Warszawa, 2020-05-08

WZ.270.93.2020

2020-10777

**Do wszystkich Wykonawców**

**uczestniczących w postępowaniu**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na ***Świadczenie usługi wysyłania krótkich wiadomości tekstowych (SMS)*,** znak sprawy: **WZ.270.93.2020*.***

W związku z faktem, iż w przedmiotowym postępowaniu wpłynęły pytania od Wykonawców w odniesieniu do treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, zwanej dalej „SIWZ”, Zamawiający, działając na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2019 r., poz. 1843), zwanej dalej „ustawą Pzp”, **przytacza treść pytań i udziela odpowiedzi oraz dokonuje zmiany SIWZ.**

**Pytanie nr 1:**

W odniesieniu do § 4 ust. 6 projektu umowy, czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie w tym ustępie drugiego zdania w brzmieniu: „*Wykonawca jest uprawniony zachować jedną kopię otrzymanych od Zamawiającego materiałów w zakresie niezbędnym do dochodzenia roszczeń z Umowy lub obrony przed takimi roszczeniami i jedynie do upływu okresu przedawnienia tych roszczeń*.”?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie modyfikuje projektu Umowy w tym zakresie.

**Pytanie nr 2:**

W odniesieniu do § 8 ust. 4 projektu umowy, czy Zamawiający potwierdza, że w razie odstąpienia od Umowy na wypadek zwłoki w realizacji przedmiotu Umowy, kary z tytułu odstąpienia i zwłoki nie będą kumulowane?

Aktualne orzecznictwo wyklucza naliczanie kar umownych jednocześnie za zwłokę i za odstąpienie od umowy. Kara umowna za zwłokę wiąże się z nienależytym wykonaniem umowy, natomiast kara umowna za odstąpienie dotyczy przypadku jej niewykonania (tak m.in. Sąd Najwyższy w uchwale z dnia 18 lipca 2012 r. w sprawie o sygn. akt: III CZP 39/12).

**Odpowiedź:**

Wskazane przez Wykonawcę orzeczenie dotyczy określonego stanu faktycznego i wymaga analizy na podstawie szczegółowych okoliczności danego przypadku. Zamawiający będzie realizował swoje uprawnienia w zgodzie z przepisami, mając na względzie obowiązujące zasady w tym zakresie – biorąc jednak pod uwagę okoliczności każdego przypadku.

**Pytanie nr 3:**

W odniesieniu do § 8 ust. 1 pkt 5 i 7 projektu umowy, czy Zamawiający mógłby potwierdzić, że w sytuacji, w której niepodpisanie przez Wykonawcę Aneksu do Umowy (Uruchomienie opcji SMS PL) doprowadzi do rozwiązania Umowy przez Zamawiającego (zgodnie z , kary z § 9 ust. 1 pkt 5), kary § 8 ust. 1 pkt 5 i 7 nie będą kumulowane i Zamawiający naliczy wyłącznie karę z § 8 ust. 1 pkt 7?

Przeciwna interpretacja prowadziłaby do sytuacji, w której za jedno i to samo naruszenie Wykonawca mógłby zostać obciążony dwoma karami umownymi.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie potwierdza. Kara z tytułu odstąpienia nie zawiera kwoty nie zawartego Aneksu do Umowy. Kary z tytułu §8 ust. 1 pkt 5 i 7 przysługują z innych tytułów.

**Pytanie nr 4:**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie § 9 ust. 1 pkt 1 projektu umowy?

Przy uwzględnieniu stopnia skomplikowania projektu i szeregu obowiązków nałożonych na Wykonawcę, często bardzo szczegółowych, ustalenie, że trzykrotne naruszenie Umowy uprawnia Zamawiającego do jej niezwłocznego rozwiązania (i naliczenia kary umownej) jest zbyt daleko idące. Powiązanie prawa do rozwiązania Umowy z naruszeniem jej postanowień powinno odwoływać się wyłącznie do zdefiniowanych i istotnych naruszeń Umowy lub powinno zostać powiązane ze stopniem naruszenia Umowy na przykład poprzez odwołanie się do wysokości naliczonych kar umownych.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie modyfikuje projektu Umowy w tym zakresie.

