



Warszawa, 20.12.2017 r.

RZECZPOSPOLITA POLSKA  
GŁÓWNY GEODETA KRAJU

*Grażyna Kierznowska*

BO-ZP.2610.44.2017.GI.ASG-EUPOS

### WYJAŚNIENIA TREŚCI SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Główny Urząd Geodezji i Kartografii z siedzibą w Warszawie działając na podstawie przepisu art. 38 ust. 2 w związku z art. 38 ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2017 r. poz. 1579), zwanej dalej: „ustawą Pzp”, przekazuje treść zapytań wraz z wyjaśnieniami:

*Pytanie 1:*

*„Zgodnie z treścią § 4 ust. 4: „Faktury za świadczenie usługi będą wystawiane po upływie miesiąca kalendarzowego, za miesiąc poprzedni, zgodnie z ust. 2. Płatność nastąpi w ciągu 30 dni od daty wpływu do Zamawiającego prawidłowo wystawionej faktury (...)”.*

*Wykonawca proponuje modyfikację zapisu poprzez wskazanie, że wynagrodzenie płatne jest przelewem w terminie 30 dni od daty wystawienia faktury, przy czym Wykonawca zobowiązuje się do dostarczenia faktury w ciągu 7 dni od daty jej wystawienia?*

*W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z pytaniem, czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany treści zapisu Umowy w proponowanym brzmieniu?”*

Odp.: Brak zgody na zmianę treści zapisu § 4 ust.4 Umowy w proponowanym brzmieniu.

*Pytanie 2:*

*„Zamawiający w § 5 ust. 2, ust. 3 Umowy przewidział obciążenie Wykonawcy karami umownymi za „opóźnienia” w realizacji poszczególnych postanowień umownych.*

*Wykonawca zwraca się z prośbą o zastąpienie wyrażenia „opóźnienie” wyrażeniem „zwłoka”.*

*Opóźnienie jest następstwem okoliczności, za które Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności, natomiast „zwłoka” to kwalifikowane opóźnienie, którego dopuszcza się,*

*tylko ten podmiot, który nie wykonał umowy w terminie z przyczyn, za które ponosi odpowiedzialność, czyli od niego zależnych. Zatem uzasadnieniem dla takiej zmiany jest potrzeba wykluczenia interpretacji, iż Wykonawca będzie obciążony dotkliwymi sankcjami w postaci kar umownych i odstąpienia od umowy nawet w sytuacji, gdyby wykonanie lub nienależyte wykonanie umowy nastąpiło wskutek okoliczności niezależnych od Wykonawcy (np. bezprawnych działań lub zaniechań osób trzecich).*

Odp.: Brak zgody na zmianę treści zapisu § 6 ust. 2 i ust. 3 Umowy w proponowanym brzmieniu.

*Pytanie 3:*

*Wykonawca zwraca z pytaniem czy możliwym jest uzupełnienie treści postanowień § 5 Umowy o zapis, zgodnie z którym: „Całkowita suma kar umownych naliczonych na podstawie §5 ust. 2, ust.3, ust.) Umowy nie przekroczy 20 % wartości łącznego wynagrodzenia brutto określonego w § 4 ust. 1 Umowy a łączna suma kar umownych naliczonych w danym miesiącu nie przekroczy sumy opłat należnych Wykonawcy za świadczenie usług w danym miesiącu”?*

*Z punktu widzenia Wykonawcy wskazanie maksymalnej wysokości kar umownych umożliwia pełne rozeznanie i oszacowanie ryzyka kontraktowego związanego z realizacją umowy. W sytuacji, gdyby Zamawiający nie uwzględnił ograniczenia całkowitej wysokości kar umownych do proponowanej wysokości 20 % wartości Umowy brutto, zasadnym będzie wskazanie i rozważenie innej wartości procentowej. Zwrócić należy uwagę, że Zamawiający zastrzega również w umowie mimo naliczenia kar, jednocześnie prawo odstąpienia od umowy. Tego rodzaju postanowienie może zostać uznane za naruszające zasadę współzycia społecznego wynikającą z art. 5 KC. Kary powinny bowiem służyć zabezpieczeniu terminowego i należytego wykonania prac, a nie być nadmiernym i nieuzasadnionym rangą przewinienia obciążeniem dla Wykonawcy.*

Odp.: Brak zgody na zmianę treści zapisu § 5 Umowy w proponowanym brzmieniu.

*Pytanie 4*

*W treści § 5 ust. 6 Umowy Zamawiający zastrzega sobie możliwość potrącania kar umownych z wynagrodzenia.*

*Nieograniczone jednostronne prawo naliczenia kar umownych przez Zamawiającego z należnego Wykonawcy wynagrodzenia uniemożliwia mu podjęcie próby zbadania, czy naliczona kara umowna potrącona została naliczona prawidłowo i w odpowiedniej wysokości.*

*W związku z powyższym, zwracamy się pytaniem, że Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację zapisów Umowy poprzez dodanie w § 5 ust. 6 Umowy zapisu: „Zapłata kar umownych następuje po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego wysokość naliczonej kary umownej”?*

Odp.: Brak zgody na zmianę treści zapisu § 5 ust.6 Umowy w proponowanym brzmieniu.

#### *Pytanie 5*

*Wykonawca zwraca się z pytaniem, czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację treści postanowień § 5 ust.9 Umowy poprzez wskazanie, że w przypadku dochodzenia odszkodowania przewyższającego wysokość naliczonych kar umownych, łączna wysokość odszkodowania wraz z naliczonymi karami nie przekroczy całkowitej wartości umowy.*

*Wykonawca zwraca uwagę, że wskazanie maksymalnej odszkodowania umożliwia Wykonawcy oszacowanie ryzyka kontraktowego związanego z realizacją umowy.*

Odp.: Brak zgody na zmianę treści zapisu § 5 ust. 9 Umowy w proponowanym brzmieniu.

