

Warszawa, dnia 22-08 2013r.

**ZAKŁAD EMERYTALNO-RENTOWY
MINISTERSTWA SPRAW WEWNĘTRZNYCH**

ul. Pawińskiego 17/21, 02-106 Warszawa

Nr postępowania: ZER-ZP-14/2013

WYJAŚNIENIE

dot. postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na „świadczenie usług telekomunikacyjnych w zakresie telefonii komórkowej (w tym pakietowej transmisji danych) wraz z dostawą aparatów telefonicznych, urządzeń mobilnych dedykowanych do dostępu do sieci oraz akcesoriów”.

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 (Dz. U. z 2010r. Nr 113, poz. 759 z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą”, Zamawiający wyjaśnia:

Pytanie 1:

Pkt. V SIWZ pkt. 2 pkt. 12) lit i) oraz pkt. 13) lit h) – Czy Zamawiający może potwierdzić, że pakiet GB dotyczy krajowej transmisji danych?

Odpowiedź: TAK. Zamawiający dokona zmiany treści SIWZ.

Pytanie 2:

Pkt. V SIWZ pkt. 2 pkt. 13) lit g)- Czy Zamawiający może potwierdzić iż bezpłatne połączenia w tzw. sieci firmowej dotyczą połączeń krajowych?

Odpowiedź: TAK. Zamawiający dokona zmiany treści SIWZ.

Pytanie 3:

Pkt. V SIWZ ppk. 13 lit q- proszę o zastąpienie sformułowania wydruk słowem wykaz bowiem skoro szczegółowe połączenia mają być przekazywane w formie elektronicznej, będą to wykazy połączeń a nie wydruki w formie papierowej.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na zastąpienie słowa „wydruk” słowem: „wykaz”. Zamawiający dokona zmiany treści SIWZ.

Pytanie 4:

Pkt. V SIWZ pkt. 3 ppkt. 5) – Czy Zamawiający wyraża zgodę aby dostarczone aparaty telefoniczne/modemy/akcesoria były objęte gwarancją producenta na zasadach określonych w karcie gwarancyjnej, zaś Wykonawca ponosił odpowiedzialność z tytułu rękojmi za wady rzeczy sprzedanej?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę, aby dostarczone aparaty telefoniczne, urządzenia mobilne dedykowane do dostępu do sieci Internet oraz zakupione akcesoria były objęte gwarancją producenta. Ponadto Zamawiający wymaga, aby serwis gwarancyjny świadczony był przez Wykonawcę.

Pytanie 5:

Pkt. V SIWZ pkt.3.9 oraz w XIV.15 – Zamawiający w okresie obowiązywania umowy o zamówienie oraz w związku z jej wykonaniem przewiduje negocjacje cenowe z wykonawcą. Z uwagi na brak możliwości takich negocjacji na gruncie przepisów ustawy prawo zamówień publicznych, na co pośrednio wskazuje m.in. art. 87 ust. 1 ustawy PZP, prosimy o odpowiednią modyfikację siwz w tym zakresie.

Odpowiedź: Zamawiający nie dopuszcza negocjacji ceny oferty (art. 87 ust. 1 ustawy) lecz zastrzega sobie prawo (nie obowiązek) negocjacji cen jednostkowych netto za sprzęt i akcesoria już na etapie wszczęcia postępowania. W formularzu ofertowym Wykonawca wycenia cenę za sprzęt i akcesoria na dzień składania ofert, uwzględniając w cenie ryzyko wzrostu cen. Umowa podpisana w wyniku udzielenia zamówienia publicznego będzie obowiązywała przez okres 48-miesięcy. W tak długim okresie czasu ceny sprzętu i akcesoriów mogą ulec zmianie (w tym obniżeniu). Ponadto przy zakupie większej ilości sprzętu i akcesoriów Wykonawca otrzymuje rabaty od producentów sprzętu, z tego też względu Zamawiający zastrzega sobie prawo do negocjacji cen jednostkowych netto.

Pytanie 6:

Pkt XIV ppkt 7 – Zmiana stawki podatku od towarów i usług VAT nastąpi z chwilą wejścia w życie przepisów regulujących tę zmianę, a nie od nowego okresu rozliczeniowego. Prosimy zatem o usunięcie tego postanowienia lub jego odpowiednią modyfikację.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na usunięcie z treści SIWZ następującego zapisu: *„Zmiana stawki podatku od towarów i usług (VAT) może nastąpić od nowego (pełnego) okresu rozliczeniowego.”*
Zamawiający dokona zmiany SIWZ.

