

Kraków, dnia 08.03.2018 r.
ZDW/PW/2018/~~1818~~DN-4 EG
Znak sprawy: ZDW-DN-4-271-6/18

Wg rozdzielnika

Dotyczy: przetargu nieograniczonego dotyczącego zamówienia Kompleksowe (letnie i zimowe) utrzymanie dróg wojewódzkich na terenie województwa małopolskiego w latach 2018 do 2022 z podziałem na części (nr sprawy ZDW-DN-4-271-6/18)

- I. Zamawiający - Zarząd Dróg Wojewódzkich w Krakowie, w odpowiedzi na złożone przez Wykonawcę wnioski o wyjaśnienie treści SIWZ w niniejszym postępowaniu, na podstawie art. 38 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – *Prawo zamówień publicznych* (tekst jedn. Dz. U. z 2017 r. poz. 1579, zwanej dalej ustawą PZP) udziela odpowiedzi na następujące pytania (numeracja pytań oraz kolejność udzielania odpowiedzi jest ustalona przez Zamawiającego):

Pytanie nr 1

Proszę o określenie jaką stawkę podatku od towarów i usług (VAT) powinien zastosować Wykonawca przy wyliczeniu oferty cenowej w poszczególnych tabelach rozliczeniowych. Czy powinna być ustalona jedna stawka 23% VAT dla wszystkich grup i asortymentów robót (czy należy dane zamówienie traktować jako usługę kompleksową) jakie mają być realizowane w ramach poszczególnych zadań, czy jak obecnie realizowanych kontraktach zgodnie z wymaganiami Zamawiającego w rozliczeniach za wykonanie umowy stosuje się stawki VAT 8% i 23% dla poszczególnych grup asortymentu. Wnioskowane wyjaśnienie ma istotne znaczenie dla określenia przez Wykonawców właściwej stawki podatku VAT, a przez to zaoferowanie prawidłowo skalkulowanej ceny. Proszę o uzasadnienie wyboru stawki podatku VAT załączając interpretacje podatkową.

Odpowiedź

Mając na uwadze podniesioną w pytaniu kwestię rozstrzygnięcia prawidłowości stawki podatku VAT, jaka powinna zostać zastosowana w ramach ceny za zamówienie będące przedmiotem niniejszego postępowania Zamawiający wskazuje, iż obowiązek zadbania o zastosowanie prawidłowej stawki podatku VAT w ramach obliczenia (ustalenia wysokości) należnego podatku (wraz z ewentualnymi konsekwencjami związanymi z nieprawidłowościami w tym zakresie) ciąży na podmiocie, który wlicza ją w cenę i rozlicza następnie podatek z tego tytułu (podatniku), czyli w tym przypadku na Wykonawcy, który z tego tytułu ponosi wyłączną odpowiedzialność. Natomiast Zamawiający nie jest organem administracji podatkowej upoważnionym do stwierdzania (przesądzania) prawidłowości, czy nieprawidłowości stosowanych przez Wykonawców w ramach rozliczania wynagrodzenia umownego za realizację zamówienia publicznego stawek podatku VAT, tym bardziej, iż Zamawiający nie rozlicza (nie odlicza) podatku z tego tytułu (w tym zakresie nie jest uznawany za podatnika podatku VAT) i nie odpowiada za jego obliczenie – odpowiedzialność w tym zakresie ciąży na Wykonawcy jako podatniku tego podatku (podmiocie odprowadzającym podatek). Zamawiający informuje zatem, iż nie jest uprawniony do wydawania opinii, czy też potwierdzania poprawności stosowanej przez Wykonawcę do rozliczeń stawki podatku VAT, w związku z czym nie ma możliwości wiążącego odniesienia się do kwestii prawidłowości lub nieprawidłowości zastosowania przez Wykonawcę danej stawki podatku VAT w zakresie niniejszego zamówienia, tzn. czy zgodnie z przepisami podatkowymi konieczne w świetle ustalenia i odprowadzenia podatku VAT jest stosowanie jednolitej stawki podstawowej (23 %) dla całości usługi kompleksowego utrzymania dróg jako usługi całościowej i podatkowo niepodzielnej, czy też możliwe jest stosowanie

zróżnicowanych stawek dla poszczególnych wyodrębnianych usług (asortymentów, grup robót) składających się na przedmiot zamówienia.