#### *Pytanie 6*

*Zgodnie z SIWZ, przypadku polegania przez Wykonawcę na zasobach podmiotów trzecich w celu potwierdzenia spełniania warunków udziału w postępowaniu Zamawiający żąda pisemnego oświadczenia wykonawcy w zakresie określonym w pkt VI.2.2 siwz - akapit wyróżniony kursywą.*

*Z reguły oświadczenie tego rodzaju (pisemne zobowiązanie do udostępnienia zasobów) składa podmiot trzeci.*

*Z treści SIWZ nie wynika ponadto, kiedy (na jakim etapie postępowania) Wykonawca ma złożyć dokument - wraz z ofertą, czy też na wezwanie Zamawiającego. W związku z powyższym, zwracamy się z prośbą o wyjaśnienie:*

*- który podmiot - Wykonawca, czy też podmiot udostępniający zasoby, winien złożyć oświadczenie określające zakres dostępnych wykonawcy zasobów innego podmiotu, sposób wykorzystania zasobów innego podmiotu przez wykonawcę przy wykonywaniu zamówienia, zakres i okres udziału innego podmiotu przy wykonywaniu zamówienia, czy podmiot, na zdolnościach którego wykonawca polega w odniesieniu do warunków udziału w postępowaniu dotyczących wykształcenia, kwalifikacji zawodowych, doświadczenia, zrealizuje usługi, których wskazane zdolności dotyczą?*

*- czy oświadczenie, o którym mowa powyżej, należy złożyć wraz z ofertą, czy też na wezwanie Zamawiającego dokonane na podstawie art. 26 ust. 2 pzp?*

Odp.: Zgodnie z informacją umieszczoną na stronie UZP „Zobowiązanie podmiotu trzeciego albo inny dokument, służący wykazaniu udostępnienia wykonawcy potencjału przez podmiot trzeci w zakresie określonym w art. 22a ust. 1 ustawy Pzp, stanowi potwierdzenie, że określony potencjał dla wykazania spełniania warunków udziału w postępowaniu został wykonawcy faktycznie udostępniony. Zobowiązanie to stanowi punkt wyjścia do oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu dokonywanej przez zamawiającego w pierwszej kolejności w oparciu o wstępne oświadczenia wykonawców składane - w zamówieniach powyżej progów UE - na formularzu jednolitego europejskiego dokumentu

zamówienia, zaś w zamówieniach poniżej progów UE – w ramach „zwykłego” oświadczenia wykonawcy.

*Dla dokonania wstępnej oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu niezbędne jest ustalenie, w jakim zakresie wykonawca wykazuje spełnianie warunków samodzielnie, a w jakim korzysta z potencjału podmiotu trzeciego i jaki zakres tego potencjału został wykonawcy udzielony, do ustalenia czego niezbędny jest wskazany dokument.*

*Jednocześnie zamawiający, oceniając spełnianie warunków udziału w postępowaniu w oparciu o te wstępne oświadczenia, w szczególności jednolity europejski dokument zamówienia, dokonuje także oceny braku podstaw do wykluczenia z postępowania podmiotów trzecich.*

*W celu dokonania takiej oceny zamawiający musi dysponować pełną informacją o tym, że w ogóle potencjał podmiotu trzeciego powinien podlegać jego wstępnej ocenie. **Dla osiągnięcia takiego celu konieczne jest złożenie przez wykonawców wraz z ofertą lub wnioskiem o dopuszczenie do udziału w postępowaniu zobowiązania podmiotu trzeciego.** Czym innym jest natomiast złożenie dokumentów podmiotowych potwierdzających spełnianie konkretnego warunku udziału w postępowaniu (np. wykaz usług zrealizowanych przez podmiot trzeci) oraz brak podstaw do wykluczenia z postępowania (np. niekaralność członka zarządu podmiotu trzeciego) co do oceny udostępnionego wykonawcy potencjału podmiotu trzeciego. Dokumenty te będą żądane przez zamawiającego od wykonawcy w trybie art. 26 ust. 1 i 2 ustawy Pzp, ewentualnie w trybie art. 26 ust. 2f ustawy Pzp.*

W związku z powyższym Zamawiający wymaga złożenia zobowiązania podmiotu trzeciego wraz z ofertą. Pisemne zobowiązanie do udostępnienia zasobów jest przygotowane przez podmiot trzeci i załączone do oferty Wykonawcy.

#### *Pytanie 7*

*Zgodnie z Załącznikiem nr 1 do SIWZ Szczegółowy Opis Przedmiotu Zamówienia Część III ust, 2 pkt 3) Zamawiający wymaga dostarczenia łączy w technologii kablowej dla lokalizacji terenowych o przepustowości min. 256 kb/s.*

*W związku z powyższym, wnosimy o dopuszczenie rozwiązania radiowego z gwarancją pasma dla lokalizacji terenowych.*

*Zmiana tego zapisu pozwoli Wykonawcy na złożenie oferty w ramach tego postępowania.*

*Zwracamy uwagę, że ten zakres był częścią (część 5) poprzedniego postępowania o nazwie „Świadczenie usług dostępu do internetu” (BO-ZP.2610.36.2017.IZ) i w tej części został umorzony ze względu na brak ofert, w tym oferty od obecnego operatora.*

*Dopuszczenie rozwiązania radiowego dla lokalizacji terenowych pozwoli wielu operatorom na złożenie ofert.*

**Odp.:** Zamawiający nie dopuszcza zastosowania łączy w technologii radiowej.

GLÓWNY GEODETA KRAJU

*Grażyna Kierznowska*