

**Do wszystkich Wykonawców
uczestniczących w postępowaniu**

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie zapytania ofertowego, którego przedmiotem jest:
Dostawa komórkowych aparatów telefonicznych wraz z etui oraz szkłem ochronnym na potrzeby Centrum e-Zdrowia, znak sprawy: WZ.270.225.2021.

W związku z wpłynięciem pytania od Wykonawcy dotyczącego treści Zapytania ofertowego, Zamawiający przytacza treść pytania i udziela odpowiedzi.

Pytanie 1

Wykonawca prosi o wskazanie jaka jest intencja postanowień wskazanych w §2 ust. 14 i 15 Umowy? Czy oznacza on, że Strony umowy mają wzajemnie przekazać swojemu personelowi informacje o przetwarzaniu danych osobowych przez drugą Stronę (a więc w imieniu drugiej Strony), czy może Zamawiający uznaje, że dla realizacji obowiązku informacyjnego wystarczające jest zamieszczenie jego treści w umowie? Poza tym Wykonawca wnosi aby wskazać, że pomiędzy Stronami dochodzi do tzw. wzajemnego udostępnienia danych osobowych poprzez dodanie następujących postanowień:

a)W celu wykonania Umowy, Strony wzajemnie udostępniają sobie dane swoich pracowników i współpracowników zaangażowanych w wykonywanie Umowy w celu umożliwienia utrzymywania bieżącego kontaktu przy wykonywaniu Umowy, a także – w zależności od specyfiki współpracy - umożliwienia dostępu fizycznego do nieruchomości drugiej Strony lub dostępu do systemów teleinformatycznych drugiej Strony.

b)W celu zawarcia i wykonywania Umowy, Strony wzajemnie udostępniają sobie dane osobowe osób reprezentujących Strony, w tym pełnomocników lub członków organów w celu umożliwienia kontaktu między Stronami jak i weryfikacji umocowania przedstawicieli Stron.

c)Wskutek wzajemnego udostępnienia danych osobowych osób wskazanych w ppkt 1) oraz 2) powyżej, Strony stają się niezależnymi administratorami udostępnionych im danych. Każda ze Stron jako administrator udostępnionych jej danych osobowych samodzielnie decyduje o celach i środkach przetwarzania udostępnionych jej danych osobowych, w granicach obowiązującego prawa i ponosi za to odpowiedzialność .

Odpowiedź 1

Intencją Zamawiającego jest wzajemne poinformowanie pracowników o przetwarzaniu danych osobowych przez drugą Stronę.

Zamawiający w § 2 Umowy dopisuje propozycje Wykonawcy jako kolejne ustępy 16, 17, 18 z odpowiednim poprawieniem odwoływań.

16. W celu wykonania Umowy, Strony wzajemnie udostępniają sobie dane swoich pracowników i współpracowników zaangażowanych w wykonywanie Umowy w celu umożliwienia utrzymywania bieżącego kontaktu przy wykonywaniu Umowy, a także – w zależności od specyfiki współpracy -

umożliwienia dostępu fizycznego do nieruchomości drugiej Strony lub dostępu do systemów teleinformatycznych drugiej Strony.

17. W celu zawarcia i wykonywania Umowy, Strony wzajemnie udostępniają sobie dane osobowe osób reprezentujących Strony, w tym pełnomocników lub członków organów w celu umożliwienia kontaktu między Stronami jak i weryfikacji umocowania przedstawicieli Stron.

18. Wskutek wzajemnego udostępnienia danych osobowych osób wskazanych w ust. 16 i 17 powyżej, Strony stają się niezależnymi administratorami udostępnionych im danych. Każda ze Stron jako administrator udostępnionych jej danych osobowych samodzielnie decyduje o celach i środkach przetwarzania udostępnionych jej danych osobowych, w granicach obowiązującego prawa i ponosi za to odpowiedzialność."

Pytanie 2

Dot. Prawidłowo wystawiona faktura VAT (§ 3 ust. 3 Umowy):

Czy Zamawiający wyjaśni co rozumie przez „prawidłowo” wystawioną fakturę VAT? Czy aby faktura została uznana przez Zamawiającego za prawidłowo wystawioną wystarczające jest zawarcie przez Wykonawcę w danej fakturze wszystkich elementów wymaganych przez przepisy prawa obowiązujące w tym zakresie, czy Zamawiający wymaga dodatkowych elementów (a jeżeli wymaga, to wnosimy o ich enumeratywne wyliczenie).

Odpowiedź 2

Zamawiający uzna fakturę za prawidłowo wystawioną gdy zostanie wystawiona zgodnie z przepisami prawa podatkowego, postanowieniami Umowy i stanem faktycznym, czyli po zrealizowaniu i odebraniu 100% przedmiotu Umowy (dostawy).

