

Warszawa, dnia 21.10.2011 v.

**ZAKŁAD EMERYTALNO-RENTOWY
MINISTERSTWA SPRAW WEWNĘTRZNYCH
I ADMINISTRACJI**

ul. Pawińskiego 17/21, 02-106 Warszawa

Nr postępowania: ZER-ZP-32/2010

WYJAŚNIENIE

dot. postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na „Dostawę przełączników sieciowych, konwerterów i firewalla do siedziby Zamawiającego”.

W związku z pytaniami zgłoszonymi przez Uczestnika postępowania, na podstawie art. 38 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (tekst jedn.: Dz. U. z 2010r. Nr 113, poz. 759 z późn. zm.), Zamawiający wyjaśnia:

Pytanie 1

W celu wyeliminowania wątpliwości, Wykonawca zwraca się z prośbą o potwierdzenie, że w przypadku wyboru oferty Wykonawcy prowadzącego działalność gospodarczą w formie spółki akcyjnej, część komparacyjna Umowy poświęcona Wykonawcy, będzie obejmować wszelkie dane wymagane przez art. 374§1KSH?

Odp.: TAK. Zamawiający potwierdza, że część komparacyjna Umowy poświęcona Wykonawcy będzie obejmować wszelkie dane wymagane przez art. 374 § 1 KSH.

Pytanie 2

Zgodnie z SIWZ Rozdział V ust. 3 – Zamawiający wymaga, aby wszystkie akcesoria do oferowanych urządzeń pochodziły od jednego producenta.
Czy Zamawiający potwierdza, że chodzi o producenta oferowanego urządzenia i danego akcesorium?

Odp.: TAK. Zamawiający potwierdza, że chodzi o producenta oferowanego urządzenia i danego akcesorium.

Pytanie 3

Zgodnie z SIWZ Rozdział V ust. 4 –Zamawiający zastrzega sobie prawo do żądania od Wykonawcy informacji nt. kanału dystrybucji oferowanego sprzętu.
Prosimy o wyjaśnienie, czy informacje te będą wymagane na etapie oceny ofert, czy później na etapie podpisywania umowy?

Odp.: Zamawiający będzie wymagał informacji na temat kanału dystrybucji na etapie oceny ofert .

Pytanie 4

Zgodnie z SIWZ Rozdział V ust. 5 Zamawiający wymaga potwierdzonej za zgodność z oryginałem wykazu punktów serwisowych producenta sprzętu.
Prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający dopuszcza rezygnację z tego wymagania, jako, że nie jest ono uzasadnione wymaganiami związanymi z realizacją przedmiotu zamówienia.

Odp.: NIE. Zamawiający nie dopuszcza rezygnacji z tego wymagania.

Pytanie 5

Zgodnie z SIWZ Rozdział V ust. 8 w przypadku zaoferowania rozwiązań równoważnych, Zamawiający wymaga przedstawienia porównań i analiz oferowanego sprzętu z parametrami sprzętu określonego w SIWZ.

Czy Zamawiający może określić, co uzna za wystarczające porównanie i analizą sprzętu równoważnego?

Odp.: Zamawiający uzna za równoważny sprzęt, który będzie spełniał te same parametry, jak sprzęt określony w rozdz. 5 pkt. 6

Pytanie 6

Zgodnie z SIWZ Rozdział VIII ust. 10 Zamawiający przewiduje, że dokumenty w języku obcym należy przedstawić w tłumaczeniu na język polski.

Czy Zamawiający dopuszcza złożenie dokumentacji technicznej, w przypadku, gdy taka dokumentacja będzie konieczna w języku angielskim?

Wykonawca podkreśla, iż producent urządzeń, które zamierza zaoferować w swojej ofercie posiada dokumentację techniczną wyłącznie w języku angielskim, dokumentacja taka (nazwy urządzeń i ich parametry) zwyczajowo nie są tłumaczone.

Odp.: TAK. Zamawiający dopuszcza złożenie dokumentacji technicznej - w przypadku, gdy taka dokumentacja będzie potrzebna – w języku angielskim.