Pytanie 7:

Pkt. XIV SIWZ pkt. 15 – Czy Zamawiający wyraża zgodę aby zapłata za sprzęt oraz akcesoria nastąpiła na konto bankowe Wykonawcy w terminie 14 dni od daty wystawienia przez Wykonawcę faktury VAT, przy czym Wykonawca zobowiązuje się do dostarczenia faktury w ciągu 7 dni od daty jej wystawienia? Zauważyć należy, iż z punktu widzenia Wykonawcy, jak i przepisów podatkowych określenie terminu płatności na 14 dni od daty otrzymania faktury przez Zamawiającego nie pozwala ustalić prawidłowej daty powstania obowiązku podatkowego, co w konsekwencji naraża Wykonawcę na sankcje skarbowe z tytułu nieterminowego odprowadzenia podatku VAT i podatku dochodowego od osób prawnych (art. 19 ust. 13 pkt 16 ustawy z dnia 05.04.2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz. U. Nr 54 poz. 535 z późn. zm.) oraz art. 12 ust. 3d pkt 16 ustawy z dnia 15.02.1992 r. o podatku dochodowym od osób prawnych (t.j. Dz. U. z 2000 r. Nr 54, poz. 654 z późn. zm.)). Wskazujemy ponadto, że Zamawiającego jako podatnika VAT również dotyczą zapisy ustawy o podatku od towarów i usług, tzn. zgodnie z art. 86 ust. 10 pkt 3 oraz art. 86 ust. 11 tej ustawy prawo do obniżania kwoty podatku należnego o podatek naliczony powstaje w rozliczeniu za okres, w którym przypada okres płatności lub w miesiącu następnym. W tym stanie rzeczy zauważyć należy, iż takie ukształtowanie warunków umowy naraża Wykonawcę na istotne niebezpieczeństwo błędnego określenia powyższych terminów, co w konsekwencji doprowadzić może do nieprawidłowego wyliczenia kwot należnych podatków. Podkreślić należy, iż jedynym rozwiązaniem takiej sytuacji może być wyłącznie uzależnienie terminu płatności od daty wystawienia faktury VAT (z punktu widzenia Wykonawcy jest to data pewna), nie zaś od daty jej otrzymania przez Zamawiającego.

Odpowiedź: NIE. Zamawiający nie zmieni treści SIWZ.

Zamawiający realizuje kilkanaście umów rocznie w zakresie dostaw materiałów, urządzeń i sprzętu. Opisane przez Wykonawcę problemy nie miały miejsca. Każda ze stron umowy ma obowiązek przestrzegać przepisów prawa, w tym dotrzymywać wymaganych terminów.

Zakład Emerytalno-Rentowy MSW jako jednostka sektora finansów publicznych odpowiada za naruszenie dyscypliny finansów publicznych. Zgodnie bowiem z dyspozycją art. 16 ust. 1 ustawy z dnia 17 grudnia 2004r. *o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych* (Dz. U. z 2013r. poz. 168) *naruszeniem dyscypliny finansów publicznych jest niewykonanie w terminie zobowiązania jednostki sektora finansów publicznych, którego skutkiem jest zapłata odsetek, kar lub opłat albo oprocentowanie tych należności*. Nie może zatem dojść do sytuacji, w której Zakład Emerytalno-Rentowy MSW, nie reguluje zaciągniętych przez siebie zobowiązań.

Ponadto zgodnie z dyspozycją art. 18c ust. 1 pkt 4 ustawy z dnia 17 grudnia 2004r. *o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych* (Dz. U. z 2013r. poz. 168) *naruszeniem dyscypliny finansów publicznych jest niewykonanie lub nienależyte wykonanie przez kierownika jednostki sektora finansów publicznych obowiązków w zakresie kontroli zarządczej w jednostce sektora finansów publicznych, jeżeli miało ono wpływ na niewykonanie w terminie zobowiązania jednostki*.