Pytanie 3

Dot. Data od której liczony jest termin płatności:

Czy Zamawiający dokona modyfikacji postanowienia określonego w § 3 ust. 3 Umowy w taki sposób, aby termin płatności liczony był od daty wystawienia faktury VAT przez Wykonawcę, a nie od dnia jej otrzymania przez Zamawiającego? Dotychczasowy zapis nie pozwala na ustalenie właściwej daty powstania obowiązku podatkowego (data wystawienia faktury VAT, jest dla Wykonawcy datą pewną), co w konsekwencji może narazić Wykonawcę na sankcje skarbowe z tytułu nieterminowego odprowadzania podatku VAT oraz podatku dochodowego od osób prawnych.

Odpowiedź 3

Zamawiający nie wyraża zgody na propozycję zmiany zapisów zaproponowaną przez Wykonawcę i pozostawia zapis bez zmian.

Pytanie 4

Dot. § 3 ust. 9 Umowy:

Czy Zamawiający dokona modyfikacji postanowień Umowy poprzez wskazanie iż rachunek na jaki będzie dokonywać płatności może być tzw. rachunkiem wirtualnym, tj. subrachunkiem przypisanym przez Wykonawcę do danego klienta w celu usprawnienia księgowania wpłat (w tym przypadku Zamawiającego). Wykonawca wskazuje, iż wirtualny rachunek rozliczeniowy jest powiązany z rachunkiem znajdującym się w wykazie prowadzonym przez Szefa Krajowej Administracji Skarbowej, obejmującym podmioty zarejestrowane jako podatnicy VAT prowadzone na podstawie ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz. U. z 2018 r. poz. 2174, z późniejszymi zmianami) - przy rachunek

wirtualny nie stanowi rachunku bankowego w rozumieniu prawa bankowego i dlatego jako taki nie jest ujawniony na tzw. białej liście. W przypadku gdyby Wykonawca nie mógł przypisywać subrachunków do poszczególnych klientów doprowadziłoby to do sytuacji w której rozliczenia Wykonawcy z klientami oraz księgowanie wpłat byłyby w zasadzie niemożliwe.

Odpowiedź 4

Zamawiający nie wyraża zgody na propozycję zmiany zapisów zaproponowaną przez Wykonawcę. Zamawiający pozostawia zapis bez zmian. Umowa dotyczy jednorazowej dostawy całego przedmiotu Umowy. Stanowisko Zamawiającego jest zgodnie z zał. nr 15 poz. 63 Wykaz towarów i usług, o których mowa w art. 105a ust. 1, art. 106e ust. 1 pkt 18a, art. 108a ust. 1a oraz art. 108e ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz. U. z 2021, poz. 685) pozycją 63 (telefony dla sieci komórkowych lub dla innych sieci bezprzewodowych - wyłącznie telefony komórkowe, w tym smartfony).

Pytanie 5

Dot. Potrącanie kar umownych z wynagrodzenia (§ 5 ust. 5 Umowy):

Zamawiający przewidział dla siebie prawo do potrącania kwoty kar umownych z należnego wynagrodzenia Wykonawcy. W związku z powyższym zauważyć należy, iż działanie Zamawiającego oparte na ww. prawie doprowadzić może nie tylko do poważnych nieporozumień pomiędzy Stronami Umowy, a także może wyrzucić negatywny skutek na przebieg realizacji zamówienia. Niejednokrotnie bowiem zarówno sam fakt wystąpienia zdarzenia, skutkującego naliczeniem kar umownych, jak i ustalenie wysokości kary umownej, może być sporny. W takiej sytuacji niezbędne wydaje się podjęcie przez Strony Umowy działań zmierzających nie tylko do ustalenia przesłanek skutkujących powstaniem roszczenia, ale także czynników wpływających na ich wysokość. Niczym nieograniczone jednostronne prawo do naliczenia kar umownych i potrącenia ich przez Zamawiającego z należnego wynagrodzenia, godzi nie tylko w interes Wykonawcy, ale także uniemożliwia mu podjęcie próby zbadania, czy potrącone kary umowne zostały naliczone prawidłowo i w odpowiedniej wysokości. Czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację przedmiotowego postanowienia, tak, aby możliwość potrącania kar umownych przez Zamawiającego, nie była jednostronną czynnością Zamawiającego, a wymagała zgody obu Stron, w tym Wykonawcy?

Odpowiedź 5

Zamawiający pozostawia zapis bez zmian. Potrącenie zgodnie z kc jest jednostronną czynnością prawną i nie wymaga zgody Wykonawcy.

*z upoważnienia Dyrektora
Centrum e-Zdrowia*

*(-) Łukasz Chrostek
Kierownik Wydziału Realizowania Zamówień*

Sporządził: Hryniewicz-Braham Agnieszka