**Pytanie nr 5:**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie § 9 ust. 1 pkt 3 projektu umowy?

Wykonawca kalkuluje ofertę przy uwzględnieniu wolumenu usług określonego w ramach zamówienia podstawowego. Zamawiający powinien zabezpieczyć dostępność środków w budżecie na realizację zamówienia podstawowego przed wybraniem oferty Wykonawcy i przed zawarciem umowy w sprawie zamówienia.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie modyfikuje projektu Umowy w tym zakresie.

**Pytanie nr 6:**

Czy Zamawiający potwierdza, że odstąpienie od Umowy w ramach § 9 ust. 2 będzie miało skutek ex nunc?

Rodzaj świadczenia Wykonawcy uzasadnia przyjęcie, że skutek odstąpienia od Umowy może nastąpić wyłącznie na przyszłość, z zachowaniem prawa Wykonawcy do wynagrodzenia za już wykonane świadczenie.

**Odpowiedź:**

Zamawiający przewiduje konstrukcję odstąpienia od całości albo części Umowy, w tym zakresie więc może powstać wariant z odstąpieniem na przyszłość.

**Pytanie nr 7:**

Zgodnie z § 6 ust. 6 projektu umowy: „*Zapłata wynagrodzenia nastąpi na podstawie prawidłowo wystawionej przez Wykonawcę faktury, w terminie 30 dni kalendarzowych od dnia dostarczenia faktury do siedziby Zamawiającego* […].”

Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę przedmiotowego postanowienia w taki sposób,  aby termin płatności podany był w treści wystawionej przez wykonawcę faktury VAT (liczony od daty wystawienia faktury, która jest dla wykonawcy jedyną datą pewną, która pozwala mu precyzyjnie określić datę powstania obowiązku podatkowego), z tym zastrzeżeniem, że wykonawca zobowiązany będzie do doręczenia faktury do Zamawiającego na co najmniej 30 dni przed tak określonym terminem płatności, a w razie niezachowania  tego terminu termin płatności wskazany w fakturze zostanie automatycznie przedłużony o czas opóźnienia.

W związku z powyższym zmiany wymaga również oświadczenie w pkt 12 Formularza ofertowego (załącznik nr 3 do SIWZ).

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie modyfikuje projektu Umowy w tym zakresie.

**Pytanie nr 8:**

Zgodnie § 6 ust. 8 projektu umowy: „*Za dzień zapłaty przyjmuje się dzień przyjęcia przez bank Zamawiającego dyspozycji przelewu do realizacji*”.

Wykonawca zwraca się do Zamawiającego o zmianę przedmiotowego postanowienia w taki sposób, aby za termin płatności wynagrodzenia dla Wykonawcy uznać dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy. Zasadą jest bowiem, że przy zobowiązaniach cywilnoprawnych momentem zapłaty jest chwila uznania rachunku bankowego wierzyciela, co wynika z art. 454 Kodeksu cywilnego. Jak stwierdził Sąd Najwyższy w uchwale z dnia 4 stycznia 1995 r., sygn. akt III CZP 164/94, skutkiem rozliczenia przeprowadzonego w formie bezgotówkowej jest, mówiąc najogólniej, obciążenie rachunku dłużnika oznaczoną w jego dyspozycji kwotą, a następnie uznanie - tą samą kwotą - rachunku wierzyciela.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie modyfikuje projektu Umowy w tym zakresie.

**Pytanie nr 9:**

W § 13 ust. 1 projektu umowy Zamawiający zawarł postanowienie, iż „*Ewentualne spory powstałe w trakcie realizacji Umowy podlegają rozpoznaniu przez sąd właściwy dla siedziby Zamawiającego*”.

Wnosimy o dopuszczenie możliwości skorzystania w pierwszej kolejności z polubownego rozstrzygnięcia zaistniałego sporu. W związku z tym wnosimy o zmianę ust. 1 w § 13 do treści:

„*1. Ewentualne spory powstałe w trakcie realizacji Umowy będą rozpatrywane polubownie. W przypadku braku porozumienia Stron spory podlegają rozpoznaniu przez sąd właściwy dla siedziby Zamawiającego*”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie modyfikuje projektu Umowy w tym zakresie.

