

Do zainteresowanych wykonawców

Dotyczy postępowania o zamówienie publiczne w trybie przetargu nieograniczonego na **Świadczenie usług telefonicznych dla Call Center GUS w celu realizacji Narodowego Spisu Powszechnego Ludności i Mieszkań 2021 - CIS-WAZ.271.2.2021**

Zamawiający Centrum Informatyki Statystycznej działając na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych Dz.U. z 2019 r poz. 2019 ze zm.), dalej ustawa Pzp, udziela następujących wyjaśnień.

Pytanie 1

Wykonawca zwraca się z pytaniem, czy dopuszcza zmianę § 5 ust. 1 projektu Umowy w taki sposób, aby termin płatności liczony był od daty wystawienia faktury a nie od jej otrzymania przez Zamawiającego, przy założeniu, że Wykonawca zobowiąże się doręczyć Zamawiającemu fakturę nie później niż w terminie 7 dni o jej wystawienia a uchybienie temu terminowi spowoduje odpowiednie wydłużenie tego terminu o każdy dzień uchybienia. W przypadku przychylenia się przez Zamawiającego do prośby Wykonawcy § 5 ust. 1 projektu Umowy mógłby otrzymać następujące brzmienie: „Za prawidłowe wykonanie przedmiotu umowy Zamawiający zapłaci wynagrodzenie, o którym mowa w § 2 ust. 1, na podstawie cen określonych w Formularzu cenowym w Ofercie Wykonawcy, stanowiącej Załącznik nr 2 do umowy, przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy wskazany na fakturze, w ciągu 30 dni od daty wystawienia faktury przez Wykonawcę, przy czym Wykonawca zobowiązuje się doręczyć Zamawiającemu fakturę nie później niż w terminie 7 dni o jej wystawienia a uchybienie temu terminowi spowoduje odpowiednie wydłużenie tego terminu o każdy dzień uchybienia.”

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy wskazując, że data płatności winna być dla stron, a szczególnie dla Zamawiającego datą pewną, niezbędną dla obliczenia terminów wynikających z przepisów prawa. Zamawiający podkreśla, iż konieczność ustalenia pewnej dla Zamawiającego daty płatności wynika m.in. z okoliczności określonych przepisami ustawy o dyscyplinie finansów publicznych. Proponowana przez Wykonawcę zmiana może powodować, że faktura wystawiona przez Wykonawcę w konkretnej dacie, z przyczyn niezależnych od Zamawiającego, zostanie doręczona do Zamawiającego w dacie uniemożliwiającej jej terminową zapłatę, co wiązać się będzie z negatywnymi dla Zamawiającego konsekwencjami powstałymi z przyczyn, za które Zamawiający nie odpowiada. Podkreślić należy, że proponowana treść umowy obliguje Wykonawcę do zachowania należytej staranności również przy wystawianiu i doręczaniu dokumentów finansowych, jakim jest faktura VAT, co w przypadku prawidłowego realizowania obowiązków określonych umową nie powinno Wykonawcy nastręczać dodatkowych trudności. Dodatkowo należy zauważyć, że proponowany w treści umowy zapis jest typowym rozwiązaniem stosowanym w powszechnym obrocie prawnym.

Pytanie 2

Wykonawca zwraca się z prośbą o potwierdzenie, że opłaty abonamentowe będą mogły być naliczane z góry. W sytuacji w której wysokość opłaty nie jest ustalana jako pochodna wygenerowanego ruchu i jest znana z góry, systemy stosowane przez operatorów telekomunikacyjnych są przystosowane do wystawiania faktur z góry. Ponadto, za przyjęciem systemu rozliczania postulowanego przez Wykonawcę przemawiają również względy prawne. Zgodnie z art. 8 ust. 1 ustawy prawo zamówień publicznych do umów w sprawach zamówień publicznych stosuje się przepisy kodeksu cywilnego. Przepisy te w przypadku umów wzajemnych przewidują obowiązek jednoczesnego spełniania świadczeń. Skoro zatem Zamawiający ma dostęp do świadczenia Wykonawcy z góry, ponieważ może korzystać z usługi od pierwszego dnia jej świadczenia, to świadczenie wzajemne w postaci zapłaty abonamentu także powinno być realizowane z góry (art. 488 § 1 kc).

