

Nowe Miasto, dnia 07 września 2015 r.

**PISMO ZAMAWIAJĄCEGO W TOKU POSTĘPOWANIA O UDZIELENIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO W
TRYBIE PRZETARGU NIEOGRANICZONEGO,
OZNACZONEGO PRZEZ ZAMAWIAJĄCEGO ZNAKIEM: ZP 10/2015**

Przedmiot zamówienia stanowi: dostawa na rzecz Samodzielnego Publicznego Zakładu Opieki Zdrowotnej w Nowym Mieście nad Pilicą nici chirurgicznych.

Na zapytania o poniższej treści:

zapytanie nr 1:

„Czy mając na uwadze powszechnie przyjętą na gruncie orzecznictwa Trybunału Sprawiedliwości Unii Europejskiej konstrukcyjną zasadę neutralności VAT dla podatnika - podatek ten powinien obciążać nabywcę (odbiorcę) towarów, nie zaś Wykonawcę (dostawcę) - celem uniknięcia konieczności wprowadzania zmian do treści umowy w przypadku urzędowej zmiany stawki VAT Zamawiający dopuszcza zmianę § 5 ust 5 Umowy poprzez umieszczenie zapisu: „ W razie zmiany wysokości obowiązujących stawek VAT dotyczących przedmiotu umowy, w okresie obowiązywania umowy, Zamawiający będzie zobowiązany do zapłaty wynagrodzenia uwzględniającego aktualną (zmienioną) wysokość stawek VAT.” Wykonawca wskazuje, iż długotrwały okres obowiązywania umowy zawartej w wyniku udzielenia przedmiotowego zamówienia, czyni Umowę szczególnie podatną na oddziaływanie czynników cenotwórczych. Należy wskazać, iż podatek VAT jest składnikiem ceny stanowiącym element cenotwórczy - art. 3 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 5 lipca 2001 r. o cenach (Dz. U. Nr 97, poz. 1050, z późn. zm), który znajduje zastosowanie do umów w sprawach zamówień publicznych na podstawie z art. 2 pkt 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759, z późn. zm.), Cena stanowi wartość wyrażoną w pieniądzu, którą kupujący jest obowiązany zapłacić przedsiębiorcy za towar lub usługę. Zastosowanie w/w klauzuli waloryzacyjnej pozwoli na utrzymanie wynagrodzenia "Wykonawcy na poziomie skalkulowanym przez Wykonawcę przy obliczaniu ceny. Z uwagi na fakt, iż zmiany stawek VAT są niezależne od Stron, Wykonawca nie może skalkulować tych zmian -oblicza cenę przy ustaleniu aktualnie obowiązującej stawki (w przypadku przeciwnym dopuściłby się błędu przy obliczaniu ceny skutkującej odrzuceniem oferty). Obciążanie Wykonawcy negatywnymi skutkami zmiany stawek VAT stanowi nieuprawnione obniżenie wynagrodzenia należnego Wykonawcy, naruszając zasadę równowagi ekonomicznej pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą, skutkującą zmianą umowy w stosunku do oferty, co stoi w sprzeczności z prawem zamówień publicznych.”

zapytanie nr 2:

„Czy Zamawiający dokona modyfikacji zapisów wzoru umowy w § 7 ust. 5 poprzez wprowadzenie następującego zapisu: Za datę dokonania płatności uznaję się datę uznania rachunku bankowego Wykonawcy.”

zapytanie nr 3:

„Czy w celu miarkowania kar umownych Zamawiający dokona modyfikacji postanowień projektu przyszłej umowy w zakresie zapisów § 9 ust 1 pkt. a-c

1. Zamawiający może żądać od Wykonawcy zapłaty następujących kar umownych:

- a) za niezrealizowanie w całości dostawy w zakresie zgodnym z zamówieniem – karę w wysokości 5 % kwoty rachunku brutto za dostawę niedostarczonych przez Wykonawcę produktów, zrealizowaną przez osoby trzecie na zlecenie Zamawiającego;
- b) za zwłokę w realizacji dostawy w terminie określonym w § 6 ust. 2, ust. 7 i ust. 9 każdorazowo karę umowną w wysokości 0,5 % wartości brutto tej dostawy za każdy dzień zwłoki, jednak nie więcej niż 10% wartości brutto opóźnionej dostawy
- c) za odstąpienie od niezrealizowanej części umowy z przyczyn niezależnych od Zamawiającego – w wysokości 10% wynagrodzenia brutto należnego za część niewykonaną,”

Zamawiający, na powyższe zapytania od numeru 1 do numeru 3 odpowiada:

przepis art. 38 ust. 1 zd. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych, wskazuje iż: Wykonawca może zwrócić się do zamawiającego o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia. Oznacza to, iż: w sytuacji kiedy wykonawca poweźmie wątpliwości co do treści specyfikacji, przysługuje mu uprawnienie do żądania od zamawiającego złożenia wyjaśnień, które pozwalają na ustalenie woli zamawiającego, zawartej w danym zapisie specyfikacji. Zapytania mogą dotyczyć każdego elementu specyfikacji, w tym opisu przedmiotu zamówienia, opisu sposobu dokonania oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu, projektu umowy itd. – patrz Małgorzata Stachowiak, Komentarz do art. 38 ustawy jw., System Informacji Prawniczej LEX OMEGA. Z uwagi na fakt, iż wystąpienia Wykonawców nie wskazują w swej treści na wątpliwości, które powzięli, ale w swej istocie są nieprzewidzianymi przez przepisy ustawy jw. wnioskami o zmianę treści zapisów SIWZ - Zamawiający pozostawia „zapytania - wnioski” Wykonawców bez rozpoznania.

za Zamawiającego: **Paweł Michalski**
