

.....
..... wg rozdzielnika
.....

*dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na użytkowanie (IRU) i zestawienie włókien światłowodowych przyłącza do obiektów policji w Gdańsku
BZP 314396 -2010 z dnia 01.10.2010r.*

Zamawiający - Komenda Wojewódzka Policji w Gdańsku, działając na podstawie art. 38 Ustawy – Prawo zamówień publicznych informuje, że od potencjalnego Wykonawcy wpłynęły nw. pytania, na które poniżej udziela odpowiedzi.

Pytanie:

1. Co to jest „nieodwołalne prawo użytkowania”? – takim pojęciem Zamawiający posłużył się w SIWZ.
2. Na jakiej podstawie Zamawiający przewiduje zawarcie umowy na okres 5 do 10 lat? Zgodnie z art. 142 ust. 2 Ustawy – pzp umowa o zamówienie publiczne może być zawarta co do zasady na okres 4 lat?
3. „Prawo opcji” – opisane prawo opcji zdaniem Wykonawcy nie jest prawem opcji w rozumieniu Ustawy – pzp. Czy Zamawiający może uzasadnić ten termin podając uzasadnienie prawne?
4. Rozdział V pkt 2.A – na jakiej podstawie Zamawiający żąda tego rodzaju oświadczenia jeśli Wykonawca samodzielnie chce wykonać zamówienie?
5. Czy faktycznie Zamawiający zamierza zapłacić całość z góry za cały okres obowiązywania umowy na podstawie wystawionej faktury?
6. Wykonawca ponosi odpowiedzialność za przerwy w pracy łącza – na jakich zasadach Wykonawca ma ponosić tę odpowiedzialność?
7. Formularz oferty – Wykonawca nie może złożyć oświadczenia, że „zapoznał się z warunkami umowy w niniejszej siwz i przyjmuje je bez zastrzeżeń” – ponieważ Wykonawca nie zna tych warunków. (Zamawiający nie załączył wzoru umowy). Prosimy o wykreślenie tego zapisu z formularza.
8. Rozdział V pkt 2 lit e) Czy Zamawiający wyraża zgodę aby regulowanie należności następowało na konto bankowe w terminie 30 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 30 dni od daty otrzymania faktury nie pozwala ustalić prawidłowej daty powstania obowiązku podatkowego, co w konsekwencji naraża Wykonawcę na sankcje skarbowe z tytułu nieterminowego odprowadzania podatku VAT i podatku dochodowego od osób prawnych (art. 19 ust. 13 pkt 16 Ustawy z dnia 05.04.2004r. 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 15.02.1992r. o podatku dochodowym od osób prawnych (tj. Dz. U. z 2000r. 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.

9. Czy Zamawiający, w związku z treścią art. 144 ust. 1 Ustawy –pzp, dopuszcza uwzględnienie w SIWZ możliwości zmiany umowy w sprawie udzielenia zamówienia publicznego w razie zmiany w przepisach prawa podatkowego, które dotyczą świadczenia usług lub dokonywania dostaw stanowiących przedmiot umowy? Możliwość taka wydaje się działać na korzyść obu stron – w razie np. obniżenia stawek podatku VAT (lub nawet zwolnienia usług lub dostaw stanowiących przedmiot umowy z opodatkowania podatkiem VAT) w razie braku stosownych postanowień w SIWZ, strony – z natury formalnej – nie będą miały możliwości zmiany umowy w sprawie zamówienia publicznego. Formalna możliwość zmiany, nieoznaczająca oczywiście automatyzmu czy konieczności anektowania umowy, wydaje się zatem bezpieczna i korzystna dla Zamawiającego – przede wszystkim uwzględnia zasadę celowego i gospodarnego wydatkowania środków publicznych. Jeżeli Zamawiający dopuszcza możliwość uwzględnienia powyższych kwestii, prosimy o zamieszczenie w SIWZ następującego postanowienia: „Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany umowy w sprawie zamówienia publicznego. Zmiana umowy jest możliwa w razie zmiany w przepisach prawa podatkowego, które dotyczą świadczenia usług lub dokonywania dostaw stanowiących przedmiot umowy, w szczególności zmian w zakresie ustawy z dnia 11 marca 2004r. o podatku od towarów i usług, przepisów wykonawczych do niej lub aktów prawnych, które tę ustawę lub przepisy wykonawcze zastępują. Warunkiem zmiany umowy jest wystąpienie w okresie obowiązywania umowy takiej zmiany w przepisach prawa podatkowego, która wpływa na obowiązki lub uprawnienia którejkolwiek ze stron powodując zmniejszenie, zwiększenie, likwidację lub powstanie obowiązków podatkowych. Zmiana umowy jest dopuszczalna jeżeli odzwierciedla zmiany w przepisach prawa podatkowego.”
10. Rozdział II Opis przedmiotu zamówienia. Dlaczego Wykonawca chcąc świadczyć usługi po swoich zasobach musi posiadać parametry transmisyjne zgodne z normami TP S.A.
11. Rozdział II Opis przedmiotu zamówienia. Jakie normy TP S.A. musi posiadać łącze światłowodowe?

