycja stron – reprezentacja stron, § 7 umowy – koordynatorzy stron), a w wyniku tego Strony staną się niezależnymi administratorami w/w danych osobowych. Pomiedzy Stronami umowy dojdzie do wymiany danych osobowych personelu Stron, co na gruncie zasad ochrony danych osobowych określane jest ich „udostępnieniem” (pomiedzy dwoma niezależnymi administratorami).

Poniżej propozycja zapisów. Wykonawca wnosi o dopisanie:

1) W celu wykonania Umowy, Strony wzajemnie udostępniają sobie dane swoich pracowników i współpracowników zaangażowanych w wykonywanie Umowy w celu umożliwienia utrzymywania bieżącego kontaktu przy wykonywaniu Umowy, a także – w zależności od specyfiki współpracy - umożliwienia dostępu fizycznego do nieruchomości drugiej Strony lub dostępu do systemów teleinformatycznych drugiej Strony.

2) W celu zawarcia i wykonywania Umowy, Strony wzajemnie udostępniają sobie dane osobowe osób reprezentujących Strony, w tym pełnomocników lub członków organów w celu umożliwienia kontaktu między Stronami jak i weryfikacji umocowania przedstawicieli Stron.

3) Wskutek wzajemnego udostępnienia danych osobowych osób wskazanych w ppkt 1) oraz 2) powyżej, Strony stają się niezależnymi administratorami udostępnionych im danych. Każda ze Stron jako administrator udostępnionych jej danych osobowych samodzielnie decyduje o celach i środkach przetwarzania udostępnionych jej danych osobowych, w granicach obowiązującego prawa i ponosi za to odpowiedzialność.

4) Strony wzajemnie prześlą swoim pracownikom i współpracownikom treść określonych przez drugą Stronę Informacji o danych osobowych dotyczącej pracowników i współpracowników drugiej Strony, przed udostępnieniem ich danych osobowych drugiej Stronie, udokumentują to przekazanie, a także będą przechowywały dokumentację przekazania w sposób zapewniający jej dostępność oraz integralność przez czas trwania Umowy, a także 5 lat dłużej.

5) Jeśli Koordynator Umowy Strony nie wskaże inaczej w formie pisemnej, elektronicznej lub e-mailowej, druga Strona, w wykonaniu obowiązku z ppkt 4), powinna użyć treści Informacji o danych osobowych dotyczącej pracowników i współpracowników drugiej Strony, dostępnej na stronie [www.\\_\\_\\_\\_\\_](#) (wersja Wykonawcy), [www.\\_\\_\\_\\_\\_](#) (wersja Zamawiającego).

Odpowiedź: Nie wyrażam zgody na zmianę treści zapytania ofertowego w zakresie ujętym w pytaniu.

13. Wykonawca wnosi, aby w projekcie umowy wskazać, że treść obowiązku informacyjnego Wykonawcy dostępna jest na stronie [www.\\_\\_\\_\\_\\_](#) bądź w załącznikach do umowy (Wykonawca dostarczy jego treść na etapie zawierania umowy).

Odpowiedź: Nie wyrażam zgody na zmianę treści zapytania ofertowego w zakresie ujętym w pytaniu.

14. Stosownie do treści Załącznika nr 2 OPZ pkt 7, Wykonawca zapewni dostęp do wszystkich sieci komórkowych i stacjonarnych na terenie kraju, na poziomie umożliwiającym realizację transmisji głosu i danych w każdych warunkach. W celu stworzenia warunków dla rzeczywistej realizacji powyższego wymogu, Wykonawca wnosi o doprecyzowanie postanowienia poprzez przyjęcie, że dostępność sieci i usług dla użytkowników będzie zgodna z mapami zasięgu dostępnymi na stronach WWW Wykonawcy?

Odpowiedź: Zmianie ulega treść opisu przedmiotu zamówienia.

