

Wszyscy Wykonawcy

WYJAŚNIENIA treści Ogłoszenia Rozeznania Rynku - 1

Wyjaśniam treści Ogłoszenia Rozeznania Rynku z dnia 22 marca 2017 roku w zamówieniu publicznym do 30.000 Euro na: „Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym dla Urzędu Gminy Lubawa”, w związku zapytaniami skierowanymi do Zamawiającego:

Pytanie 1

W treści Umowy § 6 ust. 8 Zamawiający określa, iż Zamawiający określa, że „dniem zapłaty jest dzień wydania polecenia przelewu bankowego”. Pragniemy zwrócić 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.

Czy ze względu na to, że faktyczną możliwością dysponowania środkami jest data ich wpływu na rachunek Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza zmianę określenia dnia zapłaty według powszechnie stosowanej formy w obrocie gospodarczym: „**Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy**”

Odpowiedź 1

Zasada swobody umów wynika z autonomii woli stron. Podmiot prawa cywilnego ma możliwość wyboru kontrahenta, może zdecydować czy zawrzeć umowę czy też takiej umowy nie zawierać. Dotyczy to również zamówień publicznych. Zgodnie z art. 353¹ ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. – Kodeks Cywilny strony zawierające umowę mogą ułożyć stosunek prawny według swego uznania, byleby jego treść lub cel nie sprzeciwiały się właściwości (naturze) stosunku, ustawie ani zasadom współżycia społecznego.

W świetle wyroku SN z dnia 18 marca 2008 r. istnieje przyzwolenie na faktyczną „swoistą” nierówność stron umowy (IV CSK 478/07).

Ponadto stosowaną praktyką przez Zamawiającego jest dokonywanie płatności zobowiązań w terminach tj. w takim czasie aby Wykonawca dysponował środkami w terminie zapłaty za wykonaną usługę.

Pytanie 2

Czy Zamawiający dopuszcza zmianę zapisu w § 11 ust. 3. pkt 5) Umowa:

„.... z tym koszty wzrostu lub obciążenia podatku VAT strony pokryją solidarnie po 50%”

Uzasadnienie:

Wykonawca zawierając umowę musi uwzględnić obowiązującą aktualnie stawkę podatku VAT. Natomiast wystawiając fakturę VAT za wykonane zamówienie publiczne musi naliczyć podatek w wysokości obowiązującej w dacie wystawienia faktury, a nie w dacie podpisywania umowy czy też składania oferty. W efekcie w przypadku ustawowej zmiany przepisów w zakresie podatków, w tym w szczególności skutkującej objęciem podatkiem VAT usług dotychczas nieopodatkowanych lub zmiany stawek podatku VAT, wykonawca zamówienia będzie musiał zmniejszyć kwotę należnego wynagrodzenia netto. W przypadku Wykonawcy jako operatora wyznaczonego, zobowiązanego do świadczenia powszechnych usług pocztowych, w przypadku zmiany przepisów w zakresie podatku VAT doszłoby do sytuacji świadczenia tych usług w wysokości niższej aniżeli obowiązujące opłaty, co byłoby niezgodne z przepisami rozdziału IV ustawy Prawo pocztowe, które to wyznaczają ścisły reżim ustalania opłat za świadczenie powszechnych usług pocztowych.

Czy zatem Zamawiający uwzględni zmianę umowy poprzez modyfikację § 11 ust. 3 pkt 5) poprzez nadanie mu następującego brzmienia:

5)” w przypadku ustawowej zmiany stawek podatkowych (VAT) w okresie obowiązywania umowy; jeżeli w trakcie obowiązywania umowy nastąpi zmiana w zakresie podatku od towarów i usług, Zamawiający, po uprzednim pisemnym zawiadomieniu ze strony Wykonawcy o zaistnieniu tego zdarzenia, zobowiązuje się do uiszczenia opłaty powiększonej o podatek od towarów i usług według stawki obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT”.

Odpowiedź 2

Zamawiający pozostawia zapis umowy bez zmian.

Pytanie 3

Zwracamy się z prośbą o edytowalną wersję formularza oferty.

Odpowiedź 3

Zamawiający udostępnia wersję edytowalną formularza ofertowego na stronie internetowej.

Powyższe wyjaśnienia należy uwzględnić przy sporządzaniu oferty. Pozostałe zapisy Ogłoszenia o Rozeznaniu rynku nie ulegają zmianie. Wyjaśnienia zamieszczono na stronie internetowej Zamawiającego.

Wójt Gminy Lubawa

/-/ mgr inż. Tomasz Ewertowski