

RAZ/2911/AM/10/01/2010

**Nr zam. pub. 10/2010**

Wałbrzych, 26 stycznia 2010 r.

### **WYJAŚNIENIA NR 1 DO ZAM.PUB. 10/2010**

Zamawiający, zgodnie z art. 38 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych ( Dz. U. z 2007 roku, Nr 223, poz. 1655 z późniejszymi zmianami) składa wyjaśnienia do treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia do zamówienia publicznego nr 10/2010 dotyczącego świadczenia usługi całodobowego szerokopasmowego symetrycznego dostępu do sieci Internet w filii DWUP we Wrocławiu.

#### **Treść zapytania:**

1. Zapytanie do SIWZ, Załącznik nr 4, tj. wzór Umowy, § 5, ust. 2

1.1. Uprzejmie informuję, że Wykonawca wystawiając fakturę za usługi telekomunikacyjne za dany okres rozliczeniowy uwzględnia w niej koszty wykonanych w tym okresie rozliczeniowym połączeń np. telefonicznych, a więc mamy do czynienia z opłacaniem z dołu. Natomiast abonament za usługi telekomunikacyjne jest opłacany z góry. Wyżej wymieniony sposób rozliczania jest zgodny z ustawą z dnia 16 lipca 2004 r. Prawo Telekomunikacyjne, mającą bezsprzeczne zastosowanie do przedmiotu niniejszego zamówienia publicznego.

W związku z powyższym, zwracam się do Zamawiającego z zapytaniem, czy dopuszcza wystawianie przez Wykonawcę comiesięcznej faktury VAT w ten sposób, że abonament za usługę telekomunikacyjną szerokopasmowego symetrycznego dostępu do sieci Internet opłacany będzie przez Zamawiającego z góry w wysokości zgodnej ze złożoną ofertą przetargową ?

1.2. Pragnę zwrócić uwagę Zamawiającego na fakt, że zgodnie z art. 19 ust. 13 pkt 1 lit. b ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług, obowiązek podatkowy w związku 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 nieznannej Wykonawcy daty wpływu faktury do siedziby Zamawiającego znacząco utrudnia prawidłowe ustalenie daty powstania obowiązku podatkowego (nie jest bowiem możliwe oznaczenie w fakturze terminu płatności), a ponadto poważnie utrudnia prawidłowe wystawienie faktury VAT. W związku z powyższym zwracam się do Zamawiającego z zapytaniem, czy zgadza się na modyfikację SIWZ i zapisanie w umowie kwestii terminu płatności w ten sposób, aby każdorazowo podawany był on w treści wystawianej przez Wykonawcę faktury VAT i określony na 21 dni od daty wystawienia faktury VAT przez Wykonawcę 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 VAT zostanie automatycznie przedłużony o czas opóźnienia ?

Taki sposób zapisania terminu płatności zapewnia finansowe bezpieczeństwo Zamawiającego, który nie będzie mógł zostać przez Wykonawcę obciążony za nieterminową zapłatę faktury VAT w przypadku, kiedy ta faktura nie zostanie Zamawiającemu doręczona.

Jednocześnie podkreślam tutaj bezsporny fakt, że postępowanie Zamawiającego i Wykonawców zgodne z ustawą Prawo zamówień publicznych, nie może powodować jednocześnie konfliktu z innymi obowiązującymi ustawami, takimi jak Prawo telekomunikacyjne, czy też ustawa o podatku od towarów i usług.

## 2. Zapytanie do SIWZ, Załącznik nr 4, tj. wzór Umowy, § 5, ust. 4

Zamawiający w powyższym miejscu SIWZ zamieścił następujący zapis:

„Wynagrodzenie będzie przekazywane na konto bankowe Wykonawcy podane na fakturze w terminie wskazanym w ust. 3.”

Bardzo proszę Zamawiającego o doprecyzowanie SIWZ przez wyjaśnienie, jaki właściwie termin ma Zamawiający na myśli w powyżej przedstawionym zapisie, ponieważ w § 5, ust. 3 nie został określony żaden termin ?

## 3. Zapytanie do SIWZ, Załącznik nr 4, tj. wzór Umowy, § 9

Zwracam się do Zamawiającego z zapytaniem, czy zgadza się na modyfikację SIWZ i zmianę zapisu z Załącznika nr 4, tj. wzór Umowy, § 9 w następujący sposób:

„W sprawach nieuregulowanych niniejszą umową mają zastosowanie właściwe przepisy kodeksu cywilnego, ustawy Prawo Telekomunikacyjne i ustawy Prawo Zamówień Publicznych oraz Specyfikacja Istotnych Warunków Zamówienia wraz z załącznikami, zgodnie z którą było przeprowadzone postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego.” ?

