



TK Telekom spółka z o.o.
ul. Kijowska 10/12a, 03-743 Warszawa
tel.: +48 22 392 20 00
fax: +48 22 392 20 09
infolinia: 0 801 022 000
www.tktelekom.pl

Kraków 26/04/2013

Wojciech Trawiński
Biuro Sprzedaży
e-mail: w.trawinski@tktelekom.pl
tel.: +48 12 393 34 96
kom.: + 48 697 045 386

Sąd Rejonowy w Rzeszowie
ul. gen. J. Kustronia 4
35-303 Rzeszów

Nr ref.: LOHW1/P3-710-32/3/13

Dotyczy: postępowania o zamówienie publiczne prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego na „świadczenie usług dostępu telekomunikacyjnych dla Sądu Rejonowego w Rzeszowie”;
oznaczenie postępowania: G-223-27/13.

TK Telekom Spółka z o.o. – Region Południowy w Krakowie zgodnie z art. 181 ust. 1 informuje, że Zamawiający dokonał niezgodnej z przepisami ustawy czynności tj. zaniechanie odrzucenia oferty firmy Exatel S.A. ul. Perkania 78 04-164 Warszawa na podstawie art. 89 ust. 1 pkt. 2 tj. jej treść nie odpowiada treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia podobnie jak odrzuconej na tej samej podstawie (z tym samym błędem) oferty firmy LOVO Telekomunikacja Blizej sp. z o.o. ul. Ruchliwa 17 02-182 Warszawa, a tym samym naruszył postanowienia art. 7 ust. 1.

Zamawiający w treści SIWZ w pkt. XIV Opisu sposobu obliczenia ceny oferty wskazał „...ceny jednostkowe winny być zaokrąglone do czterech miejsc po przecinku, ostateczna cena oferty winna być zaokrąglona do dwóch miejsc po przecinku”. W Ofercie firmy Exatel dla zadania 1 w Formularzu ofertowym w jego części II w pkt. 5 i 6 wyspecyfikowanych cen jednostkowych oferent wpisał ceny zaokrąglone do jednego miejsca po przecinku dodatkowo w poz. 5 dot. kosztu miesięcznego abonamentu za cyfrowe łącze ISDN 30 B+D podał cenę jednostkową zero złotych.

W ocenie TK Telekom takie podanie ceny jest niezgodne z wymogami SIWZ i istotą umów zawieranych przez zamawiającego, które mają charakter odpłatny. Podanie kwoty „0 zł” nie spełnia wymogu wskazania ceny. To nieodpłatne przysporzenie na rzecz zamawiającego ma charakter darowizny. Nie można przyjąć, że będzie to inne nieodpłatne przysporzenie, nie będące darowizną, o których mowa w art. 889 kc. Z postanowień SIWZ wynikało, że wykonawcy winni podać ceny jednostkowe usług, zatem zamawiający nie przewidywał zawarcia umowy, z której wynikałoby zobowiązanie do bezpłatnego świadczenia. Wobec powyższego należy uznać, że oferta wykonawcy zawierała propozycję darowizny w zakresie tej konkretnej usługi.

Wreszcie każda z wymaganych cen jednostkowych stanowiła ważny element cenotwórczy, służący do wyliczenia wynagrodzenia wykonawcy za faktycznie zrealizowane usługi w danym okresie rozliczeniowym. Darmowy charakter tej usługi wyłącza możliwość rozliczenia finansowego między stronami tej konkretnej usługi.

Wysokość kapitału zakładowego 470 711 500,00 złotych
Sąd Rejonowy dla m. st. Warszawy w Warszawie
XIII Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego
Numer KRS: 000024788
NIP: 526-25-48-753



TK TELEKOM

TK Telekom spółka z o.o.
ul. Kijowska 10/12a, 03-743 Warszawa
tel.: +48 22 392 20 00
fax: +48 22 392 20 09
infolinia: 0 801 022 000
www.tktelekom.pl

Na poparcie przedstawionego stanowiska zasadnym jest powołanie się na:

- uzasadnienie wyroku KIO z 30 kwietnia 2008r. sygn. 362/08; w którym zaproponowanie przez wykonawcę ceny „0 zł „ jednostkowej za jedną z pozycji kosztorysu Krajowa Izba Odwoławcza uznała za niewypełnienie warunków specyfikacji, jako że cena jednostkowa kształtuje wartość wynagrodzenia
- rozstrzygnięcie zawarte w uchwale Krajowej Izby Odwoławczej z 30 listopada 2010r. sygn. KIO/KD 93/10, w którym zakwestionowano możliwość ustalenia ceny w wysokości „0 zł” i stwierdzono, że takie ustalenie ceny nie wyczerpuje wymogu podania ceny, która winna być wyrażona w jednostkach pieniężnych i ostatecznie takie działanie stanowi naruszenie przepisów ustawy Prawo zamówień publicznych, bowiem w art. 2 pkt 1 ustawa odwołuje się do definicji ceny podanej w ustawie o cenach.

Warto wskazać, że w przypadku podmiotów objętych podatkiem dochodowym od osób prawnych w przypadku uzyskiwania nieodpłatnych świadczeń powstaje problem przychodu zgodnie z przepisami ustawy o podatku dochodowym od osób prawnych. Zatem dla tych podmiotów złożona w ofercie propozycja darmowych usług nie pozostaje bez znaczenia dla finansów. Uwaga ta uczyniona jest dla podkreślenia zasady odpłatnego charakteru umów zawieranych w drodze zamówień publicznych, choć wskazana kwestia podatkowa nie zachodzi w przypadku Zamawiającego jakim jest Sąd Rejonowy występujący w imieniu Skarbu Państwa.

Reasumując należy uznać, że złożona oferta przez firmę Exatel S.A. nie odpowiada treści specyfikacji poprzez zaproponowanie darmowego charakteru usługi, co również pozostaje w sprzeczności z odpłatnym charakterem umów zawieranych w trybie zamówień publicznych na podstawie ustawy PZP a nadto jest niezgodna z ustawą Prawo zamówień publicznych, które w zakresie pojęcia ceny odwołuje się do definicji ceny zawartej w ustawie o cenach, bowiem polski system monetarny nie przewiduje jednostek pieniężnych o nominale zero.

W związku z powyższym TK Telekom Sp. z o.o. wnioskuje o powtórzenie czynności badania ofert, dokonania zaniechanej czynności tj odrzucenia oferty firmy Exatel S.A. oraz dokonania ponownego wyboru najkorzystniejszej oferty.

Z poważaniem

DYREKTOR REGIONU
w Potulimowym Regionie Operatorskim


Dariusz Surówka