Niezależnie od powyższego Zamawiający ma jednak świadomość, iż zgodnie z przepisami ustawy PZP jednym z aspektów oferty, który podlega weryfikacji ze strony Zamawiającego z punktu widzenia podstaw odrzucenia oferty, jest poprawność obliczenia ceny ofertowej w kontekście określonych w art. 89 ust. 1 pkt 2, 4 i 6 przesłanek odrzucenia oferty, która nie odpowiada treści SIWZ lub zawiera rażąco niską cenę czy błędy w obliczeniu ceny.

W związku z powyższym, mając zasadniczo na uwadze świadomość funkcjonowania aktualnie powszechnie znanej i – wydaje się – dominującej interpretacji ministerstwa i organów administracji podatkowej kwalifikującej zamówienie na kompleksowe utrzymanie dróg jako usługę kompleksową i niepodzielną z punktu widzenia podatku VAT, która winna jako taka być owatowana jednolicie stawką 23 % (stawką podstawową), Zamawiający niniejszym informuje, iż na potrzeby zapewnienia stanu porównywalności ofert w niniejszym postępowaniu w kontekście ich oceny oraz weryfikacji złożonych ofert w toku badania ich ważności i poprawności w świetle ustawy PZP cena ofertowa zawarta w ofercie na daną część zamówienia (zadanie) winna zostać obliczona z uwzględnieniem jednolitej stawki podatku VAT w wysokości 23 % dla wszystkich grup i asortymentów robót / usług objętych niniejszym zamówieniem (nie dotyczy to oczywiście tzw. odwróconego VATu, kiedy w zastępstwie Wykonawcy podatek VAT odprowadzałyby Zamawiający – w takiej sytuacji na potrzeby oceny ofert do ceny ofertowej doliczony zostanie podatek VAT w jednolitej wysokości 23 %).

W kontekście powyższego Zamawiający na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy PZP dokonuje zmiany treści SIWZ w zakresie zapisów cz. IV pkt 5 SIWZ – cz. opisowa oraz formularzy ofertowych (wzorów ofert – zał. nr 2a – 2e SIWZ) wskazując jednoznacznie, iż cena ofertowa winna zostać ustalona z uwzględnieniem stawki podatku VAT 23 %. W załączeniu udostępnia się **zamienne str. 25 i 26 SIWZ – cz. opisowa** oraz **zamienne wzory ofert – zał. nr 2a – 2e SIWZ** (oznaczone datą 08.03.2018 r.).

