



**BIURO
GENERALNEGO INSPEKTORA
OCHRONY DANYCH OSOBOWYCH**

Warszawa, dnia 23 lipca 2014 r.

DOA-2210-2/14/57085/14

**Wykonawcy, którzy pobrali Specyfikację
Istotnych Warunków Zamówienia**

Zamawiający - Biuro Generalnego Inspektora Ochrony Danych Osobowych z siedzibą w Warszawie przy ul. Stawki 2 informuje na podstawie art. 38 ust. 2 Ustawy prawo zamówień publicznych, że w dniu 22 lipca br. wpłynęło pismo dotyczące Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na usługi udostępnienia łącza dostępowego do Internetu oraz łącza do transmisji danych w celu zapewnienia dostępu Biura GODO do Systemu Informacji Schengen, o następującej treści:

„Szanowni Państwo,

Działając zgodnie z treścią art. 38 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2010 r., Nr 113, poz. 759 ze zm.) zwracam się z prośbą o wyjaśnienia treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia, zwanej dalej SIWZ, dotyczącej ww. postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na usługi udostępnienia łącza dostępowego do Internetu oraz łącza do transmisji danych.

1. W związku z koniecznością sprawdzenia warunków technicznych wnosimy o wydłużenia terminu składania ofert o kolejne 10 dni. W uzasadnieniu informujemy, że Wykonawca w celu należytego przygotowania oferty w przedmiotowym postępowaniu musi sprawdzić warunki techniczne pozwalające na ocenę możliwości realizacji przedmiotu zamówienia.

2. Prosimy o potwierdzenie, że stosowanie przewidzianych przez Zamawiającego sankcji w postaci odstąpienia od umowy oraz kar umownych nie dotyczy sytuacji, w których ewentualne niedotrzymanie terminów lub kryteriów świadczenia usług wynika z okoliczności niezawinionych przez Wykonawcę jak przykładowo, bezprawne działania osób trzecich. Pytanie to ma w swojej podstawie ugruntowaną linię orzecniczą Sądu Najwyższego, w szczególności wyrażoną w wyroku SN z dnia 20 marca 1988 r. (sygn. akt II CR 419/67) zgodnie z którym, jeżeli niewykonanie lub nienależyte wykonanie danego zobowiązania jest następstwem okoliczności, za które strona zobowiązana nie podnosi odpowiedzialności (art. 471 k.c.), kary umowne nie nalicza się.

3. Czy Zamawiający dopuszcza uzupełnienie postanowień § 6 Umowy zgodnie z którym „Całkowita wysokość kar umownych za zdarzenia, które wystąpiły w danym miesiącu nie przekroczy sumy opłat należnych Wykonawcy za dany miesiąc”?

4. Zgodnie z treścią umowy §2 zapłata następować będzie w terminie 21 dni od daty dostarczenia przez Zamawiającego faktury VAT. Zauważyć należy, iż z punktu widzenia Wykonawcy, jak i przepisów podatkowych takie określenie terminu płatności 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 1 lit b. ustawy z dnia 05.04.2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz. U. Nr 54 poz. 536 z późn. zm.) oraz art. 12 ust. 3, ust. 3a ustawy z dnia 15.02.1992 r. o podatku dochodowym od osób prawnych (t.j. Dz. U. z 2000 r. Nr 64, poz. 834 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. W związku z powyższym zwracamy się z pytaniem, czy Zamawiający dopuszcza możliwość modyfikacji treści umowy w następujący sposób, że zapłata następować będzie w terminie 21 dni od daty wystawienia faktury VAT przez Wykonawcę. Takie rozwiązanie pozwoli uniknąć Stronom ryzyka podatkowego wskazanego powyżej.

5. W związku z wymogiem SIWZ pkt 6.1.7 -prosimy o podanie kontaktów do osób, które są administratorami budynków w których będą świadczone usługi."

Odpowiedzi:

Ad. 1

Zamawiający nie widzi podstaw do wydłużenia terminu składania ofert.

Ad. 2

Zamawiający informuje, iż zgodnie z zapisem § 8 ust. 3 Istotnych Postanowień Umowy stanowiących załącznik nr 6A i 6B do SIWZ w sprawach nieuregulowanych niniejszą umową mają zastosowanie przepisy ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2013 r., poz. 907 z późn. zm.) oraz przepisy Kodeksu cywilnego.

Ad. 3

Zamawiający nie dopuszcza uzupełnienia zapisu w § 6 istotnych postanowień umowy o zapis „Całkowita wysokość kar umownych za zdarzenia, które wystąpiły w danym miesiącu nie przekroczy sumy opłat należnych Wykonawcy za dany miesiąc”.

Ad. 4

Zamawiający nie dopuszcza modyfikacji treści zapisu § 2 ust. 4 Istotnych Postanowień Umowy stanowiących załącznik nr 6A i 6B do SIWZ. Jednocześnie Zamawiający informuje, iż nie jest podatnikiem VAT czynnym.

Ad. 5

Zamawiający informuje, iż dane kontaktowe do administratora budynku Intraco to: General Property Sp. z o.o., ul. Wiertnicza 34, 02-952 Warszawa, tel. (22) 642-11-25, (22) 642-11-26, a dane kontaktowe do administratora budynku Komendy Głównej Policji przy ul. Olszewska 6 w Warszawie to: Wydział Utrzymania Infrastruktury Teleinformatycznej Biura Łączności i Informatyki KGP tel. (22) 601-35-41.

DYREKTOR BIURA
GENERALNEGO INSPEKTORA
OCHRONY DANYCH OSOBOWYCH

Jan Nowak