

Ośrodek Leczenia Odwykowego
w Woskowicach Małych
ul. Pałacowa 15
Woskowice Małe
46-100 Namysłów

3/ZP/2019

Woskowice Małe, 05.09.2019 r.

I. WYJAŚNIENIA DO SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

dotyczy: Przetargu nieograniczonego – „*Kompleksowe sprzątnięcie dwóch obiektów Ośrodka Leczenia Odwykowego w Woskowicach Małych oraz pomieszczeń i klatki schodowej Wojewódzkiego Ośrodka Terapii Uzależnienia i Współuzależnienia w Opolu*”

na podstawie art. 38 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U z 2018 r., poz. 1986 z późn. zm.), Zamawiający udziela odpowiedzi na poniższe pytania zadane przez Wykonawcę.

Treść niniejszego wyjaśnienia, bez ujawniania źródła zapytania, przesyła się wszystkim Wykonawcom, którym doręczono specyfikację istotnych warunków zamówienia oraz zamieszcza się na stronie internetowej Zamawiającego.

Treść pytań:

Pytanie 1

(...) Czy dopuszczają Państwo złożenie oferty mailowo np. z podpisem kwalifikowanym lub przez skrzynkę ePUAP ?

Pytanie 2

Prosimy podać minimalną wymaganą, **żadaną obsadę** dla następujących lokalizacji :

- parteru budynku terapii
- I p. budynku terapii
- budynku pałac

od poniedziałku do piątku oraz w weekendy/święta.

Przykładowo

- 1 osoba 7:00-19:00 pon-pt + 1 os 7:00-19:00 dla lokalizacji X

- 1 osoba 7:00-15:00 pon-pt dla lokalizacji Y

itp.

Pytanie 3

Czy poradnie w budynku Pałac są czynne w weekendy ?

Pytanie 4

Czy Zamawiający dysponuje szafkami ubraniowymi dla pracowników wykonawcy? Jeżeli tak – iloma oraz czy są one jedno- czy dwudzielne ?

Pytanie 5

Czy Zamawiający potwierdza, że w niniejszym postępowaniu należy przyjąć przy obliczeniu ceny wyłącznie stawkę podatku VAT 23% i tylko taką zastosować w *Formularzu Oferty*? Prosimy o konkretną, rzetelną odpowiedź, tylko wówczas Zamawiający spełni zasady narzucone mu przez ustawę Pzp o równym traktowaniu wykonawców, transparentności złożonych oferty oraz ich porównywalności.

Pytanie 6

W nawiązaniu do stanowiska wydanego przez Ministerstwo Finansów INTERPRETACJA OGÓLNA RP z dnia 29 grudnia 2017 r. w sprawie zakresu zastosowania zwolnienia od podatku od towarów i usług, o którym mowa w art. 43 ust. 1 pkt 18a ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz. U. z 2017 r. poz. 1221), tj. zwolnienia od podatku usług w zakresie opieki medycznej, służących profilaktyce, zachowaniu, ratowaniu, przywracaniu i poprawie zdrowia, oraz dostawy towarów i świadczenia usług ściśle z tymi usługami związanych, świadczonych na rzecz podmiotów leczniczych na terenie ich zakładów leczniczych, w których wykonywana jest działalność lecznicza prosimy o odpowiedź **prosimy o JASNĄ i KONKRETNĄ odpowiedź, że w przedmiotowym postępowaniu NIE występują** czynności będące w ścisłym związku z usługami z usługami medycznymi służącymi profilaktyce, zachowaniu, ratowaniu, przywracaniu i poprawie zdrowia podlegające zwolnieniu z podatku VAT ?

Jeżeli jednak – w opinii Zamawiającego – występują, prosimy jasno i rzetelnie określić, jaki stanowią procent całości wynagrodzenia za przedmiotowe zamówienie.

