

Kielce, 14 grudnia 2021 roku



UNP: 2601-21-068882

Sprawa:	Obsługa kasowa urzędów skarbowych na terenie woj. świętokrzyskiego w latach 2022-2023
Znak sprawy:	2601-ILL.261.103.2021
Kontakt:	Angelina Dębiec –samodzielny referent tel. 41 36-426-46 e-mail: Angelina.debiec@mf.gov.pl

Wykonawcy

Dotyczy: Zapytania ofertowego na „Obsługę kasową urzędów skarbowych na terenie województwa świętokrzyskiego w latach 2022-2023”.

Zamawiający – Izba Administracji Skarbowej w Kielcach przekazuje treść pytań, które wpłynęły do Zamawiającego w dniu 13.12.2021 r. wraz z odpowiedziami.

Pytanie 1

Załącznik nr 2 wzór umowy par. 3 ust. 4

Zamawiający w przytoczonych zapisach określa termin płatności faktury VAT w terminie 21 dni od daty prawidłowo wystawionej faktury.

Wykonawca informuje, iż w jego organizacji faktury wystawiane są za pośrednictwem scentralizowanego systemu informatycznego, którego wymogi określają takie kryteria jak termin wystawienia faktury, datę wysłania faktury do klienta, jak również termin płatności będący w ścisłej zależności z terminami sporządzania faktury. Termin płatności faktury od daty wystawienia został wprowadzony ze względu na zapewnienie prawidłowego funkcjonowania systemu fakturowania Wykonawcy. Takie rozwiązanie daje możliwość oszacowania terminów wpływu środków oraz opóźnień w ich płatnościach. Wykonawca pragnie zwrócić uwagę na fakt, że przepisy prawa nie przewidują instytucji „prawidłowej” faktury VAT. Ustawa o podatku od towarów i usług w art. 106e wymienia niezbędne elementy, która musi zawierać faktura. W przypadku błędów lub braków w fakturze podatnik zobowiązany jest zgodnie z art. 106j wystawić fakturę korygującą bądź notę korygującą - zgodnie z art. 106k. W przypadku, gdy Zamawiający zakwestionuje wartość faktury, Strony dokonują weryfikacji i uzgodnienia wartości transakcji. Wszelkie ewentualnie powstałe nieprawidłowości podlegają korekcie fakturą korygującą bądź notą korygującą w zależności od rodzaju błędu.

Biorąc pod uwagę powyższe, Wykonawca wnosi o złagodzenie stanowiska w zakresie zapisu określającego termin płatności faktur, gdyż przy tak sformułowanym zapisie jaki zaproponował Zamawiający jakakolwiek zmiana lub korekta do faktury wpływa na ostateczny termin płatności.

Zatem Wykonawca wnioskuję o modyfikację zapisów Załącznik nr 2 wzór umowy par. 3 ust. 4 na następujące:

Wynagrodzenie płatne będzie przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy, wyszczególniony na fakturze, w ciągu **21 dni od dnia wystawienia faktury**. Na przelewie Nadawca zobowiązany jest określić tytuł wpłaty "FV Nr _____ Umowa ID".

Faktury VAT za realizację usług, wystawione zostaną w terminie do 7-go dnia kalendarzowego po upływie okresu rozliczeniowego.

Odpowiedź:

Zamawiający pozostawia bez zmian treść Wzoru Umowy w zakresie wnioskowanym przez Wykonawcę.

Pytanie 2

Załącznik nr 2 wzór umowy par. 3 ust. 4

Zamawiający wskazuje, iż za dzień zapłaty uznaje się dzień obciążenia rachunku Zamawiającego (Płatnika). Wykonawca zwraca uwagę na fakt, że takie określenie momentu zapłaty nie pozwala Wykonawcy swobodnie dysponować środkami za wykonane usługi – co jest niezgodne z orzecznictwem sądów w tej sprawie oraz uniemożliwia Wykonawcy monitorowanie terminowości płatności za świadczone usługi oraz naliczanie ewentualnych odsetek za zwłokę. Termin zapłaty należności cywilnoprawnych reguluje art. 454 Kodeksu cywilnego, który regulując miejsce wykonania zobowiązania traktuje także o chwili spełnienia świadczenia, co nie budzi wątpliwości chociażby ze względu na orzecznictwo Sądu Najwyższego. W przypadku zobowiązań cywilnoprawnych zasadą jest, że zapłata dokonana jest dopiero z chwilą uznania rachunku bankowego wierzyciela, co gwarantuje m.in. prawidłowe monitorowanie rozliczania stron.