Podkreślam, że ustawa z dnia 16 lipca 2004 r. Prawo Telekomunikacyjne, ma bezsprzeczne zastosowanie do przedmiotu niniejszego zamówienia publicznego.

## 4. Zapytanie do SIWZ, Załącznik nr 4, tj. wzór Umowy, § 10

Zwracam się z zapytaniem, czy Zamawiający zgadza się na możliwość modyfikacji SIWZ i zmianę zapisu z Załącznika nr 4, tj. wzór Umowy, § 10 w następujący sposób:

„Ewentualne sporne kwestie wynikłe w trakcie realizacji niniejszej Umowy Strony rozstrzygać będą polubownie. W przypadku braku porozumienia Stron, spory będą rozstrzygane przez Sąd powszechny właściwy miejscowo dla siedziby Wykonawcy” ?

Wykonawca stoi na stanowisku, że zapis taki jest korzystny zarówno dla Wykonawcy, jak i dla Zamawiającego, ponieważ zapewnia w pierwszej kolejności możliwość polubownego uzgodnienia stanowisk i szybkiego rozwiązania sporu, bez konieczności odwoływania się do sądów powszechnych.

## 5. Zapytanie do SIWZ, Załącznik nr 4, tj. wzór Umowy, § 11

Zwracam się z zapytaniem, czy Zamawiający zgadza się na możliwość modyfikacji SIWZ i zmianę powyżej wymienionego zapisu w następujący sposób:

„Umowę niniejszą sporządzono w pięciu jednobrzmiących egzemplarzach - dwa egzemplarze dla Wykonawcy i trzy dla Zamawiającego.” ?

Zapis taki sprzyjać będzie terminowej i rzetelnej realizacji zapisów Umowy w organizacji Wykonawcy.

6. Proszę o podanie informacji, jaką cenę należy wymienić w formularzu ofertowym czy cenę abonamentu miesięcznego czy wartość usługi za cały okres obowiązywania umowy. Jeżeli to drugie to proszę o podanie daty zawarcia umowy, bo ma to istotny wpływ na wyliczenie ceny.

**Odpowiedzi:**

## Ad. 1.1

Zamawiający pisząc w Załączniku Nr 4 tj. Umowie w § 5 ust.2 o obciążaniu Zamawiającego fakturą VAT po rozpoczęciu każdego miesiąca obrachunkowego, miał w zamyśle sposób postępowania zbieżny z przedstawionym przez Pytającego, a sprowadzający się do opłacania abonamentu z góry za rozpoczęty miesiąc świadczenia usługi.

Fakturowanie za dany miesiąc z terminem płatności w tym samym miesiącu, co data wystawienia znacznie upraszcza kwestie księgowo i ewentualne analizy finansowe.

## Ad. 1.2

Zamawiający nie wyraża zgody w zakresie przedstawionym przez Wykonawcę.

Termin płatności uzależniony od daty otrzymania faktury powoduje, że faktury są wysyłane przez kontrahentów listami poleconymi, więc prawie zawsze docierają a ewentualne opóźnienie w zapłacie z powodu opóźnienia dostarczenia faktury nie może powodować sankcji w postaci odsetek. W przypadku zgody na propozycję Pytającego może dojść do sytuacji w której Urząd będzie obciążony odsetkami karnymi za niedotrzymanie terminu zapłaty pomimo że nie będzie ponosił w tym zakresie żadnej winy a przyczyna będzie leżała np. po stronie Poczty Polskiej.

## Ad. 2.

Zamawiający przyznaje w tym zakresie rację Pytającemu (w ust.5 powinno być zapisane odwołanie do ust.2) i dokona odpowiednich modyfikacji dokumentacji.

## Ad. 3.

Zamawiający zgadza się w tym zakresie na propozycję Pytającego i zmodyfikuje § 10 Umowy (Załącznik 4) zgodnie z propozycją Pytającego (dodane zostaną słowa „ustawy Prawo Telekomunikacyjne”).

## Ad. 4.

Zamawiający nie wyraża zgody w zakresie przedstawionym przez Wykonawcę.

## Ad. 5.

Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację SIWZ w zakresie ilości egzemplarzy umowy.

## Ad. 6

Zamawiający informuje, że w formularzu ofertowym należy podać cenę brutto abonamentu miesięcznego uwzględniając również koszt zastosowania, dostarczenia, skonfigurowania oraz użytkowania urządzeń i łączny.

Zamawiający informuje, że w/w wyjaśnienia są integralną częścią SIWZ do zam. pub. Nr 10/2010