Pytanie 7

Zgodnie z treścią SIWZ Rozdział XIV pkt. 4 cena podana przez Wykonawcę nie będzie podlegała zwiększeniu w okresie realizacji zamówienia.

Czy mając na uwadze powszechnie akceptowaną w orzecznictwie Europejskiego Trybunału Sprawiedliwości zasadę neutralności VAT dla podatnika, że w ostatecznym rozrachunku podatek ten powinien obciążać odbiorcę towarów i usług, a nie Wykonawcę Zamawiający wyraża zgodę na uzupełnienie postanowień SIWZ Rozdział XIV poprzez dodanie nowego ustępu o treści: W razie zmiany wysokości obowiązujących stawek podatku VAT dotyczących przedmiotu Umowy, wszelkie kwoty wynagrodzenia, w tym maksymalna wartość Umowy wyrażone w wartościach brutto zostaną odpowiednio powiększone lub pomniejszone o zmienioną stawkę VAT, a Zamawiający będzie Zobowiązany do zapłaty wynagrodzenia uwzględniającego nową, aktualnie obowiązującą wysokość stawek VAT bez konieczności anektowania niniejszej Umowy?

Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na uzupełnienie postanowień SIWZ w zakresie podatku VAT, z uwagi na to, iż zamówienie dotyczy jednorazowej dostawy z określonym terminem wykonania.

Pytanie 8

Zgodnie z zapisami SIWZ Rozdział XIV ust. 9, zapłata za realizację Umowy będzie następować w terminie 14 dni od otrzymania przez Zamawiającego prawidłowo wystawionej faktury VAT(...).

Wykonawca zwraca uwagę, że zgodnie z art. 19 ust. 13 pkt 1 lit. B ustawy z dn. 11 marca 2004r. o podatku od towarów i usług obowiązek podatkowy z zw. Ze świadczeniem usług telekomunikacyjnych powstaje z upływem terminu płatności (a nie na zasadach ogólnych – z chwilą realizacji usługi). Stąd też uzależnienie początku biegu terminu płatności od nieznanej Wykonawcy daty doręczenia faktury do Zamawiającego znacząco utrudnia prawidłowe ustalenie daty powstania obowiązku podatkowego (nie jest bowiem możliwe oznaczenie w fakturze terminu płatności), a ponadto ze względu na właściwości systemu rozliczeniowego Wykonawcy, później utrudnia prawidłowe wystawienie faktury VAT.

Czy w związku z powyższym, Zamawiający dopuszcza zapisanie w umowie kwestii terminu płatności w ten sposób, aby podawany był on w treści wystawianej przez Wykonawcę faktury z tym zastrzeżeniem, że Wykonawca zobowiązany będzie do doręczania faktury na co najmniej 14 dni przed tak określonym terminem płatności, a w razie niezachowania tego terminu, termin płatności wskazany w fakturze zostanie automatycznie przedłużony o czas opóźnienia?

Odp.: Zamawiający nie dopuszcza zmiany zapisu SIWZ dot. terminu płatności. Przy właściwie zorganizowanej wysyłce faktury dzień wystawienia faktury przez Wykonawcę może być dniem otrzymania faktury przez Zamawiającego. Ponadto Zamawiający zwraca uwagę na fakt, iż zamówienie dotyczy dostawy, nie zaś świadczenia usług.

Pytanie 9

Zgodnie z zapisami SIWZ Rozdział XIV ust. 10: „Za dzień dokonania płatności przyjmuje się datę obciążenia rachunku bankowego 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 19995r., sygnatura III CZP 164/94), w myśl których za dzień spełnienia świadczenia pieniężnego w postaci bezgotówkowej uważa się dzień uznania rachunku bankowego wierzyciela (u Wykonawcy), a nie dzień obciążenia rachunku bankowego dłużnika (tu Zamawiającego).

W związku z powyższym, czy Zamawiający dopuszcza zmianę brzmienia postanowień SIWZ Rozdział XIV pkt 10 w ten sposób, by za datę płatności uznać dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy?