**Pytanie nr 10:**

Równocześnie, ze względu na zakres i stopień skomplikowania przedmiotu zamówienia, wnioskujemy o przesunięcie terminu składania ofert w taki sposób, aby zapewnić wykonawcom okres minimum 8 dni roboczych na przygotowanie ofert, od momentu udzielenia odpowiedzi przez Zamawiającego na pytania wykonawców.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie modyfikuje SIWZ w tym zakresie.

**Pytanie nr 11:**

**SIWZ pkt. XIV pkt. 3**

Zamawiający wymaga dostarczenia kopii certyfikatów zawartych w pkt. 3.2.5 OPZ. W Załączniku nr 1 do SIWZ OPZ nie ma pkt. 3.2.5. Prosimy o doprecyzowanie jakich dokumentów Zamawiający oczekuje.

**Odpowiedź:**

Zamawiający omyłkowo zastosował zapis w rozdziale XIV pkt. 3 SIWZ. Zamawiający modyfikuje SIWZ poprzez wykreślenie w rozdziale XIV pkt. 3.

**Pytanie nr 12:**

Czy z uwagi na obecną sytuację związaną z występowaniem pandemii COVID-19, Zamawiający dopuszcza możliwość zawarcia umowy w formie elektronicznej, tj. podpisanie jej przez osoby upoważnione do reprezentowania stron elektronicznym podpisem kwalifikowanym?

**Odpowiedź:**

Zamawiający dopuszcza taką możliwość.

**Pytanie nr 13:**

W rozdziale V pkt 6 lit. a) SIWZ, Zamawiający wskazał, że przed udzieleniem zamówienia, wezwie wykonawcę, którego oferta została najwyżej oceniona, do złożenia oświadczeń lub dokumentów: *uprawnień do świadczenia Usług zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa, w szczególności ustawy z dnia 16 lipca 2004 r. Prawo telekomunikacyjne (Dz.U. z 2018, poz. 1954 z późn. zm.) oraz Rozporządzenia Ministra Infrastruktury z dnia 16 grudnia 2010 r. w sprawie warunków korzystania z uprawnień w publicznych sieciach telefonicznych (Dz.U. z 2010 Nr 249, poz. 1670).* Wnosimy o wyjaśnienie, czy w tym zakresie wystarczające będzie przedstawienie przez wykonawcę na potwierdzenie spełniania warunku określonego w rozdziale V pkt 1.2.1 SIWZ zaświadczenia o wpisie do rejestru przedsiębiorców telekomunikacyjnych wydanego przez Prezesa UKE? Czy konieczne będzie przedstawienie jeszcze jakich zaświadczeń, a jeżeli tak to jakich?

**Odpowiedź:**

W zakresie punktu VI pkt 6 lit. a), Zamawiający oczekuje złożenia dokumentu potwierdzającego posiadanie uprawnień do świadczenia Usług zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa. Jeśli z złożonego zaświadczenia będzie wynikać prawo Wykonawcy do świadczenia Usług to ww. dokument będzie spełniał wymagania Zamawiającego.

**Pytanie nr 14:**

Wnosimy o wyjaśnienie sposobu oznaczenia beneficjenta w przypadku wnoszenia wadium w formie gwarancji bankowej lub ubezpieczeniowej. Czy jako beneficjent powinien zostać wskazany „Skarb Państwa - Centrum Systemów Informacyjnych Ochrony Zdrowia” czy „Centrum Systemów Informacyjnych Ochrony Zdrowia”?

**Odpowiedź:**

Prosimy o oznaczenie beneficjenta jako: Skarb Państwa - Centrum Systemów Informacyjnych Ochrony Zdrowia.

**Pytanie nr 15:**

Wnosimy o wyjaśnienie czy liczby wiadomości SMS podane w §1 ust. 4 pkt 1) lit. e) (opcja SMS- UE) i pkt 2) lit. g) (opcja SMS-PL) umowy, to łączne maksymalne ilości wiadomości jakie Zamawiający może wysłać w ramach każdej z tych opcji niezależnie od ilości zleceń na ich uruchomienie złożonych przez Zamawiającego w okresie obowiązywania umowy w ramach danej opcji?