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy wskazując, że zgodnie z art. 353¹ kodeksu cywilnego „Strony zawierające umowę mogą ułożyć stosunek prawny według swego uznania, byleby jego treść lub cel nie sprzeciwiały się właściwości (naturze) stosunku, ustawie ani zasadom współżycia społecznego.” Z uwagi na konieczność racjonalnego gospodarowania środkami publicznym w interesie Zamawiającego leży rozliczanie wykonanych usług po okresie ich realizacji. Z uwagi na powyższe Zamawiający nie przewiduje opłat „z góry” za usługi realizowane w ramach Umowy objętej postępowaniem

Pytanie 3

Zgodnie § 5 ust. 10 projektu Umowy za termin zapłaty wynagrodzenia należnego Wykonawcy uważa się dzień złożenia polecenia przelewu w banku Zamawiającego. Należy zwrócić uwagę, że postanowienie to w obecnym brzmieniu jest niezgodne z powszechną zasadą oraz linią orzecznictwa Sądu Najwyższego (por. uchwała SN z dn. 4 stycznia 1995 r., sygnatura III CZP 164/94), w myśl których 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). W związku z powyższym 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 np. poprzez nadanie § 5 ust. 10 projektu Umowy następującego brzmienia: „Za dzień zapłaty przez Zamawiającego uznaje się dzień skutecznego uznania należności na rachunku bankowym Wykonawcy.”

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy. Proponowany w projekcie umowy zapis jest zgodny z prawem, a jego oparcie znajduje się w art. 353¹ kodeksu cywilnego. Zamawiający nie może ponosić odpowiedzialności za ewentualne kłopoty i problemy związane z przekazem środków pieniężnych przez banki obsługujące rachunki Zamawiającego i Wykonawcy w sytuacji, gdy Zamawiający nie ma wpływu na działalność tych banków. Na marginesie jedynie Zamawiający zwraca uwagę, że przywołany przez Wykonawcę wyrok Sądu Najwyższego z dnia 4 stycznia 1995 r., sygnatura III CZP 164/94 w pełnym brzmieniu stanowi, iż „spełnienie świadczenia bezgotówkowego następuje w dniu uznania rachunku bankowego wierzyciela, **chyba że strony stosunku zobowiązaniowego postanowiły inaczej.**” Zacytowanie przez Wykonawcę niepełnej treści tezy przywołanego wyroku istotnie zmieniło wyrażone w nim stanowisko Sądu. Mając na uwadze powyższe Zamawiający podtrzymuje wyrażone w projekcie Umowy stanowisko.

Pytanie 4

Zgodnie z § 8 ust. 1 projektu Umowy „W okresie obowiązywania umowy Wykonawca będzie świadczyć na rzecz Zamawiającego nieodpłatne usługi serwisu technicznego obejmujące usuwanie awarii dostarczonej przez Wykonawcę infrastruktury telekomunikacyjnej niezbędnej do realizacji przedmiotu Umowy, której niepoprawne działanie skutkować może niedostępnością usług objętych umową.” Prosimy rozważenie zmiany tego postanowienia w taki sposób, aby nie wskazywało ono na nieodpłatny charakter np. poprzez nadanie mu brzmienia „W okresie obowiązywania umowy Wykonawca, w ramach wynagrodzenia określonego w § 2 Umowy, będzie świadczyć na rzecz Zamawiającego usługi serwisu technicznego obejmujące usuwanie awarii dostarczonej przez Wykonawcę infrastruktury telekomunikacyjnej niezbędnej do realizacji przedmiotu Umowy, której niepoprawne działanie skutkować może niedostępnością usług objętych umową”.

