

Wrocław, 30.01.2018 r.

NFM/RKW/2018/085

Dotyczy postępowania na: „Świadczenie usług telefonii komórkowej wraz z dostawą telefonów komórkowych i tabletów z akcesoriami oraz routerów i kart SIM dla Narodowego Forum Muzyki we Wrocławiu”

Nr postępowania: ZP/PN/5/2018/NFM.



**Narodowe Forum Muzyki**

im. Witolda Lutosławskiego

pl. Wolności 1  
50-071 Wrocław

[www.nfm.wroclaw.pl](http://www.nfm.wroclaw.pl)

tel.: +48 71 715 9800  
fax: +48 71 330 52 12

### Odpowiedź na pytanie Wykonawcy

W związku z zapytaniem do treści SIWZ przesłanym w dniu 23.01.2018 r. o godz. 14:42 i 24.01.2018 r. o godz. 10:34 i 15:56 i 16:15 oraz w dniu 26.01.2018 r. o godz. 18:32 Zamawiający działając na podstawie art. 38 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2017 r. poz. 1579 z późn. zm.) wyjaśnia:

14. **Pytanie:** Załącznik nr 2 SIWZ § 8, ust.2 i ust 3 wzoru umowy - pragniemy zauważyć, iż ewentualne płatności za sprzęt (miesięczne raty) są jedynie wykazane w załączniku do faktury VAT, czyli są doliczane do opłat naliczanych w związku ze świadczonymi usługami telekomunikacyjnymi. Dlatego też zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający przyjmuje rozwiązanie gdzie za zakupiony sprzęt wystawiana jest odrębna faktura VAT ze wskazaniem płatności w systemie ratalnym? Raty doliczane będą do comiesięcznych rachunków za świadczone usługi telekomunikacyjne. Tym samym w fakturach VAT opłaty w kwotach netto i brutto będą dotyczyć jedynie usług telekomunikacyjnych. Kwoty rat zawierać będą już podatek VAT ujęty w fakturze VAT za zakupiony sprzęt.

Wykonawca musi wystawić oddzielną fakturę sprzedaży sprzętu. Nawet w przypadku sprzedaży ratalnej i uwzględniania rat w fakturze comiesięcznej za usługi – podstawą do naliczania tychże rat jest oddzielna faktura za sprzedaż sprzętu w wysokości równej sumie rat za cały okres umowy. Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisów SIWZ?

**Odpowiedź:** Działając na podstawie art. 38 ust. 4 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2017 r. poz. 1579 z późn. zm.) Zamawiający zmienia treść SIWZ w ten sposób, że: w umowie, stanowiącej Załącznik nr 2 do SIWZ par. 8 ust. 3) otrzymuje nowe brzmienie: „3) Wykonawca wystawi tytułem wynagrodzenia wskazanego w ust. 2 lit. a i b faktury ze wskazaniem czy dotyczą one wynagrodzenia za dostawę sprzętu czy wynagrodzenia za abonament – aktywne karty SIM, przy czym Wykonawca może wystawić Zamawiającemu także jedną zbiorczą fakturę, obejmującą wynagrodzenie z ust. 2 lit. a i b, z wyraźnym rozróżnieniem kwoty za sprzęt i abonamentu.”

21. **Pytanie:** Załącznik nr 2 SIWZ § 8, ust. 4 oraz ust 5 wzoru umowy – czy Zamawiający zgadza się na modyfikację i zapisanie kwestii terminu płatności w ten sposób, aby każdorazowo podawany był on w treści wystawianej przez Wykonawcę faktury VAT i określony na 30 dni od daty prawidłowego wystawienia faktury VAT przez Wykonawcę, przelewem na konto Wykonawcy wskazane w treści faktury VAT, z tym zastrzeżeniem, że Wykonawca



zobowiązany będzie do doręczania faktury na co najmniej 7 dni przed tak określonym terminem płatności, a w razie niezachowania tego terminu, termin płatności wskazany w fakturze VAT zostanie automatycznie przedłużony o czas opóźnienia?

**Odpowiedź:** Zamawiający nie zmienia SIWZ w powyższym zakresie.

**22. Pytanie:** Załącznik nr 2 SIWZ § 8, ust. 6 wzoru umowy - Wykonawca zwraca uwagę, że postanowienie to w obecnym brzmieniu jest niezgodne z powszechną zasadą oraz linią orzecznictwa Sądu Najwyższego (por. uchwała SN z dnia 4 stycznia 1995r. syg. CZP 164/94) w myśl, których za dzień spełnienia świadczenia pieniężnego w postaci bezgotówkowej uważa się dzień uznania rachunku bankowego wierzyciela (to Wykonawcy), a nie dzień obciążenia rachunku bankowego dłużnika (tu Zamawiającego). Czy w związku z powyższym Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę powyższego zapisu i uzna dniem zapłaty dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy?

**Odpowiedź:** Zamawiający nie zmienia SIWZ w powyższym zakresie.

Pełna treść sentencji powołanej uchwały Sądu Najwyższego o sygn.. akt III CZP 164/94 brzmi: „Spełnienie świadczenia bezgotówkowego następuje w dniu uznania rachunku bankowego wierzyciela, chyba że strony stosunku zobowiązaniowego postanowiły inaczej.”