**Odpowiedź:**

Zamawiający potwierdza takie rozumienie zapisów projektu Umowy.

**Pytanie nr 16:**

Czy Zamawiający zagwarantuje minimalną liczbę wiadomości jakie z pewnością zostaną wysłane w okresie realizacji zamówienia podstawowego lub minimalną wysokość wynagrodzenia, które wykonawca otrzyma w ramach realizacji zamówienia podstawowego. Brak informacji o minimalnym zakresie zamówienia jaki na pewno zostanie zrealizowany uniemożliwia należyte oszacowanie ceny ofertowej i ustalenie czy wynagrodzenie jakie wykonawca uzyska z tytułu realizacji przedmiotu zamówienia pozwoli na pokrycie kosztów przygotowania do świadczenia usług.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie modyfikuje zapisów SIWZ w tym zakresie.

**Pytanie nr 17:**

§1 ust. 4 pkt 2 lit. a) umowy - Zwracamy uwagę na literówkę, powinno być Uruchomienie Opcji SMS – PL.

**Odpowiedź:**

Zamawiający modyfikuje zapisy projektu Umowy w tym zakresie.

**Pytanie nr 18:**

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość podpisania Aneksu do Umowy – Uruchomienie Opcji SMS – PL nie w formie pisemnej, a kwalifikowanym podpisem elektronicznym?

**Odpowiedź:**

Zamawiający dopuszcza taką możliwość.

**Pytanie nr 19:**

W §1 ust. 7 pkt 2) umowy - Zamawiający w definicji Awarii wskazał, że będzie za nie uznawane „błędne funkcjonowanie Usługi”. Prosimy o wyjaśnienie co Zamawiający rozumie przez „błędne funkcjonowanie Usługi”?

**Odpowiedź:**

Zamawiający poprzez „błędne funkcjonowanie Usługi” rozumie takie działanie Usługi, które uniemożliwia z korzystanie z niej przez jej użytkowników, jest niezgodne z zapisami SIWZ.

**Pytanie nr 20:**

W §2 ust. 2 pkt 7 umowy - Zamawiający wskazał, że wykonawca będzie zobowiązany do udostępnienia na każde żądanie Zamawiającego dokumentacji związanej z realizacją przedmiotu Umowy. Wnosimy o wyjaśnienie o jaką dokumentację chodzi oraz dodanie zastrzeżenia zgodnie z którym, Zamawiający nie będzie korzystał z tego uprawnia w sposób, który mógłby utrudniać lub uniemożliwiać wykonawcy realizację umowy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający oczekuje udostępnienia na każde wezwanie dokumentacji związanej z realizacją przedmiotu Umowy. Zamawiający nie modyfikuje zapisów projektu Umowy w tym zakresie.

**Pytanie nr 21:**

§4 umowy – Wnosimy o zmodyfikowanie §4 Umowy w taki sposób, aby wykonawca był zobowiązany do zachowania w poufności informacji, które zostały przez Zamawiającego jednoznacznie oznaczone jako poufne. Brak pewności co do tego, które z informacji przekazywanych przez Zamawiającego stanowią informacje poufne może powodować liczne trudności w okresie realizacji umowy i liczne wątpliwości interpretacyjne. Ponadto, czy Zamawiający wprowadzi analogiczny obowiązek do zachowania w poufności w odniesieniu do informacji przekazywanych Zamawiającemu przez wykonawcę?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie modyfikuje zapisów projektu Umowy w tym zakresie.

**Pytanie nr 22:**

§4 ust. 6 umowy – Wnosimy o wprowadzenie zastrzeżenia zgodnie z którym wykonawca będzie uprawniony do zatrzymania kopii tych dokumentów i informacji, które są mu niezbędne do rozliczenia świadczenia usług i zakończenia ewentualnych sporów ewentualnie do ich zatrzymania do momentu przedawnienia roszczeń.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie modyfikuje zapisów projektu Umowy w tym zakresie.