Zaznaczyć należy także, że w dniu 20.10.2011 r. Sąd Najwyższy podjął uchwałę w sprawie III CZP 52/11 dotyczącą stawki podatku VAT. Z uzasadnianie tej uchwały wynika, że **nie jest obojętne jaką stawkę podatku VAT przyjął w swej ofercie wykonawca.** W ocenie Sądu Najwyższego zamawiający **ma obowiązek badać poprawność złożonych ofert także pod kątem wysokości stawki podatku VAT.** („Zgodnie z art. 2 pkt 1 Pr.z.p., ilekroć w ustawie jest mowa o cenie, a jest o niej mowa także w art. 89 ust. 1 pkt 6 Pr.z.p., tylekroć należy przez to rozumieć cenę w rozumieniu art. 3 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 5 lipca 2001 r. o cenach (Dz.U. Nr 97, poz. 1050 ze zm.). Na podstawie tego przepisu w cenie uwzględnia się m.in. podatek od towarów i usług, jeżeli na podstawie odrębnych przepisów sprzedaż towaru (usługi) podlega obciążeniu m.in. podatkiem od towarów i usług. Nie może zatem wywoływać wątpliwości pogląd, że podatek VAT jest składnikiem ceny stanowiącym zatem element cenotwórczy, co już na etapie składania ofert przez wykonawców nakłada na nich obowiązek obliczenia określonej w ofercie ceny z uwzględnieniem właściwej stawki tego podatku. Obowiązkiem zamawiającego jest więc dokonanie także i w tym zakresie oceny poprawności przedstawionych przez wykonawców ofert, gdyż przepis art. 87 ust. 2 Pr.z.p. nakłada na niego w określonych sytuacjach obowiązek poprawienia oferty, a art. 89 ust. 1 pkt 6 Pr.z.p. nawet obowiązek odrzucenia oferty. (...) W tej sytuacji, przy wykonywaniu przez zamawiającego obowiązku zbadania, czy oferty wykonawców nie zawierają błędów w obliczeniu ceny, przy równoczesnym braku w ustawie przedmiotowych ograniczeń przy dokonywaniu przez niego takiej kontroli, ocenie zamawiającego musi także podlegać przyjęcie przez wykonawcę prawidłowej stawki podatku VAT, ponieważ podatek ten jest bez wątpienia elementem cenotwórczym”)

Ze względu na zasadę równego traktowania wykonawców oraz zasadę uczciwej konkurencji oferty złożone w postępowaniu muszą być porównywalne, a więc obliczone z zastosowaniem tych samych reguł. Cena zajmuje jedno z kryteriów oceny ofert w niniejszym postępowaniu o wadze aż 60%. Żaden z wykonawców – z uwagi na to, że to Zamawiający jest gospodarzem postępowania, który najlepiej potrafi zdefiniować i ocenić własne potrzeby w zakresie ilościowym i jakościowym – nie potrafi samodzielnie w sposób niebudzący wątpliwości określić zakresu procentowego usług, co do których zastosowanie ma stawka VAT „zwolniona”. **Dla oceny tego rzeczywistego stanu rzecz niezbędna jest zatem aktywna współpraca Zamawiającego polegająca na wskazaniu wykonawcom tejże informacji.**

Określenie przez Zamawiającego zakresu procentowego usług objętych zwolnioną stawką podatku od towarów i usług (jeżeli występują) jest także w interesie samego Zamawiającego. W przypadku pozostawienia dowolności w tym zakresie wykonawcom ubiegającym się o udzielenie zamówienia publicznego - w przypadku dokonania przez wykonawcę błędnej samodzielnej oceny w zakresie zakresu usług objętych przedmiotem zamówienia korzystających ze zwolnienia od podatku od towarów i usług, **reperkusje prawnopodatkowe i karne mogą dotknąć także samego zamawiającego.** Wystawioną bowiem przez wykonawcę fakturę VAT, z błędnie ustalonym przez wykonawcę samodzielnie zakresem opodatkowania w zakresie podatku od towarów i usług, przyjmuje Zamawiający, który następnie dokonuje jej zaksięgowania i realizacji. Powyższa hipotetyczna sytuacja może zaś wyczerpywać znamiona przestępstwa skarbowego określonego w art. 62 kodeksu karnego skarbowego, który stanowi, że:

„§ 1. Kto wbrew obowiązкови nie wystawia faktury lub rachunku, wystawia je w sposób wadliwy albo odmawia ich wydania, podlega karze grzywny do 180 stawek dziennych.

§ 2. Kto fakturę lub rachunek wystawia w sposób nierzetelny albo takim dokumentem się posługuje, podlega karze grzywny do 720 stawek dziennych albo karze pozbawienia wolności na czas nie krótszy od roku, albo obu tym karom łącznie.

§ 2a. Kto fakturę lub rachunek wystawia w sposób nierzetelny albo takim dokumentem się posługuje, a kwota podatku wynikająca z faktury albo suma kwot podatku wynikających z faktur jest małej wartości, podlega karze grzywny do 720 stawek dziennych albo karze pozbawienia wolności, albo obu tym karom łącznie”.