Wykonawca zwraca się Zamawiającego o zmianę określenia dnia zapłaty według powszechnie stosowanej formy w obrocie gospodarczym:

„Za dzień zapłaty uważa się dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy wskazanego na FV. Na przelewie Zamawiający zobowiązany jest określić tytuł wpłaty "FV Nr _____ Umowa ID nr/...”

Odpowiedź:

Zamawiający pozostawia bez zmian treść Wzoru Umowy w zakresie wnioskowanym przez Wykonawcę.

Pytanie 3

Załącznik nr 2 wzór umowy par. 3 ust. 5

Wykonawca informuje, iż do faktury zostanie dołączona specyfikacja sporządzona po zakończonym miesięcznym okresie rozliczeniowym dla poszczególnych Urzędów Skarbowych. Specyfikacja zawiera informację z której placówki Wykonawcy otrzymano dane, jakiego miesiąca i Urzędu Skarbowego dotyczą. Zestawienie obrazuje zbiorowo zarejestrowane wypłaty w ramach zawartej umowy w podziale na dzień, ilość wypłat oraz kwotę wypłat. Suma w pozycji wartości wypłat jest podstawą do obliczenia wynagrodzenia za zrealizowaną usługę w danym miesiącu. W dokumencie widnieją imię i nazwisko upoważnionych osób do przekazywania danych z placówek Wykonawcy oraz sporządzających przedmiotowe zestawienie. Czy powyższe jest wystarczające dla Zamawiającego?

Ponadto Wykonawca zwraca się o doprecyzowanie czy Zamawiający wymaga aby faktury były wystawiane oddzielnie dla każdego Urzędu Skarbowego czy jedna faktura zbiorcza z wyszczególnieniem wynagrodzenia w odniesieniu do każdego urzędu skarbowego?

Odpowiedź:

Specyfikacja jaką proponuje Wykonawca będzie wystarczająca dla Zamawiającego. Zamawiający nie wymaga aby faktury były wystawiane oddzielnie dla każdego Urzędu Skarbowego. Jedna faktura zbiorcza z wyszczególnieniem wynagrodzenia w odniesieniu dla każdego urzędu skarbowego spełnia wymagania Zamawiającego.

Pytanie 4

Załącznik nr 2 wzór umowy par. 3 ust. 7

Wykonawca informuje, iż w przypadku chęci otrzymywania przez Zamawiającego wraz z fakturą specyfikacji w formie elektronicznej niezbędnym jest ujęcie tego faktu w zapisach niniejszego ustępu. W przypadku nie ujęcia zapisu w umowie Wykonawca nie będzie mieć podstaw do przesyłania specyfikacji w formie elektronicznej.

Wykonawca wyjaśnia, że zgodnie z art. 106n ust. 1 ustawy o VAT - stosowanie faktur elektronicznych wymaga akceptacji odbiorcy faktury. Oznacza to, że zastosowanie „tradycyjnej” faktury elektronicznej wystawionej zgodnie z przepisami ustawy o VAT (np. w pliku PDF), wymaga uzyskania zgody (akceptacji) odbiorcy faktury. Zatem Wykonawca dopytuje czy Zamawiający wyrazi zgodę na podpisanie oświadczenia jak w załączeniu lub dodanie poniższych zapisów do projektowanych postanowień umowy:

„Odbiorca zobowiązuje się:

- a. do aktywowania funkcji generowania informacji zwrotnych w postaci autorespondera i każdorazowego automatycznego potwierdzania otrzymania wiadomości z wykorzystaniem tej funkcji, lub**
- b. przekazywania każdorazowo na adres Wystawcy informacji zwrotnej potwierdzającej odbiór faktury. Informacja zwrotna potwierdzająca odbiór faktury, będzie zawierała datę otrzymania faktury przez Odbiorcę, przez którą rozumieć należy datę wpływu faktury na adres skrzynki pocztowej Nabywcy,,**

Odpowiedź:

Zamawiający pozostawia bez zmian treść Wzoru Umowy w zakresie wnioskowanym przez Wykonawcę. We wzorze umowy istnieje zapis, zgodnie z którym Zamawiający wyraża zgodę na otrzymywanie faktur w formie elektronicznej.

Pytanie 5

Załącznik nr 2 wzór umowy par. 3 ust. 9

Wykonawca zwraca się do Zamawiającego o dodanie zapisów do Załącznik nr 2 wzór umowy par. 3 ust. 9

Świadczenie usług, o których mowa w Załącznik nr 2 wzór umowy par. 1 ust. 1 zgodnie z art. 43 ust. 1 pkt. 40 ustawy z dnia 11 marca 2004 roku o podatku od towarów i usług (tekst jednolity Dz. U. nr 177 z 2011r. poz. 1054) na dzień zawarcia umowy jest zwolnione z podatku od towarów i usług.

Jeżeli w trakcie obowiązywania Umowy nastąpi zmiana w zakresie podatku od towarów i usług Zamawiający zobowiązuje się do uiszczenia opłaty powiększonej o podatek od towarów i usług według obowiązującej stawki.

Odpowiedź:

Zamawiający pozostawia bez zmian treści Wzoru Umowy w zakresie wnioskowanym przez Wykonawcę. We wzorze umowy istnieją zapisy uwzględniające zmiany przepisów w zakresie podatku od towarów i usług.

Pytanie 6

Załącznik nr 2 wzór umowy par. 4 ust. 1 do 3

Praktyka rynku wypracowała powszechnie przyjęte i stosowane wysokości kar, które operator, nie chcąc stracić zaufania u obecnych oraz potencjalnych klientów, jest w stanie respektować. Są one niższe niż te zaproponowane przez Zamawiającego, można zatem stwierdzić, że w warunkach realizacji przedmiotowego zamówienia również byłyby wystarczające. Przewidziane kary umowne są zdecydowanie nieadekwatne w kontekście potrzeb i interesu Zamawiającego, charakteru świadczonych usług, a także ilości czynności wykonywanych przez Wykonawcę przy realizacji zamówienia.

Przewidziane przez Zamawiającego kary są niewspółmiernie wysokie do wartości zamówienia oraz do czasu trwania umowy. Poziom kar umownych jest zbyt wygórowany w stosunku do wskazanych nieprawidłowości stanowiących podstawę ich naliczenia. Wykorzystywanie przez Zamawiającego - będącego silniejszą stroną stosunku prawnego powstającego w wyniku udzielenia zamówienia - jego pozycji do zastrzegania na swoją rzecz wygórowanych kar umownych jest sprzeczne z zasadami współżycia społecznego. Uprzywilejowana pozycja Zamawiającego oraz zasadniczo jednostronne określanie istotnych warunków przyszłej umowy sprawia, że umowa o udzielenie zamówienia staje się niejako umową adhezyjną, podczas gdy winna zmierzać do zabezpieczenia interesów obu stron, a kara umowna nie powinna prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia po stronie Zamawiającego, ponieważ jej celem jest dyscyplinowanie stron do prawidłowego i terminowego wywiązywania się z przyjętych na siebie obowiązków umownych.