Odpowiedź

§ 8 ust. 1 otrzymuje brzmienie:

„W okresie obowiązywania umowy Wykonawca, w ramach wynagrodzenia określonego w § 2 Umowy, będzie świadczyć na rzecz Zamawiającego usługi serwisu technicznego obejmujące usuwanie awarii dostarczonej przez Wykonawcę infrastruktury telekomunikacyjnej niezbędnej do realizacji przedmiotu Umowy, której niepoprawne działanie skutkować może niedostępnością usług objętych umową”.

Pytanie 5

Czy Zamawiający dopuszcza uzupełnienie § 9 umowy o postanowienie „Odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu realizacji Umowy jest ograniczona do wartości wynagrodzenia określonego w § 2 ust. 1 Umowy. Odpowiedzialność Stron z tytułu utraconych korzyści jest wyłączone.”?

Odpowiedź

Zgodnie z przepisami art. 363 § 2 kodeksu cywilnego naprawienie szkody obejmuje straty, które poszkodowany poniósł, oraz korzyści, które mógłby osiągnąć, gdyby mu szkody nie wyrządzono. Zamawiający, zobowiązany do dbałości o interes publiczny nie widzi więc możliwości limitowania odpowiedzialności i ograniczania jej do wysokości wartości wynagrodzenia wynikającego z treści umowy. Wykonawca winien w pełni odpowiadać za swoje działania i zaniechania związane z realizacją przedmiotu umowy.

Pytanie 6

Mając na uwadze brzmienie z § 12 ust. 4 projektu Umowy, prosimy o wydłużenie wskazanego w nim terminu na usunięcie naruszeń z 3 do 7 dni, gdyż dotychczasowy termin jest rażąco krótki.

Odpowiedź

Zamawiający nie widzi możliwości zmiany powyższego uregulowania. Terminowa realizacja, a przede wszystkim wszczęcie realizacji usług jest dla Zamawiającego istotnym zagadnieniem w ramach prowadzonej przez Zamawiającego działalności, stąd też Zamawiający nie może zezwolić na tak długą zwłokę związaną z wydłużeniem terminu określonego w § 12 ust. 4 projektu Umowy.

Pytanie 7

Mając na uwadze brzmienie z § 14 projektu Umowy, czy Zamawiający wyrazi zgodę aby te postanowienia miały charakter wzajemnie zobowiązujący?

Odpowiedź

Z uwagi na fakt, iż Zamawiający nie przewiduje pozyskiwania w toku realizacji umowy informacji mogących stanowić tajemnicę przedsiębiorstwa Wykonawcy, Zamawiający nie przewiduje również wzajemności w zakresie obowiązku zachowania poufności.

Pytanie 8

Mając na uwadze brzmienie z § 14 ust. 8 projektu Umowy, czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie następujące zastrzeżenia: „Strona otrzymująca upoważniona jest do zachowania Informacji Poufnych, jeżeli jest to uzasadnione dochodzeniem od strony ujawniającej roszczeń wynikających z Umowy i tylko w okresie do ich przedawnienia, przy czym w okresie tym związany będzie postanowieniami niniejszej Umowy.”?

Odpowiedź

Zamawiający nie widzi potrzeby umieszczenia powyższego uregulowania. Zakres roszczeń jakie Wykonawca mógłby kierować w stronę Zamawiającego nie obejmuje jakichkolwiek Informacji Poufnych, których zachowanie byłoby niezbędne do obrony tych roszczeń. Ponadto na zasadach określonych w art. 248 kodeksu postępowania cywilnego, na wypadek konieczności udostępnienia takich Informacji, Wykonawcy dochodzącemu swoich roszczeń, przysługuje uprawnienie do żądania ich ujawnienia poprzez stosowne wezwanie Sądu.