Dokumentem nierzetelnym w rozumieniu kodeksu karnego skarbowego jest zaś dokument prowadzony niezgodnie ze stanem rzeczywistym (art. 52 § 2 k.k.s.).

Pytanie 7

Z uwagi na obserwowaną na rynku sprzeczną z ustawą PZP nieuczciwą praktykę jednego z wykonawców (polegającą na powoływaniu po podpisaniu umowy z zamawiającym kilku lub kilkunastu spółek cywilnych, nie wchodzących w skład konsorcjum składającego OFERTĘ korzystających przy wystawianiu faktur szpitalowi ze stawki podatkowej „NP”) oraz mając na uwadze treść postanowień SIWZ nt. wykonawcach wspólnie ubiegających się o zamówienie, prosimy o potwierdzenie, że przy realizacji zamówienia przez wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie zamawiający **NIE będzie dopuszczał i akceptował** skutków wynikających z zawarcia przez tych wykonawców (tylko pomiędzy nimi lub z udziałem jeszcze innych osób) umowy spółki cywilnej?

W ocenie wykonawcy Zamawiający mając na względzie np. wyrok KIO z dnia 09.03.2017 r. sygn. KIO 333/17, **nie powinien** dopuszczać i akceptować takich sytuacji, w których

wykonawcy wspólnie ubiegający się o udzielenie zamówienia zawieraliby pomiędzy sobą (a tym bardziej z udziałem osób) trzecich umowy spółek cywilnych, a w konsekwencji by to tak powstające spółki cywilne stawały się wykonawcą usług objętych postępowaniem i podatnikiem wystawiającym faktury VAT. Takie działanie wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie stanowić będzie bowiem czyn nieuczciwej konkurencji.

W cytowanym wyżej wyroku z dnia 09.03.2017 r. KIO wyjaśniła, że:

"Idea ubiegania się o udzielenie zamówienia publicznego przez kilku wykonawców tworzących konsorcjum nie może wypaczać celu, w jakim to konsorcjum zostało powołane, a celem tym jest uzyskanie danego zamówienia publicznego. Konsorcjum tworzone zazwyczaj jest w celu połączenia potencjału podmiotów wchodzących w jego skład w taki sposób, aby sprostać wymaganiom i warunkom postawionym przez zamawiającego. Ideą ubiegania się o udzielenie zamówienia przez kilka podmiotów łącznie nie może być ominięcie przepisów podatkowych.

[Odwołujący](...) poprzez sztuczne i nieuzasadnione zawiązanie "konsorcjum" oraz celowe i zamierzone wskazanie rozliczenia uczestników konsorcjum, w taki sposób, który miałby na celu ominięcie przepisów podatkowych, związanych z naliczaniem VAT, doprowadził do sytuacji, w której zostały zachwiane podstawowe zasady uczciwej konkurencji, uczciwości kupieckiej oraz dobrych obyczajów.

(...)

"Konsorcjum" tworzone zazwyczaj jest w celu połączenia potencjału podmiotów, wchodzących w jego skład, w taki sposób, aby sprostać wymaganiom i warunkom postawionym przez zamawiającego. Ideą ubiegania się o udzielenie zamówienia przez kilka podmiotów łącznie nie może być ominięcie przepisów podatkowych, a taki cel zdaje się odwołujący założył. Wykorzystanie takiego układu podmiotowego, narusza strukturę rynku małych przedsiębiorstw, dla których przepis art. 113 ust. 1 ustawy o podatku od towaru i usług ("ustawa o VAT") został stworzony".

Nadto zważyć trzeba, że zgodnie z opinią Urzędu Zamówień Publicznych pt. "Możliwość zawarcia umowy spółki cywilnej przez członków konsorcjum po zawarciu umowy o zamówienie publiczne" (Informator UZP sierpień 2010 r.) spółka cywilna nie może być stroną umowy o udzielenie zamówienia publicznego. Podsumowując:

- a) wnioskujemy o potwierdzenie**, że Zamawiający po udzieleniu zamówienia **nie dopuszcza** możliwości wystawiania faktur przez inny podmiot (de facto: przez innego podatnika VAT) niż ubiegający się o udzielenie zamówienia członkowie konsorcjum?
- b) wnioskujemy o potwierdzenie**, że z tytułu realizacji usługi Wykonawca **nie będzie mógł** wystawić większej ilości faktur niż liczba podmiotów w Konsorcjum. Zwracamy uwagę Zamawiającego, że zmiana organizacji sposobu realizacji usługi poprzez np. spółki cywilne zwolnione z podatku VAT nie może powodować wzrostu kwoty netto należności. Jeżeli zatem na skutek zmienionej formy realizacji usługi Wykonawca będzie zwolniony z VAT, to Zamawiający **winien żądać**, aby jego miesięczne wynagrodzenie **netto nie zmieniło się**, a brutto było o VAT niższe.