Nie możemy zatem zaakceptować zapisów w umowie dot. terminów płatności, które w konsekwencji mogą prowadzić do naruszenia dyscypliny finansów publicznych.

Proszę wziąć pod uwagę, iż faktury niejednokrotnie wpływają do Zakładu na dzień przed oznaczonym na fakturze terminem płatności, w dniu terminu płatności lub po terminie płatności.

Na uwagę zasługuje również fakt, iż każda faktura wpływająca do Zakładu podlega kontroli formalno-rachunkowej i merytorycznej. Kontrola merytoryczna obejmuje m.in. sprawdzenie, czy dane zawarte w dokumencie odpowiadają rzeczywistości, tj. czy dostawy i usługi dotyczące wykonania rzeczowego faktycznie zostały wykonane oraz czy zostały wykonane w sposób rzetelny i zgodnie z obowiązującymi normami, czy zastosowane ceny i stawki są zgodne z zawartymi umowami lub innymi przepisami obowiązującymi w danym zakresie.

Pytanie 8:

Pkt. XIV SIWZ pkt. 18 – prosimy o wyjaśnienie, z jakiego powodu za termin zapłaty uważany będzie dzień obciążenia rachunku Zamawiającego, skoro w tym terminie nie następuje faktycznie spełnienie świadczenia pieniężnego? Prosimy o zmianę tego zapisu, w taki sposób, aby za terminem zapłaty był dzień wpływu środków na konto wykonawcy.

Odpowiedź: Za termin zapłaty uważany będzie dzień obciążenia rachunku Zamawiającego, z uwagi na dotrzymanie terminu płatności, czyli wypełnienie dyspozycji art. 16 ust. 1 ustawy z dnia 17 grudnia 2004r. *o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych* (Dz. U. z 2013 poz. 168).

Pytanie 9:

Pkt. XVIII pkt.6 pkt. 3)– Czy Zamawiający zgodzi się żeby zapłata kar umownych nastąpiła w ciągu 14 dni od dnia wystawienia przez Zamawiającego noty obciążeniowej – potrącenie kar z wynagrodzenia Wykonawcy nie daje możliwości weryfikacji zasadności i poprawności naliczenia tych kar. Ponadto wskazać należy, że kara umowna powinna 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 (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.

Odpowiedź: NIE. Zamawiający nie zmieni treści SIWZ. Zgodnie z art. 353¹ Kodeksu cywilnego „Strony zawierające umowę, mogą ułożyć stosunek prawny według swego uznania”. Zastrzeżenie kar umownych w umowie oraz określenie sposobu ich potrącania, ma na celu zmobilizowanie Wykonawcy do należytego wykonywania postanowień umowy.

Pytanie 10:

Pkt. XVIII pkt. 9 pkt. 1) Czy Zamawiający wyraziłby zgodę na modyfikację zapisów SIWZ w punkcie XVIII pkt. 9 pkt. 1) w taki sposób, aby wprowadzić dodatkowy termin na naprawę uchybień przed odstąpieniem umowy w wyniku niewykonania postanowień umowy w zakresie zawarcia umów o świadczenie usług telekomunikacyjnych oraz aktywowania kart SIM?

Odpowiedź: NIE. Zamawiający nie dokona zmiany treści SIWZ.

Pytanie 11:

Proszę o doprecyzowanie ile sztuk sprzętu-aparatów telefonicznych i modemów obejmuje zamówienie. W różnych punktach SIWZ pojawiają się różne ilości.

Odpowiedź: Podstawowa ilość sprzętu (aparatury telefonicznych i urządzeń mobilnych dedykowanych do dostępu do sieci Internet), którą zakupi Zamawiający w ramach obowiązującej umowy, to:

1) aparaty telefoniczne – 42 szt.,

2) urządzenia mobilne dedykowane do dostępu do sieci Internet – 11 szt.

Pozostałą ilość sprzętu wymienioną w formularzu ofertowym, Zamawiający będzie zamawiał u Wykonawcy, w ramach przyszłych potrzeb i wewnętrznych uregulowań.

Zamawiający formułując warunki opisu przedmiotu zamówienia i istotne postanowienia umowy, skorzystał z prawa opcji, o którym mowa w art. 34 ust. 5 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2010r. Nr 113, poz. 759 z późn. zm.).