**Pytanie nr 23:**

§4 ust. 8 umowy – Wnosimy o usunięcie ostatniego zadania tego postanowienia umowy i wprowadzenie ograniczenia czasowego obowiązku zachowania poufności informacji do okresu obowiązywania umowy oraz 3 lat po jej zakończeniu. Wprowadzenie tego obowiązku jako obowiązku nieograniczonego czasowo jest nieuzasadnione i może rodzić liczne wątpliwości interpretacyjne i spory oraz może pozostawać strony w niepewności nawet przez długi okres po rozwiązaniu, wygaśnięciu lub odstąpieniu od umowy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie modyfikuje zapisów projektu Umowy w tym zakresie.

**Pytanie nr 24:**

§4 ust. 10 umowy – Wnosimy o usunięcie tego postanowienia, ewentualnie jego zmodyfikowanie. Wykonawca nie może z góry zobowiązać się do pokrycia wszelkich kosztów związanych z dochodzeniem roszczeń przez osoby trzecie, w tym zasądzonych kwot odszkodowań oraz kosztów obsługi prawnej w terminie 14 dni od dnia doręczenia wezwania do zapłaty w sytuacji, gdy np. nie został o nich odpowiednio wcześniej poinformowany przez Zamawiającego i nie miał możliwość podjęcia obrony przez tym roszczeniami lub tez nie zaakceptował wcześniej kosztów. Ponadto, wykonawca powinien mieć możliwość odmowy pokrycia tych kosztów gdy roszczeni jest niezasadne.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie modyfikuje zapisów projektu Umowy w tym zakresie.

**Pytanie nr 25:**

§5 ust. 1 umowy – Wnosimy o wyjaśnienie, jak będzie traktowana sytuacja, gdy Zamawiający w terminie określonym w tym postanowieniu nie zaakceptuje ani nie zgłosi uwag do przedstawionych mu dokumentów (nie udzieli żadnej odpowiedzi), czy będzie to traktowane jako akceptacja bez uwag? Kwestia ta może mieć znacznie dla szybkiego i sprawnego przeprowadzenia procedury odbioru.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie modyfikuje zapisów projektu Umowy w tym zakresie.

**Pytanie nr 26:**

§5 ust. 2 umowy – Wnosimy o wyjaśnienie w jaki sposób i z jaką częstotliwością będzie następowało sprawdzanie przez Zamawiającego prawidłowości realizacji umowy? Czy będą w nim uczestniczyć podmioty trzecie?

**Odpowiedź:**

Zamawiający zastrzega sobie możliwość kontroli wykonania Umowy oraz prawidłowość realizacji Usługi w dowolnym czasie i w zakresie, niezbędnym do prawidłowej realizacji Usługi/Umowy. Zamawiający nie zakłada udziału w ww. zakresie podmiotów trzecich.

**Pytanie nr 27:**

§6 ust. 6 umowy - Wnosimy o wyjaśnienie, co Zamawiający rozumie przez „prawidłowo” wystawioną fakturę VAT, tzn. czy aby faktura VAT została uznana za prawidłowo wystawioną wystarczające jest aby zawierała wszystkie elementy wymagane przez obowiązujące przepisy w tym zakresie, czy Zamawiający wymaga wskazana w niej również dodatkowych elementów? Jeżeli Zamawiający wymaga wskazania w niej również dodatkowych elementów, to wnosimy o ich precyzyjne oznaczenie. Ewentualnie wnosimy o wykreślenie słowa „prawidłowo wystawionej”.

Ponadto, zwracamy również uwagę na fakt, że obowiązek podatkowy powstaje z chwilą wystawienia faktury i od tego momentu powinien być liczony termin płatności faktury przez Zamawiającego. Data widniejąca na fakturze doręczonej Zamawiającemu przez wykonawcę zawsze będzie datą wystawienia faktury, a nie datą dostarczenia jej Zamawiającemu. Obliczanie terminu płatności od daty dostarczenia faktury Zamawiającemu może również rodzić pewne trudności z ustaleniem czy Zamawiający terminowo opłacił dostarczoną fakturę, gdyż każdorazowo będzie to wymagało ustalenia i weryfikacji momentu dostarczenia faktury Zamawiającemu. W związku z tym, wnosimy o modyfikację przedmiotowego postanowienia poprzez wskazanie, że termin płatności faktury będzie liczony od dnia jej wystawienia przez wykonawcę.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie modyfikuje zapisów projektu Umowy w tym zakresie.

