

Kraków, 24.03.2023 r.
ZDW/PW/2023/2399/DN-4/DS
zn. sprawy: ZDW-DN-4-271-16/23

Wg rozdzielnika

dotyczy: postępowania w sprawie zamówienia pn. *Letnie i zimowe utrzymanie dróg wojewódzkich na terenie województwa małopolskiego w latach 2023 – 2024 – z podziałem na części*
(nr ZDW-DN-4-271-16/23)

Zamawiający – Zarząd Dróg Wojewódzkich w Krakowie prowadzący postępowanie jw., niniejszym na podstawie art. 135 ust. 1, 2 i 6 ustawy z dnia 11.09.2019 r. – *Prawo zamówień publicznych* (tekst jedn. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710, ze zm., zwanej dalej ustawą PZP) udziela poniżej odpowiedzi na złożone przez Wykonawców wnioski o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ) w przedmiotowym postępowaniu, które wpłynęły do Zamawiającego (numeracja pytań oraz kolejność udzielania odpowiedzi jest ustalona przez Zamawiającego):

Pytanie nr 1:

Czy w/w zamówienie ma być traktowane jako jedna usługa złożona „Letniego i zimowego utrzymania dróg” czy jako szereg poszczególnych usług?

Odpowiedź

Zamawiający informuje, iż nie jest w stanie wiążąco, przesądzająco i jednoznacznie odpowiedzieć na zadane pytanie, jako że wskazana w nim kwestia dotyczy interpretacji i identyfikacji charakteru usługi z punktu widzenia prawnopodatkowego (na potrzeby rozliczenia podatku od towarów i usług / VAT), której Zamawiający nie dokonuje i nie ma kompetencji, aby dokonywać, a ponadto Zamawiający nie zna szczegółowych uwarunkowań i okoliczności dokonywania na potrzeby podatkowe określonych interpretacji i ustaleń na gruncie konkretnych spraw. W ocenie Zamawiającego zamówienie stanowiące przedmiot niniejszego postępowania nie stanowi jednej całościowej usługi letniego i zimowego utrzymania dróg, ale raczej szereg poszczególnych usług i robót w zakresie letniego i zimowego utrzymania dróg, przy czym zaznacza się, iż przedmiotowa ocena czyniona jest z punktu widzenia czysto zamówieniowego.

Pytanie nr 2:

Czy w/w zamówienie ma charakter kompleksowego utrzymania dróg, rozumiany jako kontrakt, którego głównym celem, po stronie zamawiającego usługę (zarządca drogi), jest zapewnienie stopnia stanu technicznego drogi na określonym poziomie przejezdności czyli zapewnienie odpowiednich warunków i bezpieczeństwa przejezdności dla użytkowników dróg a realizacja tego celu jest głównym obowiązkiem świadczącego usługę – czy też wywołaniowy, rozumiany jako kontrakt, służący po stronie nabywcy usług (zarządcy drogi), zapewnieniu realizacji niezbędnych w danym momencie świadczeń, zmierzających do utrzymania zakładanego poziomu stanu dróg, natomiast po stronie świadczącego usługi celem jest prawidłowe i niezwłoczne wykonanie wyłącznie konkretnych czynności, wprost zleconych przez nabywcę usługi?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż nie jest w stanie wiążąco, przesądzająco i jednoznacznie odpowiedzieć na zadane pytanie, jako że wskazana w nim kwestia dotyczy interpretacji i identyfikacji charakteru usługi z punktu widzenia prawno-podatkowego (na potrzeby rozliczenia podatku od towarów i usług / VAT), której Zamawiający nie dokonuje i nie ma kompetencji, aby dokonywać, a ponadto Zamawiający nie zna szczegółowych uwarunkowań i okoliczności dokonywania na potrzeby podatkowe określonych interpretacji i ustaleń na gruncie konkretnych spraw. W ocenie Zamawiającego zamówienie stanowiące przedmiot niniejszego postępowania nie ma charakteru kompleksowego utrzymania dróg, ale raczej charakter wywołaniowy – rozumiany jako kontrakt służący po stronie Zamawiającego zapewnieniu realizacji niezbędnych w danym momencie świadczeń zmierzających do utrzymania zakładanego poziomu stanu dróg, a którego celem po stronie Wykonawcy jest prawidłowe i niezwłoczne wykonanie konkretnych czynności określonych przez Zamawiającego, przy czym zaznacza się, iż przedmiotowa ocena czyniona jest z punktu widzenia czysto zamówieniowego.