Odpowiedzi:

Ad. 1

IRU – (ang. Indefeasible Wright of Use) Nieodwołalne Prawo Użytkowania – *związane z długoterminową dzierżawą części infrastruktury pasywnej (np. włókna światłowodowe)* – **oznacza rzeczywiste**, długookresowe nabycie uprawnień do wyłącznego używania infrastruktury telekomunikacyjnej, pozwalające na działanie przez Zamawiającego w sferze finansowo – księgowej, jak gdyby był właścicielem infrastruktury.

Skorzystanie z procedury IRU umożliwia między innymi:

- pozyskanie zasobów na wiele lat w bardzo krótkim czasie bez konieczności budowy własnej infrastruktury,
- jednorazową opłatę z góry za cały okres użytkowania.

Ad. 2

Zamawiający oszacował przedmiot zamówienia na podstawie ogólnych informacji o cenach rynkowych lokalnych operatorów działających na terenie Trójmiasta.

Ponadto Zamawiający dokonał analizy, z której wynika, iż wykonanie zamówienia w dłuższym okresie przyniesie znaczne oszczędności kosztów zamówienia. Powyższe spełnia zapisy art. 142 ust. 2 i 3 Ustawy – ppz, który dopuszcza możliwość zawierania umów dłuższych niż na 4 lata.

Ad. 3

W prawie opcji Zamawiający szacuje największy, możliwy zakres zamówienia.

Prawo opcji przyznaje Zamawiającemu uprawnienie odmiennego kształtowania zakresu zamówienia oraz – co najważniejsze – do jednostronnego kształtowania zamówienia, szczególnie jego rozszerzenia w trakcie trwania umowy, a tym samym możliwość dokonania przez Zamawiającego wyboru zakresu świadczenia będącego przedmiotem umowy o zamówienie publiczne.

Tak więc, przewidując prawo opcji, Zamawiający przyznaje sobie prawo do zwiększenia zamówienia, jednakże zamiar powiększenia owego zakresu musi być określony i opisany już przed wszczęciem postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, ponieważ zgodnie z dyspozycją art. 34 ust. 5 U –ppz największy możliwy zakres zamówienia z uwzględnieniem prawa opcji musi być wzięty pod uwagę przy ustalaniu wartości zamówienia.

Opis przewidywanego rozszerzenia zakresu zamówienia powinien być zawarty w ogłoszeniu i w SIWZ, ponieważ Wykonawca decydujący się złożyć ofertę musi wiedzieć, jakie rozszczenia może mieć w stosunku do niego Zamawiający w razie skorzystania z prawa opcji.

Ad. 4

Wykonawca w druku ofertowym (zał. nr 1 do SIWZ) wskazuje czy zamówienie wykona samodzielnie czy przy pomocy podwykonawcy. Zpisy zgodne z Ustawą – ppz.

Ad. 5

Tak.

Ad. 6

SIWZ, Rozdział V – Wymagania Zamawiającego, pkt 2E.

Ad. 7

Zamawiający załączył warunki umowy w rozdziale V ust. 2 E. Umowa podpisana w wyniku postępowania o udzielenie zamówienia publicznego winna uwzględniać te zapisy.

Ad. 8

Zamawiający zmienia zapis SIWZ – warunki umowy j.n.:

Za wykonanie usługi Zamawiający zapłaci jednorazowo z góry Wykonawcy należność po zestawieniu łączy światłowodowych w bieżącym roku w terminie **7 dni** od otrzymania faktury, przelewem na konto Wykonawcy

Ad. 9

Wykonawca realizuje zamówienie do dnia 15.12.2010 roku. Fakturowanie nastąpi w roku bieżącym, zapłata z góry, jednorazowa.

Zmiana podatku VAT przewidziana jest na lata następne. Wobec powyższego, wprowadzenie tego zapisu jest bezzasadne, gdyż nie dotyczy tego postępowania.

Ad. 10 i 11

Zamawiający udzielił odpowiedzi pismem z dnia 12.10. 2010 roku nr Cp – 1332/2010.

Ad. 3 – dot. pytania zawartego w piśmie z dnia 12.10.2010 roku nr Cp – 1332/ 2010-10-12

Zamawiający nie może przedłużyć terminu realizacji zamówienia ze względu na konieczność wydatkowania środków finansowych w roku bieżącym przewidzianych na ten cel w budżecie na rok 2010.

Pozostałe zapisy pozostają bez zmian.

STARSZY SPECJALISTA
Sekcji Zamówień Publicznych
KWP w Gdańsku

Ewa Samulak - Augustyn

*Wyk. w 1 egz.: strona internetowa Zamawiającego/ Wykonawcy, biorący udział w postępowaniu – faks
Podpisany oryginał dokumentu znajduje się u wystawcy!*

Komenda Wojewódzka Policji w Gdańsku
Sekcja Zamówień Publicznych
80-875 Gdańsk ul. Biskupia 23, tel. (058) 3214817, (058) 3214945, (058) 3214946 faks (058) 3214810
e-mail zamowienia-kwp@pomorska.policja.gov.pl