**Pytanie nr 28:**

§6 ust. 8 umowy – Zgodnie z przyjętą normą, spełnienie świadczenia pieniężnego w obrocie bezgotówkowym następuje w dniu uznania rachunku bankowego wierzyciela. Czy w związku z tym Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację postanowienia w ten sposób, aby zgodnie z regułami wynikającym z Kodeksu Cywilnego jako dzień zapłaty był wskazany dzień uznania należności na rachunku bankowym Wykonawcy?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie modyfikuje zapisów projektu Umowy w tym zakresie.

**Pytanie nr 29:**

§8 ust. 2 umowy – W §8 wzoru umowy nie przewidziano procedury reklamacyjnej umożliwiającej wykonawcy zgłoszenie zastrzeżeń, co do zasadności nałożenia na niego kary umownej i niezwłoczne usunięcie uchybień w wykonaniu umowy. Kary umowne powinny 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 z dnia 20 marca 1968 r. (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”. W związku z powyższym wnosimy o wprowadzenie w § 8 wzoru umowy procedury reklamacyjnej umożliwiającej wykonawcy zgłoszenie zastrzeżeń, co do zasadności nałożenia na niego kary umownej i niezwłoczne usunięcie uchybień w wykonaniu Umowy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie modyfikuje zapisów projektu Umowy w tym zakresie.

**Pytanie nr 30:**

§8 ust. 3 umowy – Wnosimy o wprowadzenie do umowy ograniczenia odpowiedzialności wykonawcy do rzeczywistych strat (szkody) z wyłączeniem utraconych korzyści, przy jednoczesnym ograniczeniu tej odpowiedzialności do wypłaconego wykonawcy wynagrodzenia, ewentualnie do wynagrodzenia określonego w §6 ust. 1 pkt 1) umowy. Wprowadzenie tego ograniczenia do umowy, umożliwi precyzyjne określenie ryzyk i ewentualnych kosztów finansowych związanych z zawarciem umowy, a jednocześnie w dalszym ciągu zapewnia Zamawiającemu ochronę jego uzasadnionych interesów.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie modyfikuje zapisów projektu Umowy w tym zakresie.

**Pytanie nr 31:**

§9 ust. 1 pkt 1 umowy – Wnosimy o zmodyfikowanie przedmiotowego postanowienia poprzez wykreślenie fragmentu zgodnie z którym Zamawiający może rozwiązać umowę w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonywania przez wykonawcę umowy trwającego dłużej niż 3 dni. Przedmiotowe postanowienie jest niejednoznaczne i nieprecyzyjne, co może odprowadzić do nieuzasadnionego rozwiązania umowy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie modyfikuje zapisów projektu Umowy w tym zakresie.

**Pytanie nr 32:**

§9 ust. 1 pkt 5 umowy – Wnosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający przewiduje możliwość zmiany terminu podpisania Aneksu do umowy w sytuacji np. czasowej nieobecności po stronie wykonawcy osób uprawnionych do reprezentowania bez ryzyka rozwiązania umowy bez zachowania okresu wypowiedzenia czy taka sytuacja będzie mogła stanowić podstawę rozwiązania umowy bez zachowania okresu wypowiedzenia?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie modyfikuje zapisów projektu Umowy w tym zakresie.

**Pytanie nr 33:**

§9 ust. 2 pkt 2 umowy – Czy maksymalne wynagrodzenie brutto o którym mowa w tym postanowieniu umowy należy rozumieć zgodnie z postanowieniami §8 ust. 7 umowy? Wnosimy o dodanie odpowiedniego zastrzeżenia w tym zakresie. Również w tym przypadku maksymalne wynagrodzenie powinno być interpretowane jako wynagrodzenie za realizację zamówienia podstawowego i zamówienia opcjonalnego, przy czym w zakresie zamówienia opcjonalnego tylko w takim zakresie w jakim Zamawiający udzielił zamówienia opcjonalnego.

