

Ostrowiec Świętokrzyski, dnia 05.01.2021 r.

Sprawa ZO/33/2020

Wszyscy wykonawcy

W odpowiedzi na skierowane do Zamawiającego pytania, dotyczące zaproszenia do złożenia oferty na „**Zakup i dostawy preparatów dezynfekcyjnych – powtórzenie**” ogłoszonego na stronie internetowej ZOZ w Ostrowcu Świętokrzyskim w dniu 31.12.2020 r. informujemy:

Pytania:

1. Pytanie Dotyczy wzoru umowy § 2 ust. 1:

W związku z panującą z sytuacją epidemiczną, która spowodowała znaczne problemy w obrocie z dostawcami ze względu na ograniczoną dostępność m.in. środków dezynfekcyjnych, w nawiązaniu do zapisów umowy odnośnie terminu dostaw wnosimy o dodanie do umowy zapisu:

„Zamawiający, pod warunkiem przedstawienia przez Wykonawcę dowodów potwierdzających brak zamawianych towarów nie z winy Wykonawcy, tj. np. ze względu na brak surowców niezbędnych do produkcji, restrykcji w zakresie eksportu, ograniczone możliwości produkcyjne itp. dopuszcza wydłużenie terminu realizacji do momentu dostępności zamawianych towarów u producenta/dystrybutora.”

Odpowiedź: Nie wyrażamy zgody.

2. Pytanie Dotyczy wzoru umowy § 5 ust. 4:

Ze względu na panującą sytuację epidemiczną i związane z nią ogólnokrajowe, i nie tylko obostrzenia oraz zasady prosimy o dodanie do umowy w zakresie § 5 zapisu:

„Warunkiem dokonania zakupu interwencyjnego jest powiadomienie Wykonawcy o zamiarze takiego zakupu, dokonane przez Zamawiającego pocztą elektroniczną w dowolnym momencie po upływie terminu dostawy częściowej. Zamawiający może odstąpić od zakupu interwencyjnego, jeżeli Wykonawca po otrzymaniu powiadomienia, o którym mowa powyżej, prześle Zamawiającemu pocztą elektroniczną oświadczenie o realizacji zobowiązania w nowym terminie, w którym nastąpi dostawa, a Zamawiający oświadczenie to zaakceptuje poprzez przesłanie Wykonawcy faksem lub pocztą elektroniczną pisma o wyrażeniu zgody na zaproponowany nowy termin dostawy. Dla skuteczności powyższego rozwiązania Wykonawca powinien wysłać Zamawiającemu swoje oświadczenie nie później niż następnego dnia po otrzymaniu powiadomienia o zamiarze dokonania zakupu interwencyjnego (gdyby termin na dokonanie powiadomienia przypadał na sobotę lub dzień ustawowo wolny od pracy, wówczas Wykonawca uprawniony będzie do wysłania oświadczenia najpóźniej pierwszego dnia roboczego następującego po tym dniu).”

Odpowiedź: Nie wyrażamy zgody.

3. Pytanie Dotyczy wzoru umowy:

W związku z brakiem zamieszczenia w projekcie umowy, stanowiącym załącznik do SIWZ postanowienia, przewidującego zmianę (wzrost) ceny netto w przypadku zmiany (wzrostu) wysokości stawek podatku VAT, wnosimy o uzupełnienie treści projektu umowy o wskazany poniżej zapis umowny.

„Zamawiający zobowiązany jest zapłacić na rzecz Wykonawcy cenę netto powiększoną o należny podatek VAT. W przypadku zmiany stawki podatku VAT, cena netto pozostaje bez zmian, natomiast cena brutto ulega zmianie wzrost stawki podatku VAT.”

Stanowisko to motywowane jest następującymi względami.

Podatek VAT stanowi element cenotwórczy niezależny od woli Wykonawcy. Wliczona do ceny oferty kwota podatku VAT jako daniny publicznoprawnej, do odprowadzenia której zobowiązany jest Wykonawca, nie ma przy tym wpływu na korzyści ekonomiczne osiągane przez Wykonawcę z tytułu wykonania zamówienia.

W ofercie złożonej w postępowaniu przetargowym Wykonawca zobowiązany jest do podania ceny brutto wyliczonej zgodnie ze stawkami podatku VAT obowiązującymi w dacie sporządzania oferty. Obliczenie ceny w oparciu o nieprawidłową (w tym także przyszłą, przewidywaną, lecz jeszcze nie obowiązującą) stawkę podatku VAT stanowi błąd w obliczeniu ceny skutkujący odrzuceniem oferty na zasadzie art. 89 ust. 1 pkt 6 ustawy PZP.

Wzrost stawek podatku VAT jest okolicznością zewnętrzną, na którą Wykonawcy nie mają żadnego wpływu. Wzrost taki, do którego dojść może w okresie trwania umowy o udzielenie zamówienia publicznego, przy obowiązku zachowania niezmiennej ceny brutto, spowoduje nie tylko zmniejszenie wynagrodzenia netto Wykonawcy w stosunku do wynagrodzenia stanowiącego podstawę obliczenia ceny oferty, lecz nawet skutkować może rażącą stratą po stronie Wykonawcy. Cenę ofertową Wykonawcy kalkulują bowiem według aktualnej stawki podatku VAT oraz – z uwagi na dużą konkurencję – przy przyjęciu minimalnej marży. W tym warunkach zwiększenie stawki podatku VAT np. o 15% powoduje, iż pierwotna kalkulacja ceny traci na aktualności, zaś umowa w sprawie zamówienia publicznego przynosi Wykonawcy straty.

W piśmiennictwie nie budzi wątpliwości dopuszczalność zawarcia w umowach dotyczących zamówień publicznych indeksacji wynagrodzenia bądź ceny stosownie do spodziewanej okoliczności w trakcie realizacji umowy (np. zmiany stawki podatku VAT). Chodzi tu bowiem o samoczynną korektę wynagrodzenia, na podstawie pierwotnej woli stron wyrażonej w umowie, a nie o nowelizację umowy co do zasady niedopuszczalną na mocy art. 144 p.z.p.

W związku z powyższym, prawnie możliwym, a nade wszystko uzasadnionym jest, aby w ramach zasad obowiązujących w uczciwym obrocie handlowym, wprowadzili Państwo do projektu umowy stosowną klauzulę przewidującą zmianę ceny netto w związku ze zmianą stawki podatku VAT.

Odpowiedź: Nie wyrażamy zgody.

4. Pakiet 4: Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający wymaga zaoferowania preparatu NDP Air Total w dostępnych opakowaniach, tj.:

300 szt. a' 50 ml dla kubatury ok 40 m³

204 op. a' 300 ml dla kubatury ok. 150 m³

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza zaoferowanie preparatu do ww. kubatury.

DYREKTOR

mgr ANDRZEJ GRUZA

Piotr Kobowski