15. OPZ pkt 16 ppkt 2- Zamawiający w ramach telefonii komórkowej wymaga nielimitowanej liczby SMS do innych sieci. Czy Zamawiający może potwierdzić, że w ramach nielimitowanych wiadomości SMS nie będą wchodziły wiadomości SMS na numery serwisów rozrywkowych, informacyjnych i inne numery specjalne?

Odpowiedź: Zmianie ulega treść opisu przedmiotu zamówienia w zakresie ujętym w pytaniu.

16. OPZ pkt 16 ppkt 3 - dostęp do mobilnego Internetu w każdym telefonie o transferze danych 10 GB – Wykonawca wnosi o potwierdzenie, iż mowa jest wyłącznie o krajowej transmisji danych. Dostęp do Internetu w ramach roamingu międzynarodowego nie jest rozliczany w ramach ww. pakietów, ale zgodnie z warunkami cenowymi określonymi w aktualnie obowiązującym u Wykonawcy cenniku świadczenia usług telekomunikacyjnych dla taryf dotyczących mobilnego internetu, z zastrzeżeniem, że dostępność technologii transmisji danych zależy od specyfikacji technicznej modemu/routera/notebooka/tabletu oraz zasięgu sieci operatora telefonii komórkowej. Zgodnie z OPZ oznacza to, że intencją Zamawiającego jest zablokowanie takiego transferu danych, bo inne usługi, poza tymi wliczonymi w abonament nie mogą być taryfikowane i naliczane za nie opłaty dodatkowe.

Odpowiedź: Zmianie ulega treść opisu przedmiotu zamówienia.

17. Zgodnie z Załącznikiem nr 2 OPZ pkt 21 Wykonawca zapewni naliczanie sekundowe od pierwszej do ostatniej sekundy każdego połączenia. Wykonawca wnosi o potwierdzenie przez Zamawiającego, że wymóg ustalony w treści OPZ w zakresie naliczania sekundowego za połączenia telefoniczne dotyczy tylko połączeń krajowych. Jednocześnie Wykonawca podkreśla, że połączenia roamingowe, jako wykonywane w sieciach obcych operatorów taryfikowanie są zgodnie z zasadami taryfikacji stosowanymi przez operatora zagranicznego, na co Wykonawca nie ma na to wpływu.

Odpowiedź: Zmianie ulega treść opisu przedmiotu zamówienia w zakresie ujętym w pytaniu.

18. Zgodnie z Załącznikiem nr 2 OPZ pkt 22 Wykonawca ma udostępnić szczegółowy wykaz rozmów oraz tzw bilingi w formie email. Ze względów bezpieczeństwa danych, jakie zawierają bilingi, wykonawca wnosi aby Zamawiający dopuścił zamieszczanie bilingów nieodpłatnej, zabezpieczonej aplikacji.

Odpowiedź: Wyrażam zgodę, aby wykonawca zamieszczał bilingi w nieodpłatnej, zabezpieczonej aplikacji.

19. Zgodnie z Załącznikiem nr 2 OPZ pkt 48 ppkt 4) Wykonawca wnosi o wyjaśnienie tego punktu. Jakie służby wewnętrzne Wykonawcy i w jakim celu mają być powiadomione o wysokości abonamentów dla numerów użytkownika przez Zamawiającego?

Odpowiedź: Zmianie ulega treść opisu przedmiotu zamówienia w zakresie ujętym w pytaniu.

20. Wykonawca wnosi o modyfikację zapisów OPZ pkt 17 ppkt 9 poprzez wskazanie ilości kart SIM dla których Zamawiający wymaga bezpłatnej zmiany numeru telefonu podczas trwania umowy. Wykonawca wnosi o wyjaśnienie czy usługi nie wymienione wprost przez Zamawiającego w treści OPZ, a w konsekwencji nie uwzględnione w cenie ofertowej wskazanej przez Wykonawcę, mogą być taryfikowane zgodnie z cennikiem świadczenia usług telekomunikacyjnych dla klientów biznesowych przedstawionym przez Wykonawcę wraz z ofertą? W przeciwnym razie, w przypadku skorzystania przez Zamawiającego z usług, dla których opłaty nie zostały określone w ofercie, Strony umowy nie będą miały podstawy do rozliczenia tychże usług.