**Odpowiedź:**

§9 ust. 2 pkt 2 Umowy nie dotyczy maksymalnego wynagrodzenia brutto. Zamawiający nie modyfikuje zapisów projektu Umowy w tym zakresie.

**Pytanie nr 34:**

§10 ust. 8 umowy – Wnosimy o zmodyfikowanie tego postanowienia poprzez wskazanie, że zamian umowy skutkuje zmianą wynagrodzenia od momentu wejścia w życie przepisów w związku, z którymi jest ona dokonywana.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie modyfikuje zapisów projektu Umowy w tym zakresie.

**Pytanie nr 35:**

Par 4- Zwracamy uwagę, że postanowienia par 4 są jednostronne. Z uwagi na to, że obie strony powinny być zobowiązane do zachowania w tajemnicy informacji które dotyczą drugiej strony wszystkie te zapisy które są zapisami jednostronnymi, należy tak zmodyfikować by uwzględniały takie same prawa dla obu spółek. Kara umowna określona w par 8 ust. 1 pkt 6) powinna być stosowana na zasadzie wzajemności, czyli Wykonawca także powinien być uprawniony do kary, o ile Zamawiający naruszy tajemnicę przedsiębiorstwa naszej Spółki.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie modyfikuje zapisów projektu Umowy w tym zakresie.

**Pytanie nr 36:**

Par 6 ust. 6- Co oznacza „prawidłowo” wystawiona faktura? Czy poza elementami, które zgodnie z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa powinna zawierać Zamawiający wymaga dodatkowych elementów – jeśli tak to jakich?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie modyfikuje zapisów projektu Umowy w tym zakresie, przy czym przez prawidłowo wystawioną fakturę rozumie się fakturę wystawioną na podstawie podpisanego przez Strony Miesięcznego Protokołu Odbioru po weryfikacji raportu miesięcznego.

**Pytanie nr 37:**

Par 6 ust. 8- Zasadna jest zmiana przedmiotowego postanowienia w ten sposób, że za dzień zapłaty uważa się dzień uznania rachunku bankowego wykonawcy. Postanowienie w obecnym kształcie jest niezgodne z poglądem Sądu Najwyższego – por. uchwała SN z dnia 4 stycznia 1995 r. sygn. akt CZP 164/94, w myśl której 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).

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie modyfikuje zapisów projektu Umowy w tym zakresie.

**Pytanie nr 38:**

Par 8

1. Prosimy o takie doprecyzowanie zapisów, z których jednoznacznie wynikać będzie, ze zapłata kar umownych nastąpi w ciągu 30 dni od dnia wystawienia przez Zamawiającego noty obciążeniowej. Dodatkowo prosimy o takie doprecyzowanie zapisów, z których jednoznacznie wynikać będzie, ze Zamawiający naliczy kary umowne jeśli w terminie 30 dni od daty zdarzeń Wykonawca nie wykaże, iż nie ponosi winy za wystąpienie zdarzenia na podstawie którego zobowiązany jest do zapłaty kary umownej. 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.
2. Wnosimy o wprowadzenie do wzoru umowy postanowień ograniczających odpowiedzialność wykonawcy do rzeczywistych strat z wyłączeniem odpowiedzialności za utracone korzyści. Ich wprowadzenie pozwoli na precyzyjne określenie przez wykonawcę ryzyk i ewentualnych innych kosztów związanych z realizacją umowy, a jednocześnie w dalszym ciągu zapewnia Zamawiającemu ochronę jego uzasadnionych interesów.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie modyfikuje zapisów projektu Umowy w tym zakresie.

