



Projekt MOK:

Projekt współfinansowany przez Unię Europejską ze środków Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Śląskiego na lata 2007-2013.

Projekt CINIbA:

Projekt współfinansowany przez Unię Europejską ze środków Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Śląskiego na lata 2007-2013. Projekt jest również współfinansowany z budżetu Samorządu Województwa Śląskiego, Miasta Katowice, Ministerstwa Nauki i Szkolnictwa Wyższego, Uniwersytetu Ekonomicznego w Katowicach, Uniwersytetu Śląskiego w Katowicach.

**Katowice dn. 16 listopada 2010 r.**

**Uniwersytet Śląski**  
ul. Bankowa 12  
40-007 Katowice  
NIP 634-019-71-34  
REGON 000001347

## **ODPOWIEDZI NA PYTANIA DO TREŚCI SIWZ**

**Uczestnicy postępowania nr RU/DW/87/10**

**Dotyczy:** postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego o wartości powyżej 193 000 € na:

### **Zakup i uruchomienie elementów systemu zabezpieczeń zbiorów i obsługi samowypożyczenia w Bibliotece Uniwersytetu Śląskiego i Bibliotece Głównej Uniwersytetu Ekonomicznego w Katowicach**

Zgodnie z art. 38 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 Prawo zamówień publicznych (Dz. U z 2010 r. Nr 113, poz. 759 z późn. zm.) – zwanej dalej „Ustawą”, w związku z wnioskiem o wyjaśnienie treści SIWZ, jaki wpłynął do Zamawiającego, Zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

#### **Pytanie Wykonawcy :**

W paragrafie 5 Wzoru Umowy Zamawiający oczekuje podania ceny brutto za przedmiot Umowy ze stawką VAT 22%, natomiast w par. 10 Wzoru Umowy pkt 2.3 Zamawiający przewiduje wyrażenie zgody na wprowadzenie istotnej zmiany postanowień do zawartej Umowy w sytuacji ustawowej zmiany stawek podatkowych (VAT) w okresie obowiązywania umowy, przy czym jednocześnie zakłada, że „wartość umowy nie ulegnie zmianie”.

W związku z tym, że ustawodawca (Projekt ustawy o zmianie ustawy o podatku od towarów i usług z dnia 9 września 2010 r.) przewiduje zmianę stawki VAT od 1.01.2011 r. z 22% na 23%, a Zamawiający w SIWZie i Umowie (par. 3 pkt. 1) przewiduje dostawy przedmiotu Zamówienia w dwóch partiach: pierwsza do 15 grudnia 2010 r. oraz druga do 15 lutego 2011 r. to zgodnie z planowaną ustawą o podatku VAT, do tych dwóch partii dostaw Wykonawca będzie musiał zastosować odrębne stawki podatku VAT: w 2010 roku

stawkę 22%, a w 2011 r. stawkę 23%. Wykonawca jest płatnikiem podatku VAT i kalkuluje wartość Przedmiotu Zamówienia w cenie netto.

Jeśli Wykonawca poda w Umowie wartość brutto Przedmiotu Zamówienia (ze stawką VAT 22%), to w momencie fakturowania drugiej partii w 2011 r. wartość brutto w tej części dostawy ulegnie zmianie. Zatem będzie to sprzeczne z zapisem w Umowie „wartość umowy nie ulegnie zmianie”.

Prosimy o jednoznaczne wyjaśnienie, w jaki sposób w sytuacji zmiany podatku VAT, Wykonawca ma skalkulować wartość brutto Przedmiotu Umowy przy wymaganiu podziału dostawy na dwie partie, jedną w roku 2010, a drugą w roku 2011. Czy Zamawiający uzna za prawidłowo sporządzoną ofertę przy zastosowaniu przez Wykonawcę do wyliczenia wartości brutto oferty, dwóch stawek VAT, w części dostawy w roku 2010 stawki VAT 22%, a części dostawy w roku 2011 stawki VAT 23%, jak w poniższej tabeli:

	<b>2010</b>	<b>2011</b>	<b>Wartość Przedmiotu Zamówienia w Ofercie</b>
<b>Wartość netto</b>	<b>X</b>	<b>A</b>	<b>X + A</b>
<b>VAT</b>	<b>Y = 22% * X</b>	<b>B = 23% * A</b>	<b>Y + B</b>
<b>Wartość brutto</b>	<b>Z = X + Y</b>	<b>C = A + B</b>	<b>Z + C</b>