Równocześnie, mając na uwadze wspomnianą już kwestię niemożności rozstrzygnięcia czy przesądzenia przez samego Zamawiającego prawidłowości stosowania stawki podatku VAT przez Wykonawców na etapie rozliczania faktycznie wykonywanych w ramach niniejszego zamówienia usług i robót jednostkowych (fakturowania poszczególnych zadań wykonywanych w ramach poszczególnych asortymentów i grup robót / usług objętych zamówieniem), w związku z faktem, iż to Zamawiający odpowiada za obliczenie, uiszczenie, czy pobór tego podatku (Zamawiający nie jest ani podatnikiem podatku VAT uprawnionym do uzyskiwania indywidualnych interpretacji podatkowych, ani organem administracji podatkowej władnym do wydawania jakichkolwiek opinii, czy interpretacji w sprawach podatkowych), wskazuje się, iż umowa dotycząca niniejszego zamówienia nie ingeruje (w tym również nie zakazuje) w możliwość dokonywania przez Wykonawcę odpowiedniego różnicowania stawek podatku VAT na etapie rozliczania w ramach wynagrodzenia kosztorysowego faktycznie wykonywanych w ramach niniejszego zamówienia usług i robót jednostkowych, tj. uwzględniania w ramach wystawianych faktur indywidualnie określonych stawek podatku VAT dla poszczególnych asortymentów faktycznie wykonanych ilości usług i robót, jeżeli taka możliwość w ocenie Wykonawcy wynika z przepisów prawa i/lub poparta jest posiadanymi przez Wykonawcę indywidualnymi interpretacjami podatkowymi. Odbywać się to będzie oczywiście na wyłączne ryzyko i odpowiedzialność podatnika, czyli Wykonawcy – Zamawiający nie będzie ingerował w stosowanie przez Wykonawcę określonych (ewentualnie zróżnicowanych) stawek podatku VAT na etapie rozliczania poszczególnych usług i robót wykonanych w toku realizacji zamówienia (i nie będzie za te działania w jakimkolwiek zakresie odpowiedzialny), jako że Zamawiający będzie rozliczał faktury jedynie w zakresie kwot brutto (wyplacane Wykonawcy wynagrodzenie umowne stanowi kategorię ubruttowioną, a Zamawiający nie jest uznawany w tym zakresie za podatnika podatku VAT – nie odlicza go). Odpowiedzialność za prawidłowe obliczenie podatku VAT i odprowadzenie go do budżetu państwa w należytej wysokości w kontekście każdorazowo wypłaconego przez Zamawiającego wynagrodzenia ponosić będzie wyłącznie Wykonawca.

W kontekście powyższego Zamawiający na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy PZP dokonuje zmiany treści SIWZ w zakresie zapisów wzorów umów (zał. nr 7a – 7e SIWZ) wskazując jednoznacznie, iż fakt wliczenia w cenę ofertową podatku VAT w wysokości 23 % nie pozbawia Wykonawców możliwości stosowania zróżnicowanych stawek podatku VAT na etapie rozliczania faktycznie wykonanych robót / usług – w załączeniu udostępnia się **zamienne wzory umów – zał. nr 7a – 7e SIWZ** (oznaczone datą 08.03.2018 r.).

Podsumowując powyższe Zamawiający stwierdza, iż nie jest władny przesądzić, czy narzucić sposobu i zasad owatowania faktycznie wykonanych w ramach niniejszego zamówienia usług i robót na etapie ich rozliczania (fakturowania) – pozostaje to w sferze swobody działania Wykonawcy jako podatnika podatku VAT, na jego wyłączne ryzyko i odpowiedzialność. Jednakże, bazując na przywołanej wyżej interpretacji ministerialnej przedmiotowej kwestii, która aktualnie wydaje się być dominującą linią interpretacyjną zagadnienia, Zamawiający wymaga, aby zawarte w ofertach składanych w niniejszym postępowaniu ceny ofertowe w sposób jednolity uwzględniały podstawową stawkę podatku VAT (w wysokości 23 %) dla wszystkich asortymentów i grup robót / usług objętych zamówieniem, co pozwoli na uniknięcie sytuacji braku porównywalności ofert oraz ewentualnego pojawienia się wątpliwości odnośnie poprawności obliczenia cen ofertowych, a jednocześnie tworzy jasne, precyzyjne i tożsame dla wszystkich zainteresowanych zamówieniem Wykonawców zasady obliczania ceny ofertowej. Podkreślić jednak należy, iż fakt wliczenia w cenę ofertową podatku VAT według jednolitej stawki 23 % nie determinuje i nie pozbawia Wykonawców możliwości różnicowania stawek podatku VAT na etapie rozliczania (fakturowania) faktycznie wykonanych usług i robót objętych zamówieniem – na ich odpowiedzialność jako podatników.