Pytanie 8

Czy Zamawiający posiada zaległości w wypłacie wynagrodzenia umownego dla wykonawców wykonujących kompleksowe sprzątnięcie w Opolu i w Woskowicach Małych? Jeżeli tak – w jakiej wysokości.

Odpowiedzi:

Ad. 1

Zgodnie z zapisami pkt I.4) ogłoszenia o zamówieniu wymagane jest przesłanie ofert w formie pisemnej (oryginał) na adres: Ośrodek Leczenia Odwykowego w Woskowicach Małych, ul. Pałacowa 15, Woskowice Małe, 46-100 Namysłów, Sekretariat. Zamawiający nie dopuszcza składania ofert w formie elektronicznej.

Ad. 2

Zgodnie z zapisami § 3 projektu umowy *Wykonawca będzie wykonywał usługę stanowiącą przedmiot niniejszej umowy przy wykorzystaniu należycie wykwalifikowanego i dostatecznie licznego personelu zapewniającego poprawne wykonanie usługi*. Zamawiający nie stawia warunku minimalnej obsady osób sprzątających, ponieważ każda osoba posiada inną wydajność. W gestii Wykonawcy jest oszacowanie tej ilości, na podstawie załączonych dokumentów oraz wskazana jest wizja lokalna, celem właściwego oszacowania zarówno obsady personelu sprzątającego, jak i wartości zamówienia.

Ad. 3

W budynku pałacu znajduje się 1 poradnia, która składa się z 2 pomieszczeń. Poradnia jest czynna 2 soboty w miesiącu, jednak zajęcia nie zawsze odbywają się w pomieszczeniach poradni, tylko w innych pomieszczeniach pałacu.

Informacja odnośnie sprzątania tych pomieszczeń znajduje się w pkt 3.3 SIWZ *Pomieszczenia do terapii grupowej oraz wyposażenie należy utrzymać w czystości w dni robocze, a ponadto dodatkowo jedną salę do terapii grupowej na pierwszym piętrze należy utrzymać w czystości w dwie soboty miesiąca i jedną niedzielę*.

Ad.4

Zamawiający dysponuje następującymi szafkami ubraniowymi dla pracowników Wykonawcy: 1 podwójna metalowa i 2 pojedyncze drewniane.

Ad. 5

Zamawiający w żadnym z dokumentów prowadzonego postępowania nie wskazuje jaką wysokość podatku VAT Wykonawca powinien przyjąć do obliczenia ceny. Stawka ta ma być zgodna z obowiązującymi przepisami. Zgodnie z zapisami pkt 21.1 SIWZ *Za prawidłowe ustalenie należnej stawki podatku VAT odpowiada Wykonawca zgodnie z przepisami ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz. U. z 2018 r. poz. 2174 z późn. zm.)*.

Ad. 6

Zgodnie z zapisami pkt 21.1 SIWZ *Za prawidłowe ustalenie należnej stawki podatku VAT odpowiada Wykonawca zgodnie z przepisami ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz. U. z 2018 r. poz. 2174 z późn. zm.)*.

Ocena poprawności zastosowanych stawek będzie podlegała kontroli Zamawiającego podczas oceny złożonych ofert.

Ad. 7

Zamawiający potwierdza, że po udzieleniu zamówienia nie dopuszcza możliwości wystawiania faktur przez inny podmiot niż ubiegający się o udzielenie zamówienia członkowie konsorcjum.

Zamawiający potwierdza, że z tytułu realizacji usługi Wykonawca nie będzie mógł wystawić większej ilości faktur niż liczba podmiotów w konsorcjum.

Ad. 8

Pytanie nie dotyczy wyjaśnienia SIWZ, w związku z powyższym Zamawiający nie udziela na nie odpowiedzi.

Otrzymuje:

1. adresat
2. a/a