Odpowiedź: Zmianie ulega treść opisu przedmiotu zamówienia i treść wzoru umowy w zakresie ujętym w pytaniu.

21. Wzór umowy par 8 ust. 23 oraz ust. 26 – są ze sobą sprzeczne. W par 8 ust. 23 mowa jest o tym, że za dzień zapłaty przyjmuje się dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy, podczas gdy ust. 26 stanowi, że za dzień zapłaty przyjmuje się dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego. Wykonawca wnosi o wykreślenie ust. 26, ponieważ zgodnie z OPZ za dzień zapłaty przyjmuje się dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy.

Odpowiedź: Zmianie ulega treść opisu przedmiotu zamówienia i treść wzoru umowy w zakresie ujętym w pytaniu.

22. Wykonawca wnosi o modyfikację treści par 10 ust. 3 Umowy, poprzez wykreślenie postanowień umownych umożliwiających potrącenie kar z wynagrodzenia Wykonawcy. Nie daje bowiem możliwości weryfikacji zasadności i poprawności naliczenia tych kar. Jednocześnie wskazać należy, że kara umowna powinna przysługiwać Zamawiającemu tylko i wyłącznie w przypadku, gdy niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania nastąpiło z winy Wykonawcy, co w praktyce oznacza konieczność istnienia procedury, w toku której Strony mają możliwość zaprezentowania swoich stanowisk. 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.

Odpowiedź: Nie wyrażam zgody na zmianę treści zapytania ofertowego w zakresie ujętym w pytaniu.

23. Par. 10 ust. 7 wzoru umowy – Wykonawca wnosi o doprecyzowanie, że dochodzenie odszkodowania na zasadach ogólnych będzie możliwe, ale obejmować będzie szkodę rzeczywistą, bez utraconych korzyści tj. Wykonawca

wnosi o modyfikację § 10 ust. 7 wzoru umowy w taki sposób, że Zamawiającemu przysługuje prawo dochodzenia odszkodowania uzupełniającego, przekraczającego wysokość kar umownych do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody z wyłączeniem utraconych korzyści.

Odpowiedź: Nie wyrażam zgody na zmianę treści zapytania ofertowego w zakresie ujętym w pytaniu.

24. Par. 10 wzoru umowy - Wykonawca wnosi o uzależnienie poszczególnych przypadków odpowiedzialności wykonawcy za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy od wystąpienia „zwłoki” po jego stronie. Tym samym, ilekroć w projekcie Umowy Zamawiający posługuje się terminem „opóźnienie”, Wykonawca wnosi o wprowadzenie terminu „zwłoka”. Opóźnienia są bowiem następstwem także takich okoliczności, na które wykonawca nie ma wpływu (np. zależnych wyłącznie od Zamawiającego lub podmiotu trzeciego), w konsekwencji czego nie powinny one stanowić podstawy odpowiedzialności wykonawcy. W przypadku podtrzymania obecnego rozwiązania przez Zamawiającego konieczne będzie uwzględnienie powyższego ryzyka w ofercie cenowej przez wykonawców ubiegających się o zamówienie, co prowadzić będzie do zwiększenia ceny ofertowej. Wykonawca wnosi o wyznaczenie w § 11 wzoru umowy dodatkowego terminu na naprawę uchybień przed odstąpieniem od umowy.

Odpowiedź: Nie wyrażam zgody na zmianę treści zapytania ofertowego w zakresie ujętym w pytaniu.

Wszystkie zmiany zapytania ofertowego ujęte zostały w pliku o nazwie Zmiana\_wzór \_umowy i Zmiana\_OPZ, i stanowią jego integralną część. Pozostałe zapisy zapytania ofertowego pozostają bez zmian.

p.o. Dyrektora  
Miejskiego Ośrodka Pomocy Społecznej  
w Łodzi

Piotr Kowalski