

Zaklików 24.10.2018 r.

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego, którego przedmiotem jest: **Kompleksowa dostawa energii elektrycznej do obiektów Gminy Zaklików wraz z jednostkami organizacyjnymi**

### WYJAŚNIENIE TREŚCI SIWZ

W związku z dodatkowymi pytaniami do specyfikacji istotnych warunków zamówienia złożonymi przez Wykonawców, działając w imieniu Zamawiającego, na podstawie art. 38 ust. 1 i 2 ustawy z 29.01.2004 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2017 r. poz. 1579), wyjaśniam, co następuje:

#### **Treść zapytań:**

#### **Zapytanie nr 1**

##### **Pytanie 1**

##### **Rozdział I Zamawiający pkt 2 ppkt 2.1. oraz 2.2**

Zgodnie z art. 46 w zw. z art. 18 ustawy o samorządzie gminnym, który wskazuje katalog spraw majątkowych należących do wyłącznej właściwości Gminy, będących jednocześnie sprawami przekraczającymi zakres zwykłego zarządu, oświadczenie woli w imieniu Gminy w zakresie zarządu mieniem składa jednoosobowo Wójt albo działający na podstawie jego upoważnienia Zastępca Wójta samodzielnie albo wraz z inną upoważnioną przez Wójta osobą. Jeżeli czynność prawna może spowodować powstanie zobowiązań pieniężnych, do jej skuteczności potrzebna jest kontrasygnata Skarbnika Gminy lub osoby przez niego upoważnionej. A także na podstawie ustawy z dnia 5 września 2016 r. dot. centralizacji rozliczeń VAT zgodnie, z którą od 01.01.2017 r. jednostka samorządu terytorialnego wstępuje w prawa i obowiązki swoich jednostek organizacyjnych, które dotychczas były samodzielnymi podatnikami podatku VAT (W związku z ogłoszeniem wyroku Trybunału Sprawiedliwości Unii Europejskiej z 29 września 2015 r. w sprawie C-276/14 Gmina Wrocław przeciwko Ministrowi Finansów znowelizowano dotychczasowe zasady rozliczeń podatku VAT przez jednostki samorządu terytorialnego (dalej: JST) i ich jednostki organizacyjne. Art. 4 Ustawy z dnia 5 września 2016 r. o szczególnych zasadach rozliczeń podatku od towarów i usług oraz dokonywania zwrotu środków publicznych przeznaczonych na realizację projektów finansowanych z udziałem środków pochodzących z budżetu Unii Europejskiej lub od państw członkowskich Europejskiego Porozumienia o Wolnym Handlu przez jednostki samorządu terytorialnego (Dz. U. 2016 poz. 1454) stanowi, iż JST, której jednostki organizacyjne rozliczały się jako odrębni podatnicy, wstępuje z dniem podjęcia rozliczania podatku we wszelkie przewidziane w przepisach dotyczących podatku prawa i obowiązki jednostek organizacyjnych. Przyjęcie, że JST wraz z jej jednostkami organizacyjnymi jest jednym podatnikiem, całkowicie zmienia dotychczasowy sposób rozliczeń. JST zatem ma obowiązek przejąć rozliczenia podatku od towarów i usług własnych jednostek i zakładów budżetowych. Tym samym, na fakturach VAT – od dnia centralizacji – należy stosować tylko i wyłącznie NIP nadany JST, a nie, jak dotychczas, NIP nadany jednostkom organizacyjnym JST. )

W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie w całości w/w zapisu ppkt 2.2 oraz modyfikację zapisu ppkt 2.1 do treści: „Zamawiającym odpowiedzialnym za przygotowanie i przeprowadzenie postępowania w całości (wraz z oceną i wyborem najkorzystniejszej oferty a także umieszczeniem ogłoszenia o udzieleniu zamówienia oraz zawarciem umowy) jest Gmina Zaklików ul. Zachodnia 15, 37-470 Zaklików”.