Mając na uwadze powyższe, Wykonawca, w celu ustalenia równej pozycji stron, zwraca się **o wykreślenie**, a jeżeli przedmiotowe jest niemożliwe do uzyskania, o analizę

przedstawionych powyżej kwestii i modyfikację zapisów Załącznik nr 2 wzór umowy par 1 ust.1,2 i 3 na następujące:

1. W przypadku odstąpienia od Umowy przez Wykonawcę Zamawiającemu przysługuje kara umowna w wysokości 0,2% wartości Umowy pozostałej do zrealizowania od dnia odstąpienia, wyliczonej w oparciu o kwotę określoną w § 3 ust. 2.

2. Jeżeli Wykonawca nie przystąpi do realizacji usługi będącej przedmiotem Umowy w terminie określonym w § 2 ust. 2 lub w okresie późniejszym zaprzestanie realizacji tej usługi zapłaci on Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,1% kwoty określonej w § 3 ust. 2 za każdy dzień opóźnienia/braku realizacji usługi, nie więcej jednak niż 20 zł.

3. W przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania usług stanowiących przedmiot Umowy, Zamawiający ma prawo naliczyć karę umowną w wysokości 0,2% kwoty określonej w § 3 ust. 2.

Odpowiedź:

Zamawiający pozostawia bez zmian treść Wzoru Umowy w zakresie wnioskowanym przez Wykonawcę.

Pytanie 7

Załącznik nr 2 wzór umowy par. 4 ust. 5

Wykonawca podkreśla, iż potrącenie kar umownych przez Zamawiającego z należnego Wykonawcy wynagrodzenia godzi nie tylko w interes Wykonawcy, ale także uniemożliwia mu podjęcie próby zbadania, czy naliczona kara umowna potrącona została prawidłowo i w odpowiedniej wysokości. Dodatkowo stwarza możliwość pozbawienia Wykonawcy efektywnego wynagrodzenia za spełnione świadczenie bez żadnej kontroli, czy to Wykonawcy, czy sądu, i może być uznane za nadużycie prawa, skutkujące nieważnością tegoż postanowienia na podstawie art. 58 § 2 kodeksu cywilnego w zw. z art. 139 ust. 1 Prawo zamówień publicznych. W związku z powyższym, z uwagi na nierówne ukształtowanie stron umowy, Zamawiający zwraca się z prośbą o zmodyfikowanie zapisów Umowy § 8 ust. 7 7. „Zamawiający uprawniony jest do dochodzenia naliczonych kar umownych poprzez wystawienie stosownej noty księgowej z terminem płatności 14 dni kalendarzowych od daty doręczenia Wykonawcy, po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej ”

Dodatkowo dbając o interes Zamawiającego oraz prawidłowe rozliczenia między Stronami Wykonawca zapytuje czy w związku z czasem niezbędnym na procedowanie dokumentów do wypłaty w jednostkach księgowych Wykonawcy, Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę terminu zapłaty kary umownej z 7 na 14 dni?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę terminu kary umownej z 7 na 14 dni.

Pytanie 8

Załącznik nr 2 wzór umowy par. 1 ust. 11 i 12

Wykonawca zwraca uwagę na fakt, iż pracownicy Wykonawcy będą przetwarzać dane osobowe, których administratorem jest Zamawiający. W ramach usługi przewidywane jest przekazywanie Wykonawcy list podatników, zawierających m.in. PESEL lub NIP. W projekcie umowy nie zawarto zapisów dotyczących powierzenia danych osobowych, nie przewiduje się też odrębnej umowy powierzenia. Wykonawca stoi na stanowisku, że w takim przypadku niezbędnym jest zawarcie umowy powierzenia danych osobowych, w której zostanie określony przedmiot i czas trwania przetwarzania, charakter i cel przetwarzania, rodzaj danych osobowych oraz kategorie osób, których dane dotyczą, obowiązki oraz prawa administratora. Zamawiający jako administrator określa cel i sposób przetwarzania danych w ramach obsługi kasowej w Urzędach Skarbowych, natomiast świadczenie tej usługi w jego imieniu oznacza powierzenie danych osobowych klientom tych urzędów Wykonawcy (art. 28 RODO). Zdaniem Wykonawcy może to stanowić naruszenie art. 28 ust. 3 RODO. Przepis ten zobowiązuje administratora danych osobowych, w imieniu którego przetwarzania danych osobowych dokonuje inny podmiot, do zawarcia z nim umowy powierzenia. Naruszenie to mogłoby obciążać w tej sytuacji przede wszystkim Zamawiającego, jednak Wykonawca jako podmiot przetwarzający mógłby przetwarzać dane osobowe bez podstawy prawnej, co powoduje naruszenie zasady przetwarzania danych zgodnie z prawem.