Pytanie nr 3:

W SST GRUPY nr 5 – zimowe utrzymanie dróg pkt.4.1 Wymagania ogólne ” Wykonawca jest odpowiedzialny za prowadzenie robót zimowego utrzymania w oparciu o standardy zimowego utrzymania dróg, polecenia przedstawiciela Zamawiającego oraz zgodnie z niniejszymi SST zimowego utrzymania Grupa 5 i z warunkami Umowy.” Czy usługi związane z ZUD mają charakter wywołaniowy (zdefiniowany jak powyżej) czy kompleksowy? (zdefiniowany jak powyżej). Wnioskowane wyjaśnienie ma istotne znaczenie dla określenia przez oferentów właściwej stawki VAT, a przez to zaoferowania prawidłowo skalkulowanej ceny i uczciwej konkurencji w w/w przetargu.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż nie jest w stanie wiążąco, przesądzająco i jednoznacznie odpowiedzieć na zadane pytanie, jako że wskazana w nim kwestia dotyczy interpretacji i identyfikacji charakteru usługi z punktu widzenia prawno-podatkowego (na potrzeby rozliczenia podatku od towarów i usług / VAT), której Zamawiający nie dokonuje i nie ma kompetencji, aby dokonywać, a ponadto Zamawiający nie zna szczegółowych uwarunkowań i okoliczności dokonywania na potrzeby podatkowe określonych interpretacji i ustaleń na gruncie konkretnych spraw. W ocenie Zamawiającego usługi ZUD objęte zamówieniem stanowiącym przedmiot niniejszego postępowania, jako element całego zamówienia dotyczącego letniego i zimowego utrzymania dróg, mają raczej charakter wywołaniowy (patrz odpowiedź na pytanie nr 2), przy czym zaznacza się, iż przedmiotowa ocena czyniona jest z punktu widzenia czysto zamówieniowego. Ponadto Zamawiający informuje, iż za prawidłowe określenie ceny ofertowej (w tym wkalkulowanie w cenie ofertowej odpowiedniej, zgodnej z obowiązującymi regulacjami prawnymi stawki podatku VAT) odpowiedzialny jest Wykonawca – nie tylko zamówieniowo, ale i podatkowo (jako że to Wykonawca określa cenę, w tym wkalkulowuje w nią jej składowe (np. obligatoryjne obciążenia publiczno-prawne), a w przypadku udzielenia mu zamówienia i jego realizacji – rozlicza podatek VAT). Wskazuje się, iż w świetle przepisów art. 226 ust. 1 ustawy PZP odrzuceniu podlega oferta zawierająca m.in. błędy w obliczeniu ceny. Nadmienia się również, iż cena stanowi kategorię brutto, a więc w cenie ofertowej, którą określa Wykonawca, winien być skalkulowany należny zgodnie z przepisami prawa podatkowego podatek VAT (który Wykonawca będzie następnie na własną odpowiedzialność rozliczał). Zamawiający nie jest podmiotem upoważnionym i posiadającym kwalifikacje do wypowiedzania się w sprawie regulacji podatkowych, w tym również dokonywania interpretacji / wykładni podatkowej, kwalifikowania poszczególnych zadań pod względem *stricte* prawno-podatkowym, czy wskazywania właściwej stawki podatku VAT.

Niniejsze pismo staje się częścią Specyfikacji Warunków Zamówienia.

*Z up. Dyrektora
Zarządu Dróg Wojewódzkich w Krakowie
Inga Gęsiarz-Nowak
Naczelnik Wydziału Zamówień Publicznych*

Rozdzielnik:
www.zdw.krakow.pl
1 x DN-4 a/a