#### **Odpowiedź**

**Zamawiający nie przychyliła się do wniosku Wykonawcy i nie dokonuje zmian treści rozdziału I ust. 2 SIWZ.**

Uzasadnienie: cytując komunikat zamieszczony na stronie Urzędu Zamówień Publicznych: „Wejście w życie ustawy o szczególnych zasadach rozliczeń podatku od towarów i usług, zmieniło uwarunkowania prawno-podatkowe funkcjonowania jednostek samorządu terytorialnego oraz podległych im podmiotów, przy czym pozostało bez wpływu na zasady kierujące procesem udzielania zamówień publicznych określone w przepisach ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych

(Dz.U. z 2015 r. poz. 2164 ze zm.), dalej zwanej: „ustawą Pzp”. Ustawa o szczególnych zasadach rozliczeń podatku od towarów i usług, nie wprowadza odrębnej, od wskazanej w treści art. 2 pkt 12 ustawy Pzp, definicji zamawiającego ani nie modyfikuje zasad kierujących procesem szacowania wartości zamówień publicznych, udzielanych przez jednostki samorządu terytorialnego oraz podległe im instytucje.”

Zgodnie z definicją zawartą w art. 2 pkt 12 p.z.p. zamawiającym może być zarówno osoba fizyczna, jak i osoba prawna, czy też w końcu jednostka organizacyjna nieposiadająca osobowości prawnej, a zobowiązana do stosowania p.z.p. Zamawiającym w rozumieniu p.z.p. może więc być zarówno np. jednostka samorządu terytorialnego taka jak gmina będąca osobą prawną, ale także samodzielny zamawiającym może być jednostka budżetowa tej samej gminy. Na prawidłowość takiej interpretacji przepisu wskazuje zarówno przywołany w zapytaniu art. 3 ust. 1 pkt 1 p.z.p. jak i art. 32 ust. 5 p.z.p. Ostatni z wymienionych przepisów dotyczy co prawda szacowania wartości zamówienia publicznego ale wprost stanowi o możliwości odrębnego szacowania zamówień przez jednostki organizacyjne zamawiającego. P.z.p. stanowi, że w sytuacji gdy wyodrębniona jednostka organizacyjna zamawiającego posiadająca samodzielność finansową udziela zamówienia związanego z jej własną działalnością, to wartość udzielanego zamówienia ustala się odrębnie od wartości zamówień udzielanych przez inne jednostki organizacyjne tego zamawiającego posiadające samodzielność finansową. Z powyższego wynika, iż w ramach jednej struktury takiej jak np. gmina mogą także funkcjonować samodzielni zamawiający niezależnie od tego, iż na potrzeby rozliczeń podatkowych będą się posługiwali tym samym numerem identyfikacji podatkowej.

**Zamawiający informuje, że zawarcie umowy i rozliczenie faktur następować będzie zgodnie z zarządzeniem nr 79/2016 Burmistrza Zaklikowa z dnia 14 lipca 2016 r. w sprawie scentralizowanych zasad rozliczeń podatku VAT w Gminie Zaklików i jej jednostkach budżetowych. W szczególności umowy zawierane będą odrębnie przez poszczególne jednostki wymienione w rozdziale I ust. 1 SIWZ, w imieniu i na rzecz Gminy Zaklików. Reasumując, faktura będzie wystawiona w następujący sposób: Nabywca: Gmina Zaklików ul. Zachodnia 15, 37 – 470 Zaklików, NIP 8652396324, Odbiorca: jednostka organizacyjna gminy określona w rozdziale I ust. 1 SIWZ. Umowy będą podpisywane odrębnie przez przedstawicieli poszczególnych jednostek, którzy zostali określani w rozdziale I ust. 1 SIWZ.**

## **Pytanie 2**

**SIWZ rozdz. XXIII ust. 6** - Informujemy, że w przypadku zawierania umów kompleksowych, obejmujących sprzedaż i świadczenie usług dystrybucji energii elektrycznej, przedsiębiorstwa energetyczne stosują wzory umów kompleksowych, które zawierają wymagane prawem postanowienia zgodnie z ustawą z dnia 10 kwietnia 1997r. Prawo energetyczne (Dz.U. 2012 poz. 1059 z późn. zm). W związku z powyższym zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający dopuści zawarcie umowy z wybranym Wykonawcą na wzorze umownym Wykonawcy zatwierdzonym przez Zarząd Spółki, który uwzględniał będzie postanowienia Zamawiającego?

## **Odpowiedź**

**Zgodnie z postanowieniami Rozdziału XXIII ust. 4 SIWZ Zamawiający dopuszcza zawarcie umowy na wzorze Wykonawcy pod warunkiem uwzględnienia w nim postanowień zawartych w projekcie umowy, stanowiącym załącznik nr 5 do SIWZ.**

Sp. K.K.

Z poważaniem

**BURMISTRZ**

Zdzisław Wójcik