Zamawiający zwraca uwagę, że jeśli w umowie strony postanowiły w par. 8 ust. 6), że „za termin dokonania płatności uważa się datę obciążenia rachunku bankowego NFM”, taki zapis stanowi zastrzeżenie, o którym mowa w uchwale Sądu Najwyższego i staje się obowiązujący dla stron, które w ramach zasady swobody umów odrębnie kształtują treść stosunku zobowiązaniowego w zakresie momentu spełnienia świadczenia.

**28. Pytanie:** Wykonawca wnosi aby zastrzeżony termin 30 dniowy płatności był liczony od daty wystawienia danej faktury przy czym wykonawca zobowiązuje się doręczać faktury każdorazowo w terminie nie później niż 7 dni od dnia ich wystawienia.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie zmienia SIWZ w powyższym zakresie.

**29. Pytanie:** Wykonawca wnosi aby za dzień dokonania płatności przez Zamawiającego uznawany był dzień uznania środków na rachunku wykonawcy. Wykonawca nie ma bowiem możliwości weryfikacji terminu zlecenia przez Zamawiającego obciążenia swojego rachunku płatnością na rzecz Wykonawcy.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie zmienia SIWZ w powyższym zakresie.

**33. Pytanie:** Załącznik 2 do SIWZ par. 8 punkt 3 Zamawiający oczekuje otrzymania jednej zbiorczej faktury za abonament i sprzęt. Zwracamy się z pytaniem o zmianę zapisu postanowienia w ten sposób aby Wykonawca na osobnych fakturach rozróżniał opłaty za sprzęt a na osobnej opłaty za abonament. Wynika to z faktycznych możliwości technicznych oraz istniejącej praktyki na rynku. Dodatkowo zwracamy uwagę, że w przypadku zgłaszania reklamacji za sprzęt i przedstawianiu dowodu zakupu Zamawiający musiałby ujawniać podmiotom trzecim dane telekomunikacyjne które znajdują się na tej samej fakturze. Tym samym wnosimy o umożliwienie dokumentowania na osobnych fakturach usług i dostaw sprzętu.



**Odpowiedź:** Działając na podstawie art. 38 ust. 4 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2017 r. poz. 1579 z późn. zm.) Zamawiający zmienia treść SIWZ w ten sposób, że: w umowie, stanowiącej Załącznik nr 2 do SIWZ par. 8 ust. 3) otrzymuje nowe brzmienie: „3) Wykonawca wystawi tytułem wynagrodzenia wskazanego w ust. 2 lit. a i b faktury ze wskazaniem czy dotyczą one wynagrodzenia za dostawę sprzętu czy wynagrodzenia za abonament – aktywne karty SIM, przy czym Wykonawca może wystawić Zamawiającemu także jedną zbiorczą fakturę, obejmującą wynagrodzenie z ust. 2 lit. a i b, z wyraźnym rozróżnieniem kwoty za sprzęt i abonamentu.”

**34. Pytanie:** Załącznik 2 do SIWZ par. 8 punkt 5 Po szczegółowej weryfikacji podatkowej wnosimy o uchylenie postanowienia. Zgodnie z zapisami SIWZ Zamawiający oczekuje podziału wynagrodzenia za sprzęt na 24 równe raty który jest objęty różnymi stawkami podatkowymi (tablety i telefony komórkowej objęty może być VATem odwróconym a routery i etui podstawową stawką VAT). W związku z tym wnosimy o usunięcie zapisów dotyczących rat za sprzęt. Jednocześnie jeżeli intencją Zamawiającego jest ponoszenie równych i stałych kosztów za dostawy sprzętu najwygodniejszym rozwiązaniem wydaje się wprowadzenie przez niego maksymalnej ceny za sprzęt w wysokości np. 1 zł – co daje mu gwarancję, że koszty dostawy sprzętu zostaną równomiernie ujęte w cenie usług abonamentowych

**Odpowiedź:** Zamawiający nie zmienia SIWZ w powyższym zakresie.

**35. Pytanie:** Załącznik 2 do SIWZ par. 8 – Zwracamy uwagę, że Zamawiający nie określił w formularzu ofert wartości usług dodatkowych nieobjętych abonamentem a określonymi m.in. w Załączniku 1 do SIWZ punkt 3 ppkt 2 u) oraz np. realizacji usług w roamingu poza UE. Dodatkowo zgodnie ze wzorem umowy (Załącznik nr 2 do SIWZ par 8) Zamawiający nie przewiduje możliwości wystawienia faktury za tego typu usługi ponieważ dopuszcza wystawienie faktur tylko za abonament lub/i dostawy sprzętu. Tym samym w celu realizacji zapisów SIWZ wnosimy o :

- wprowadzenie do formularza ofertowego pozycji „usługi dodatkowe poza abonamentem” wraz z oszacowaniem ich kosztu np. na wartość 500 zł / m-c który byłby dodany do wartości oferty i umowy.

- wprowadzenie do Załącznika 2 do SIWZ w paragrafie 8 pozycji „wynagrodzenie dodatkowe poza abonamentem” które byłyby rozliczane zgodnie z obowiązującą i ugruntowaną praktyką tylko z usługami telekomunikacyjnymi tj. abonamentem

**Odpowiedź:** Zamawiający nie zmienia SIWZ w powyższym zakresie i informuje, że zgodnie z treścią Załącznika nr 1 do SIWZ (pkt 3) Zamawiający oczekuje realizacji usług niewymienionych w SIWZ zgodnie z aktualnymi w trakcie realizowania usług, cennikami operatorów.

DYREKTOR  
  
Andrzej Kosendiak