

Warszawa, dnia 07.08.2023 r.

L. Dz. .... PGSA / 1409/23/A

## Uczestnicy Konkursu

*Dot.: Konkurs na utworzenie w JOSW infrastruktury telekomunikacyjnej operatora i zainstalowanie w ramach tej infrastruktury samoinkasujących aparatów telefonicznych oraz świadczenie przez operatora usług telefonicznych dla osadzonych*

### WYJAŚNIENIA do treści Konkursu

Organizator Konkursu : Polska Grupa SW Przedsiębiorstwo Państwowe, ul. Kocjana 3, 01-473 Warszawa, tel. (22) 328 60 01; [www.pgsw.pl](http://www.pgsw.pl) informuje, że jeden z Uczestników Konkursu zwrócił się o wyjaśnienie treści Regulaminu Konkursu.

Organizator Konkursu wyjaśnia:

**Pytanie 1:** Jedną z podstawowych zasad w polskim ładzie prawnym, w odniesieniu do zawieranych umów pomiędzy podmiotami gospodarczymi, jest zasada równości kontraktowej stron oraz ekwiwalentności wzajemnych świadczeń. Organizator Konkursu w dokumentacji do przedmiotowego postępowania nie zamieścił żadnych informacji ani postanowień umownych gwarantujących podmiotowi, który przystąpiłby do realizacji umowy, określony minimalny poziom przychodu rocznego ze świadczonych usług. W naszej ocenie, zawarcie umowy w obecnym kształcie generuje tym samym po stronie Wykonawcy ogromne ryzyko, którego żaden rozsądnie zarządzany podmiot gospodarczy nie jest w stanie należycie zarządzić ani zaakceptować. Realizacja usługi zgodnie z wymogami OPZ implikuje bowiem wielomilionową inwestycję po stronie Wykonawcy, którą można sfinansować w czasie jedynie otrzymując określone przychody z realizacji usług dla PGSW.

Wykonawcy mogą estymować przyszłe przychody przede wszystkim na podstawie np. danych historycznych czy też innych analiz dotychczasowego ruchu telekomunikacyjnego generowanego przez osadzonych. Jednakże Wykonawcy takich danych nie posiadają, a dokumentacja Konkursu ich również nie zawiera. Pragniemy jednocześnie zaznaczyć, że nawet takie spodziewane przychody nie są w żaden sposób gwarancją zabezpieczenia kosztów, jakie muszą ponieść Wykonawcy na: dostawę, wdrożenie, realizację usług oraz utrzymanie całego systemu, administrację, serwis i jego bieżącą obsługę. Zawarcie umowy w kształcie obecnym, w jakim stanowi załącznik do Regulaminu Konkursu, mogłoby zostać uznane za działanie na szkodę spółki prawa handlowego, gdyż bez gwarancji przychodów brak jest możliwości dostarczenia tak rozbudowanego systemu telekomunikacyjnego, jak to Organizator specyfikuje w OPZ. Zabezpieczenie ryzyk kontraktowych jest w tym przypadku praktycznie niemożliwe, gdyż choćby ewentualne zmiany prawa UE czy też prawa polskiego w obszarze dostępu do usług telekomunikacyjnych dla osadzonych na przestrzeni 8 lat okresu obowiązywania umowy mogą zaburzyć całą biznesową konstrukcję po stronie Wykonawców.

Powyższe zagrożenia nie dotyczą w żaden sposób Organizatora Konkursu, czyli PGSW, jak również SW. Stąd wskazujemy na brak zachowania zasady równości stron oraz ekwiwalentności świadczeń wzajemnych w założeniach procedowanego przez Państwa Konkursu, w szczególności w treści istotnych postanowień umownych. Zamawiający ma tu bowiem zagwarantowane praktycznie pełne bezpieczeństwo realizacji i dostarczania usług przez Wykonawcę podczas, gdy Wykonawcy nie mają zagwarantowanego w rezultacie żadnego poziomu przychodów, umożliwiających zbudowanie w sposób odpowiedzialny modelu biznesowego takiej usługi w formule „przychód pomniejszony o koszty równa się określony minimalny zysk”. Dochodzi przez to do nierównomiernego rozłożenia pomiędzy Stronami ryzyk osiągnięcia korzyści z tytułu realizacji przedmiotowej umowy.