**Pytanie nr 39:**

Par 9  ust. 1 pkt 3) – Istotą umowy zawartej na czas oznaczony jest jej obowiązywanie na warunkach i do upływu terminu na jaki została zawarta. Możliwość rozwiązania takiej umowy kłóci się z naturą tego stosunku zobowiązaniowego. Postanowienia Par 9  ust. 1 pkt 3) są sprzeczne z zasadą trwałości umowy zawartej na czas określony, która stanowi podstawę do oszacowania ceny za świadczone usługi i gwarancji zwrotu poniesionych przez Wykonawcę kosztów. Oferta składana w przetargu jest indywidualnie kalkulowana i uwzględnia specjalne obniżone ceny, przy założeniu świadczenia usług przy wskazanym wolumenie, na określonych warunkach przez określony czas. Wykonawca nie powinien ponosić negatywnych konsekwencji zmian w finasowaniu działalności Zamawiającego. Czy Zamawiający zgodzi się na wykreślenie powyższego zapisu?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie modyfikuje zapisów projektu Umowy w tym zakresie.

**Pytanie nr 40:**

Par 9 ust. 1 pkt 1 - Czy Zamawiający uzupełnieni par 9 ust. 1 pkt 1 o zapis z którego będzie wynikało, że przed rozwiązaniem Umowy Zamawiający uprzednio wezwie wykonawcę do zaprzestania naruszeń Umowy i wyznaczy dodatkowy termin na naprawę uchybień?

**Odpowiedź:**

Zamawiający modyfikuje zapisy projektu Umowy w tym zakresie.

**Pytanie nr 41:**

Par 13– Wykonawca wskazuje, że z uwagi na przedmiot umowy, zastosowanie do umowy powinna mieć ustawa z dnia 16 lipca 2004 r. Prawo telekomunikacyjne (tj Dz. U. z 2014 r. poz. 243 ze zm.), która stanowi przepis szczególny w stosunku do postanowień Kodeksu cywilnego i ma pierwszeństwo w stosowaniu przed postanowieniami Kodeksu cywilnego jako przepisami ogólnymi. Czy zamawiający doda więc do Umowy zapis „W sprawach nieuregulowanych mają zastosowanie przepisy ustawy Prawo telekomunikacyjne oraz Regulamin Świadczenia Usług Telekomunikacyjnych wykonawcy”?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie modyfikuje zapisów projektu Umowy w tym zakresie.

**Pytanie nr 42:**

Zwracamy się do Zamawiającego o wyodrębnienie w formularzu ofertowym pozycji oddzielnej stawki za sms do krajowych sieci komórkowy i oddzielnej stawki na telefony stacjonarne, analogicznie jak jest wskazana stawka za smsy międzynarodowe. Koszt sms do sieci komórkowej różni się znacząco od kosztu wiadomości na telefony stacjonarne. Brak wskazanego podziału uniemożliwia właściwe oszacowanie ceny oferty. W związku z brakiem informacji jaka ilość smsów będzie wysyłana do sieci komórkowych, a jaka ilość na telefony stacjonarne, każdy z operatorów będzie przyjmował inne założenia do kalkulacji, co sprawi że oferty będą nieporównywalne.

W przypadku odmowy wyodrębnienia nowej pozycji w formularzu cenowym, wnosimy o wskazanie średniej ilości wiadomości wysyłanych na telefony stacjonarne. Ta informacja jest niezbędna do oszacowania oferty, ponieważ powyższe koszty różnią się znacząco, podobnie jak w przypadku smsów wysyłanych do sieci krajowych jak i międzynarodowych.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie modyfikuje zapisów projektu Umowy w tym zakresie. Aktualnie nie została jeszcze wysłana żadna wiadomość na telefon stacjonarny. Zamawiający zakłada, iż liczba takich wiadomości miesięcznie może wystąpić w pojedynczych przypadkach.

**Pytanie nr 43:**

Czy ze względu na, krótki czas wdrożenie serwisów (UCP EMI + Webservice), testy mogą się odbywać na środowisku produkcyjnym Zamawiającego? Po potwierdzeniu prawidłowości działania rozwiązania, usługa przejdzie w status właściwego uruchomienia. Takie rozwiązanie zapewni bezpieczną i szybkie uruchomienie rozwiązania.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie dopuszcza przeprowadzania testów na środowisku produkcyjnym.

*z upoważnienia Dyrektora*

*Centrum Systemów Informacyjnych Ochrony Zdrowia*

*(-) Wiktor Rynowiecki*

*Dyrektor Pionu Kluczowych Systemów Ochrony Zdrowia*

Sporządził: Wysmułek Dariusz