Pomimo, iż odpowiedzialność za rozliczanie podatku VAT ciążyć będzie wyłącznie na Wykonawcy i Zamawiający nie ma żadnych uprawnień, aby przesądzić, czy rozstrzygać tę kwestię, to jednak nadmienia się, iż biorąc pod uwagę przepisy dyrektyw unijnych oraz wytyczne wynikające z orzecznictwa TSUE, które stanowią podstawę interpretacji wydawanych przez krajowe organy podatkowe, raczej jednolicie aktualnie funkcjonującą linią interpretacyjną zagadnienia jest uznawanie usługi będącej przedmiotem niniejszego zamówienia za usługę kompleksową, jednolitą i niepodzielną pod względem podatkowym – złożoną z szeregu różnego rodzaju świadczeń (czynności) wzajemnie ze sobą powiązanych, prowadzących do realizacji określonego wspólnego celu. Niniejsze stanowi podstawę określenia przez Zamawiającego na gruncie niniejszego postępowania wymogu obliczenia ceny ofertowej z uwzględnieniem jednolitej stawki podatku VAT w wysokości 23 % dla wszystkich grup i asortymentów robót / usług objętych niniejszym zamówieniem (wprowadzanym w ramach niniejszej odpowiedzi) i może (winno) stanowić wytyczną dla Wykonawców w aspekcie późniejszego ustalania i rozliczania podatku VAT z tytułu świadczenia usług objętych niniejszym zamówieniem (na gruncie fakturowania wynagrodzenia umownego) jako podmiotów w tym zakresie odpowiedzialnych podatkowo.

Dodatkowo Zamawiający informuje, iż mając na uwadze fakt, iż nie narzuca ani nie przesądza on o konkretnych zasadach owatowania przedmiotu zamówienia w zakresie obliczania i odprowadzania podatku VAT (jako że za to odpowiada wyłącznie podatnik), Zamawiający nie posiada, ani nie występował o wydanie jakichkolwiek indywidualnych interpretacji podatkowych w sprawie będącej przedmiotem pytania.

Pytanie nr 2

Czy Zamawiający dopuszcza wykazanie tych samych osób zatrudnionych na umowę o pracę do świadczenia usługi na więcej niż jedną część zamówienia.

Odpowiedź

Zamawiający informuje, iż dopuszcza wykazanie tych samych osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę wykonujących czynności w zakresie realizacji zamówienia określone w OPZ dla więcej niż jednej część zamówienia, tzn. do świadczenia usług w ramach więcej niż jednej umowy.

Zgodnie z zapisami wzorów umów na żądanie Zamawiającego Wykonawca zobowiązany jest okazać do wglądu wykaz pracowników Wykonawcy zatrudnionych na podstawie umowy o pracę.

Pytanie nr 3

Czy Zamawiający dopuszcza wykazanie tego samego sprzętu do świadczenia usługi na więcej niż jedną część zamówienia.

Odpowiedź

Zamawiający na etapie postępowania przetargowego nie wymaga wykazu sprzętu. Wykonawca po zawarciu umowy ma dysponować sprzętem określonym w zał. nr 3 do specyfikacji technicznej na zimowe utrzymanie dróg, który określa minimalną ilość sprzętu do ZUD na danym zadaniu jakim powinien dysponować Wykonawca.

Zamawiający informuje, iż nie dopuszcza wykazanie tego samego sprzętu ZUD do świadczenia usługi ZUD na więcej niż jednej części zamówienia (w ramach więcej niż jednej umowy).

Pytanie nr 4

1. Prosimy o wskazanie stawki podatku VAT obowiązującej przy świadczeniu tego rodzaju robót i usług, jakie objęte są przedmiotem zamówienia, a w szczególności utrzymanie zimowe i letnie dróg.

2. Podanie informacji wyjaśniającej na podstawie jakich przepisów (podstawa prawna) została zastosowana stawka podatku VAT.

Z uwagi na zasadę uczciwej konkurencji, a także w związku z ostatnimi kontrolami firm realizujących kompleksowe utrzymanie i rozbieżnościami w stawce podatku VAT na tego rodzaju usługi, konieczne jest wskazanie konkretnej stawki podatku VAT, aby oferenci zastosowali jednolitą stawkę.