Warto w tym miejscu zauważyć, iż powyższe dalece mniej dotyczy podmiotów telekomunikacyjnych obecnie świadczących takie usługi dla SW, gdyż posiadają one już zainstalowane w jednostkach penitencjarnych swoje urządzenia oraz wiedzą jakie są spodziewane przychody ze świadczenia usług telekomunikacyjnych. Tym samym cały Konkurs organizowany przez PGSW, a w szczególności



postanowienia OPZ, IPU oraz system oceny ofert stoją w naszej ocenie w sprzeczności do zasady równego traktowania Uczestników Konkursu oraz zachowania konkurencyjności postępowania konkursowego, organizowanego przez podmiot publiczny jakim jest Polska Grupa SW Przedsiębiorstwo Państwowe. Reasumując, wnosimy o:

Udostępnienie wszystkim Wykonawcom wszelkich danych historycznych, będących w posiadaniu SW oraz operatorów świadczących obecnie takie usługi, a dotyczących realizacji połączeń telekomunikacyjnych przez osadzonych na przestrzeni ostatnich 8 lat (okres zgodny z czasem na jaki zostanie zawarta z PGSW umowa przez zwycięzcę Konkursu), zawierających w szczególności ilość minut połączeń zrealizowanych w ujęciu miesięcznym, kwartalnym oraz rocznym w podziale na poszczególne jednostki penitencjarne.

**Odpowiedź 1:** Organizator konkursu nie dysponuje żadnymi danymi dotyczącymi realizacji przez Osadzonych połączeń telefonicznych. Takimi danymi nie dysponuje też Służba Więzienna.

**Pytanie 2:** Wprowadzenie do projektu umowy postanowień gwarantujących Wykonawcom osiągnięcie minimalnego poziomu rocznego przychodu z usług świadczonych dla PGSW, niezależnego od liczby i długości wykonywanych połączeń telekomunikacyjnych w ustalonych okresach rozliczeniowych oraz w perspektywie całego okresu obowiązywania umowy.

**Odpowiedź 2:** Organizator konkursu nie wprowadzi do umowy zapisów gwarantujących minimalny poziom przychodów rocznych z tytułu świadczonych usług – przychody te będą również zależne od cen zaoferowanych przez Operatora.

**Pytanie 3:** Wprowadzenie do projektu umowy postanowień gwarantujących niezmienną świadczenia usług oraz gwarantowanego rocznego poziomu przychodu niezależnie od zmian prawnych i organizacyjnych SW, implikujących ewentualne zmiany w strukturze wykonywanych przez osadzonych połączeń w przyszłości oraz wprowadzenie alternatywnego mechanizmu odpowiedniej rekompensaty z tytułu utraconych przez Wykonawcę przychodów, gdyby usługi te musiały zostać zmienione z przyczyn niezależnych od Stron, w szczególności z powodu powszechnie obowiązujących przepisów prawa.

**Odpowiedź 3:** Organizator konkursu nie jest w stanie zagwarantować, że w trakcie umowy nie zmienią się regulacje dotyczące korzystania przez Osadzonych z usług telekomunikacyjnych.

**Pytanie 4:** Usunięcie z projektu umowy postanowień gwarantujących zasilenie przez Wykonawców kont nowych użytkowników określoną kwotą pieniędzy, gdyż jest to sprzeczne z zasadami gospodarki rynkowej i powoduje konieczność realizacji *de facto* pożyczki na rzecz każdego z nowych Abonentów. Wszakże przedsiębiorcy telekomunikacyjni nie są instytucjami finansowymi i nie mogą świadczyć tego typu usług.

**Odpowiedź 4:** Organizator konkursu nie usunie z umowy zapisów dotyczących początkowego zasilenia subkonta Osadzonego, gdyż jest to istotne dla umożliwienia mu korzystania z usług telefonicznych, kwota zasilenia będzie mogła być potrącona przy końcowym rozliczeniu usług po opuszczeniu przez Osadzonego zakładu karnego.

**Pytanie 5:** Modyfikację punktacji oceny ofert Wykonawców w taki sposób, by gwarantowała zachowanie zasady konkurencyjności, a nie jak w obecnym kształcie faworyzowania tylko i wyłącznie podmiotów obecnie świadczących usługi telekomunikacyjne dla SW.

**Odpowiedź 5:** Organizator konkursu nie zmieni zasad punktacji. Posiadanie wiedzy i doświadczenia jest warunkiem udziału w postępowaniu.

GŁÓWNY KSIĘGOWY  
Polskiej Grupy SW  
Przedsiębiorstwa Państwowego

Jarosław Rzepecki