Wobec powyższego Wykonawca wnioskuje o dodanie umowy powierzenia danych osobowych, która zostanie podpisana z Wykonawcą wybranym w postępowaniu.

Odpowiedź:

Zgodnie z przepisami RODO konieczność zawarcia umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych istnieje wówczas, gdy administrator danych osobowych zleca przetwarzanie danych innemu podmiotowi (podmiotowi przetwarzającemu). Wówczas podmiot przetwarzający przetwarza dane w imieniu administratora, a nie w imieniu własnym. Podmiot przetwarzający nie decyduje bowiem o celach i sposobach przetwarzania, gdyż przetwarza dane osobowe wyłącznie na udokumentowane polecenie administratora (art. 28 ust. 3 lit. a RODO). W związku z powyższym Zamawiający nie widzi konieczności zawierania umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych.

Pytanie 9

Wykonawca wnosi o dopuszczenie możliwości dodania Oświadczenia Klauzula antykorupcyjna jako załącznika do umowy w przypadku wyboru Wykonawcy, które w związku z wprowadzoną w jego organizacji Polityką antykorupcyjną jest załączane obligatoryjnie do wszystkich umów z kontrahentami.

W związku z powyższym Wykonawca proponuje dodanie nowego ust. o treści:

„Nadawca zobowiązuje się do przestrzegania zapisów określonych w klauzuli antykorupcyjnej, stanowiącej Załącznik do umowy”.

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza możliwość dodania Oświadczenia Klauzuli antykorupcyjnej jako załącznika do umowy w przypadku wyboru Wykonawcy, u którego zostały wprowadzone regulacje dotyczące Polityki antykorupcyjnej. Przed zawarciem umowy klauzula taka zostanie uzgodniona i będzie stanowić załącznik do umowy.

Zamawiający pozostawia bez zmian treści Wzoru Umowy w zakresie wnioskowanym przez Wykonawcę.

Pytanie 10

Zamawiający w zapisie projektu umowy określił, że realizacja przedmiotu zamówienia polega na dokonywanie zwrotów nadpłat podatków i niepodatkowych należności budżetowych, w tym wpłaconych gotówką zabezpieczeń akcyzowych.

Wykonawca wnosi o doprecyzowanie czy niniejsze postępowanie i zawarta w wyniku jego rozstrzygnięcia umowa obejmuje wpłaty zabezpieczeń akcyzowych?

Odpowiedź:

Niniejsze postępowanie i zawarta w wyniku jego rozstrzygnięcia nie obejmuje wpłat zabezpieczeń akcyzowych.

Pytanie 11

Mając na uwadze interes Zamawiającego, Wykonawca wnioskuje o wydłużenie terminu składania ofert do **20 grudnia 2021 roku** ze względu na złożoność zadania oraz fakt, że przedmiot zadania jest specyficzny, Wykonawca chcąc przygotować ofertę musi przeprowadzić szereg analiz, aby dobór metod i środków służących osiągnięciu założonych w postępowaniu celów zapewnił realizację wszystkich oczekiwań Zamawiającego. Zbyt krótki czas może ograniczyć zasadę uczciwej konkurencji oraz spowodować brak możliwości przygotowania jak najkorzystniejszej dla Zamawiającego oferty.

Odpowiedź:

Zamawiający **wydłuża** termin składania ofert:

ofertę należy złożyć **do dnia 17 grudnia 2021 r.**

Z up. Dyrektora
Izby Administracji Skarbowej
w Kielcach

Paweł Pięta
ZASTĘPCA DYREKTORA
/podpis na oryginale/