Odp.: Zamawiający nie dopuszcza zmiany dotychczasowego brzmienia treści SIWZ. Zasada swobody zawierania umów określona w Kodeksie cywilnym umożliwia Określenie, który dzień należy uznać „za dzień dokonania płatności”, co też uczynił Zamawiający. Ponadto Zamawiający zwraca uwagę na fakt, iż Zakład Emerytalno – Rentowy MSWiA jest jednostką sektora finansów publicznych i obowiązują go przepisy ustawy o finansach publicznych oraz ustawy o dyscyplinie finansów publicznych.

Pytanie 10

W związku z treścią postanowień SIWZ Rozdział XVIII ust. 7 pkt 2 i3, Wykonawca zwraca się z pytaniem, czy Zamawiający wyraża zgodę na umieszczenie zapisu, zgodnie z którym: „Całkowita suma kar umownych naliczonych na podstawie SIWZ Rozdział XVIII ust. 7 pkt 2 i3 nie przekroczy 10% wartości łącznego wynagrodzenia brutto za wykonanie przedmiotu umowy”?

Wykonawca zwraca uwagę, że wskazanie maksymalnej wysokości kar umownych umożliwi Wykonującemu oszacowanie ryzyka kontraktowego związanego z karami i uwzględnienie go w treści oferty.

W sytuacji gdyby Zamawiający nie uwzględnił ograniczenia całkowitej wysokości kar umownych do 10% kwoty wartości umowy, Wykonawca zwraca się o rozważenie i wskazanie innej wartości procentowej.

Odp.: Zamawiający nie zmieni zapisów SIWZ poprzez zamieszczenie dodatkowego zapisu SIWZ w zakresie kar umownych. Zamawiający nie wskaże innej wartości procentowej kary umownej.

Pytanie 11

W treści SIWZ Rozdział XVIII ust. 7 pkt 4 Zamawiający przewidział dla siebie prawo potrącenia kar umownych z wynagrodzenia (faktury).

Niczym nieograniczone prawo naliczenia kar umownych i potrącenia ich 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, z uwagi na nierówne ukształtowanie praw stron umowy, wykonawca zwraca się o modyfikację zapisów Umowy poprzez dodanie zapisu:” Prawo do pomniejszenia wynagrodzenia następuje po przeprowadzeniu postępowania wyjaśniającego i potwierdzeniu przez Wykonawcę wysokości naliczonej kary umownej”.

Odp.: Zamawiający nie dokona modyfikacji zapisów SIWZ. Zamawiający nie nalicza kar umownych bez posiadania stosownych podstaw do ich naliczenia.

Pytanie 12

Odnosnie postanowień zawartych w SIWZ Rozdział XVIII ust. 7 pkt 1, czy Zamawiający dopuszcza zmniejszenie wysokości wskazanej tam kary umownej do 10%?

Kara umowna określona w wysokości wskazanej przez Zamawiającego jest zdaniem Wykonawcy wygórowana. Wysoki poziom kary umownej powoduje konieczność uwzględnienia przez Wykonawcę tego elementu ryzyka przy wycenie oferty dla Zamawiającego, co znajdzie wyraz w podwyższeniu ceny oferty.

Jednocześnie wnosimy o zmianę terminu składania ofert i wydłużenie go co najmniej do dnia 27.10.2011r. Wyznaczony przez Zamawiającego na dzień 24.10.2011r. termin składania ofert jest bowiem niewystarczający na prawidłowe przygotowanie oferty.

Odp.: NIE. Kara umowna jest zabezpieczeniem interesów Zamawiającego na wypadek

niewykonania lub nienależytego wykonania zamówienia. Wykonawca wliczając wartość kary umownej w cenę oferty „z góry” zakłada, że wykona zamówienie nienależycie.

Informuję, iż termin składania i otwarcia ofert nie ulega zmianie.

Dyrektor ZER MSWiA

Artur WADOWCZYK

(podpis Kierownika Zamawiającego lub osoby przez niego upoważnionej)