**Odpowiedź Zamawiającego :**

W kwestii dopuszczalności zmiany wynagrodzenia wykonawcy ustalonego w umowie (zmiany ceny) w sytuacji ustawowej zmiany stawki podatku VAT należy stwierdzić, iż podatek VAT jest składnikiem ceny stanowiącym element cenotwórczy - art. 3 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 5 lipca 2001 r. o cenach (Dz. U. Nr 97, poz. 1050, z późn. zm.). Wykonawca - sprzedawca towaru, dokonując kalkulacji ceny, jest uprawniony do wliczenia do niej podatku VAT należnego od tegoż towaru. Wykonawca określając cenę oferty (cenę brutto) obowiązany jest do jej wyliczenia zgodnie ze stawkami podatku VAT obowiązującymi w dacie sporządzania oferty (Wykonawca składa ofertę dokonując wyliczenia ceny z uwzględnieniem aktualnej stawki podatku VAT). Obliczenie ceny w oparciu o nieprawidłową stawkę podatku VAT stanowi błąd w obliczeniu ceny skutkujący odrzuceniem oferty na podstawie przepisu art. 89 ust. 1 pkt 6 ustawy – Prawo zamówień publicznych. Podatek VAT w zakresie wymienionym powyżej stanowi jedynie czynnik cenotwórczy, który jest niezależny od Wykonawcy i nie ma wpływu na jego korzyści ekonomiczne osiągnięte z tytułu wynagrodzenia za realizację zamówienia (co dotyczy w równym stopniu wszystkich Wykonawców ubiegających się o zamówienie). Zgodnie z treścią art. 3 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 5 lipca 2001 r. o cenach (Dz. U. Nr 97, poz. 1050, z późn. zm. cena stanowi wartość wyrażoną w jednostkach pieniężnych, którą kupujący jest obowiązany zapłacić przedsiębiorcy za towar lub usługę. W cenie uwzględnia się podatek od towarów i usług oraz podatek akcyzowy, jeżeli na podstawie odrębnych przepisów sprzedaż towaru (usługi) podlega obciążeniu podatkiem od towarów i usług oraz podatkiem akcyzowym. Sprzedawca towaru, kalkulując cenę, uprawniony jest do wliczenia do niej podatku VAT należnego od tego towaru. Przepis ten nie daje jednak podstawy do uznania, że z jego mocy nabywca towaru lub usługi jest obowiązany zapłacić sprzedawcy cenę wyższą, powstałą w wyniku zmiany stawki podatku VAT ( uchwała SN z dnia 21 lipca 2006 r., sygn. akt III CZP 54/06).

Zamawiający zgodnie z przepisem art. 144 ust. 1 ustawy – Prawo zamówień publicznych przewidział w specyfikacji istotnych warunków zamówienia oraz we wzorze umowy możliwość zmiany umowy zawartej w ramach przedmiotowego postępowania w przypadku ustawowej zmiany stawek podatkowych VAT w okresie obowiązywania umowy, stwierdził również, że wartość umowy nie ulegnie zmianie. Pomimo możliwości zmian stawek podatkowych obowiązujących w umowie, Zamawiający nie przewiduje możliwości zmiany wynagrodzenia należnego Wykonawcy z uwagi na zmianę stawki podatku VAT. W efekcie Wykonawca zamówienia publicznego będzie musiał zmniejszyć kwotę należnego wynagrodzenia netto, ponieważ nie jest możliwa zmiana ceny realizacji zamówienia podana w ofercie, na podstawie której został wybrany.

Zamawiający będzie zobowiązany do zapłaty wynagrodzenia Wykonawcy w jego nominalnej wysokości (art. 358 § 1 k.c.) uwzględniającej kwotę podatku VAT obliczoną wg. stawki obowiązującej w chwili składania ofert. Podwyższenie stawki podatku VAT spowoduje zmniejszenie wynagrodzenia netto Wykonawcy i odwrotnie zmniejszenie stawki podatku VAT spowoduje zwiększenie wynagrodzenia netto Wykonawcy w stosunku do wynagrodzenia stanowiącego podstawę obliczenia ceny oferty.

**Powyższe wyjaśnienia są wiążące dla Wykonawców i należy je uwzględnić przy sporządzaniu oferty.**

mgr Agnieszka Piwowarczyk  
Przewodniczący Komisji Przetargowej