Konkretne stanowisko Zamawiającego przetnie wątpliwości i późniejsze problemy z Urzędem Skarbowym przedsiębiorstw i Inwestora.

Naszym zdaniem, z ostrożności stawka VAT powinna być jednolita w wysokości 23% takie stanowisko w podobnym zamówieniu dotyczących dróg krajowych zajęła GDDKiA.

Odpowiedź

Patrz odpowiedź na pytanie nr 1.

II. Zamawiający informuje ponadto, iż na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy Pzp, obok zmian wskazanych w ramach pkt I niniejszego pisma (implikujących wprowadzenie i udostępnienie na stronie Zamawiającego zamiennych **str. 25 i 26 SIWZ – cz. opisowa, zamiennych wzorów ofert – zał. nr 2a – 2e SIWZ** oraz zamiennych **wzorów umów – zał. nr 7a – 7e SIWZ** – oznaczonych datą 08.03.2018 r.) dokonuje zmian w treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (SIWZ) w zakresie:

1) Tabeli Elementów Rozliczeniowych (TER) CZEŚĆ II Zadanie 4 (TER dla grup 1, 2, 3, 4, 5 i 6 oraz zbiorcze zestawienie kosztów) – zał. nr 2.1b.4. SIWZ – zmiany dotyczą treści tytułu tabel w których błędnie podane zostały numery dróg.

W związku ze zmianami wprowadza się i udostępnia się na stronie Zamawiającego zamienny **TER dla grup 1,2,3,4,5 i 6 oraz zbiorcze zestawienie kosztów – zał. nr 2.1b.4. SIWZ** (oznaczony datą 08.03.2018 r.);

2) Jednolitego Europejskiego Dokumentu Zamówienia (JEDZ) – zał. nr 3 SIWZ – zmiany dotyczą Cz. IV pkt. C Zdolność techniczna i zawodowa ppkt. 1a), która to rubryka omyłkowo została wykreślona.

W związku ze zmianami wprowadza się i udostępnia się na stronie Zamawiającego zamienny **JEDZ – zał. nr 3 SIWZ** (oznaczony datą 08.03.2018 r.);

3) wzorów umów – zał. nr 7a – 7e SIWZ – zmiany dotyczą aktualizacji publikatorów rozporządzeń wskazanych w § 5 ust. 2 i 7.

W związku ze zmianami wprowadza się i udostępnia się na stronie Zamawiającego zamienne **wzory umów – zał. nr 7a – 7e SIWZ** (oznaczone datą 08.03.2018 r.).

III. W związku z udzielonymi wyjaśnieniami i wprowadzonymi zmianami Zamawiający informuje niniejszym, iż zmienia określony w SIWZ oraz ogłoszeniu o zamówieniu termin składania i otwarcia ofert, zgodnie z poniższym:

Termin składania ofert – 29.03.2018 r. godzina 09:30

Termin wniesienia wadium – 29.03.2018 r. godzina 09:30

Termin otwarcia ofert – 29.03.2018 r. godzina 10:00

W załączeniu udostępnia się zamienne **strony nr 25 i 30 SIWZ – część opisowa** (oznaczone datą 08.03.2018 r.) uwzględniające przedmiotowe zmiany.

IV. Przedmiotowe zmiany terminów zostają jednocześnie wprowadzone do treści ogłoszenia o zamówieniu opublikowanego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 13.02.2018 r. pod nr 2018/S 030-065552 – zmiana dotyczy Sekcji IV.2.2) Termin składania ofert lub wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu i Sekcji IV.2.7) Warunki otwarcia ofert.

Niniejsze pismo staje się częścią Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia.

Z-ca Dyrektora
ds. Inwestycji
mgr inż. Robert Górecki

Otrzymują:
wg rozdzielnika
1 x DN-4 a/a
www.zdw.krakow.pl