Pytanie 12:

Pkt. V SIWZ pkt. 3 pkt. 2) lit.a) – Zamawiający wybierze telefon z aktualnej oferty dla biznesu. Po cenie oferowanej w ofercie dla abonamentu min. 250,00 zł netto. Prosimy o wyjaśnienie co w przypadku jeśli wykonawca nie posiada w aktualnych ofertach dla biznesu abonamentu w wysokości 250 zł ani wyższego?

Odpowiedź: W sytuacji, gdy Wykonawca nie będzie posiadał w swej ofercie abonamentu min. 250,00zł netto lecz niższy, Zamawiający dokona wyboru aparatów telefonicznych z oferty o wysokości abonamentu niższej niż 250,00 zł netto. Zamawiający informuje, iż dokona zmiany treści SIWZ.

Pytanie 13:

W SIWZ Zamawiający nie precyzuje formy wyboru urządzeń mobilnych oraz tableatów jednocześnie uwzględniając je w formularzy ofertowym. Prosimy o wyjaśnienie rozbieżności zapisów SIWZ z formularzem ofertowym.

Odpowiedź: Proszę o zaoferowanie ceny dla urządzeń mobilnych dedykowanych do sieci Internet oraz tableatów, zgodnej z zaoferowanym abonamentem za dostęp do usługi pakietowej transmisji danych.

Pytanie 14:

Pkt. V SIWZ pkt. 3 pkt. 2) lit. a) i b) – Zamawiający wymaga, aby do każdego aparatu telefonicznego dostarczono co najmniej wymienione akcesoria: ładowarkę sieciową, zestaw słuchawkowy, instrukcję obsługi w języku polskim, kabel do transmisji danych, płytę z oprogramowaniem. W formularzu ofertowym są natomiast wymienione dodatkowe akcesoria: zestaw głośnomówiący do samochodu (4 szt.), zestaw słuchawkowy BLUETOOTH (42 szt.), ładowarka samochodowa (10 szt.) oraz ładowarka sieciowa (10 szt.). Zamawiający nie uwzględnił tych akcesoriów w SIWZ. Prosimy ujednolicenie zapisów.

Odpowiedź: Zamawiający wymaga, aby do każdego aparatu telefonicznego dostarczono, co najmniej wymienione akcesoria: ładowarkę sieciową, zestaw słuchawkowy, instrukcję obsługi w języku polskim, kabel do transmisji danych, płytę z oprogramowaniem.

Dodatkowe akcesoria typu: zestaw głośnomówiący do samochodu, zestaw słuchawkowy BLUETOOTH, ładowarka samochodowa oraz ładowarka sieciowa – to akcesoria, które Zamawiający, może zakupić w ramach prawa opcji.

Pytanie 15:

Czy Zamawiający dopuszcza wpisanie w formularzu ofertowym wartość „0,00 zł”?

Odpowiedź: NIE. Zgodnie z art. 3 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 5 lipca 2001r. o cenach (Dz. U. z 2013r. poz. 385) przez cenę należy rozumieć „wartość wyrażoną w jednostkach pieniężnych, którą kupujący jest obowiązany zapłacić przedsiębiorcy za towar lub usługę; w cenie uwzględnia się podatek od towarów i usług oraz podatek akcyzowy, jeżeli na podstawie odrębnych przepisów sprzedaż towaru (usługi) podlega obciążeniu podatkiem od towarów i usług oraz podatkiem akcyzowym.”

Pytanie 16:

Zamawiający w formularzu ofertowym wymaga podanie ceny za 1 minutę połączenia do sieci Wykonawcy, innych sieci ruchomych, sieci stacjonarnych oraz wiadomości SMS. Prosimy o potwierdzenie, że podane ceny mają być cenami poza abonamentem.

Odpowiedź: Wykonawca zobowiązany jest podać ceny, które będzie naliczał dla abonamentów rodzaju A i B, po uprzednim wykorzystaniu bezpłatnych limitów minut zaoferowanych przez Wykonawców dla abonamentów rodzaju A i B.

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

ZASTĘPCA DYREKTORA
ZAKŁADU EMERYTALNO-RENTOWEGO
Ministerstwa Spraw Wewnętrznych


Dorota Cwikot

(podpis Kierownika Zamawiającego lub osoby
przez niego upoważnionej)