Pytanie 9

Czy mając na uwadze, że przedmiotem umowy będą usługi telekomunikacyjne, czy Zamawiający dopuści w wykonaniu Umowy zawarcie szczegółowej umowy o świadczenie usług telekomunikacyjnych spełniającej wymagania ustawy prawo telekomunikacyjne przy założeniu, że jej postanowienia nie będą obowiązywać w zakresie sprzecznym z Umową?

Odpowiedź

Zamawiający przewiduje możliwość zawierania umowy szczegółowej spełniającej wymagania ustawy prawo telekomunikacyjne, pod warunkiem że jej postanowienia nie będą sprzeczne z umową wiodącą o udzielenie zamówienia stanowiącą załącznik nr 3 do SWZ.

Pytanie 10

Czy mając na uwadze wymagania określone w § 9 ust. 1 projektu Umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych stanowiącej załącznik nr 5, Zamawiający dopuści dodanie do tego ustępu następującego zastrzeżenia: „Nie wymaga zgody Zamawiającego, o której mowa powyżej, dalsze powierzenie przez Wykonawcę przetwarzania danych osobowych podwykonawcy, o ile dane podwykonawcy zostały podane § 13 ust. 1 umowy nr /CIS-WAZ.271.2.2021.”?

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanej zmiany. W interesie Zamawiającego pozostaje pełna kontrola nad sposobem i podmiotami przetwarzającymi dane osobowe pozyskane od Zamawiającego, z czym wiąże się również prawo do wyrażania zgody na podpowierzenie przetwarzania danych konkretnym podmiotom.

Pytanie 11

Wykonawca prosi Zamawiającego o doprecyzowanie czy w związku ze wskazaniem w §15 ust. 7 Umowy (Załącznik nr 3 do SIWZ), że Jeżeli zawarcie lub wykonywanie Umowy skutkować będzie przetwarzaniem danych osobowych powierzonych przez Zamawiającego Wykonawcy, Strony zobowiązują się do zawarcia umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych o treści określonej w Załączniku nr 5 do umowy, Zamawiający potwierdza, że faktycznie w związku z przedmiotem umowy głównej do w/w powierzenia faktycznie dojdzie? Jeżeli odpowiedź jest twierdząca to Wykonawca prosi o przedstawienie ostatecznego kształtu Załącznika nr 5 bowiem w chwili obecnej wskazano, że zakres powierzenia dotyczy pracowników uczestników szkoleń – pytanie jak to ma się do przedmiotu umowy głównej ?.

Odpowiedź

Zamawiający wskazuje, iż w jego ocenie, w ramach realizacji przedmiotu umowy dochodzić będzie jedynie do przetwarzania danych osobowych osób wyznaczonych do koordynacji współpracy pomiędzy Zamawiającym i Wykonawcą. Z uwagi na powyższe Zamawiający nie widzi konieczności precyzowania treści Załącznika nr 5 do Umowy z tym zastrzeżeniem, że Zamawiający prostuje wskazaną przez Wykonawcę omyłkę i usuwa z treści § 1 ust. 2 Załącznika nr 5 do Umowy zwrot „uczestników szkoleń”. Zamawiający nie przewiduje w ramach przedmiotu umowy szkoleń, w związku z czym niezasadne jest umieszczenie tej kategorii osób w treści umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych.

Pytanie 12

Wykonawca zwraca się z serdeczną prośbą o odpowiedź, czy jest możliwość wyznaczenia dodatkowego terminu wizji lokalnej w budynku Głównego Urzędu Statystycznego, przy al. Niepodległości 208 w Warszawie w dniu 22.02.2021r. godz. 12:00?

Odpowiedź

Zamawiający wyznaczył termin dodatkowej wizji w budynku GUS w dniu 22.02.2021r. godz. 12:00.

Dyrektor
Centrum Informatyki Statystycznej
Marcin Piekarek
Podpisano podpisem kwalifikowanym