

Grudziądz, dnia 18.07.2019 r.

Wszyscy Wykonawcy

ZP – 1427/19

Dotyczy przetargu nieograniczonego na dostawy środków kontrastowych (znak sprawy: A/2/PN/19).

W związku z wpływaniem od Wykonawcy zapytań, Zamawiający udziela następujących odpowiedzi:

Pytania do ogólnych warunków umowy (pkt XVII SIWZ):

1. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę pkt. XVII ppkt 3) SIWZ dotyczącego sposobu płatności, poprzez wykreślenie zapisu o fakturach zbiorczych wystawianych miesięcznie i zastąpienie go zapisem umożliwiającymi wystawianie i dostarczanie faktur za każdą zrealizowaną dostawę towaru, z uwagi na uchylenie z dniem 1 stycznia 2014 r. przepisów dopuszczających możliwość wystawiania faktur zbiorczych, a także z uwagi nieważność zapisu w świetle bezwzględnie obowiązujących przepisów prawa tj. obowiązującego od dnia 1 stycznia 2016 r. art. 8a ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o terminach zapłaty w transakcjach handlowych (Dz.U. z 2013 r. poz. 403 ze zm., dalej: UoTZ), zakazującego zawierania w umowach stron zapisów dotyczących terminów wystawiania i doręczania faktur?

Możliwość wystawiania faktur zbiorczych wynikała z nieobowiązującego już §9 rozporządzenia Ministra Finansów z dnia 11 grudnia 2012 r. zmieniające rozporządzenie w sprawie zwrotu podatku niektórym podatnikom, wystawiania faktur, sposobu ich przechowywania oraz listy towarów i usług, do których nie mają zastosowania zwolnienia od podatku od towarów i usług (Dz.U. z 2012 r. poz. 1428), które to rozporządzenie zostało uchylone z dniem 1 stycznia 2014 r. W aktualnie obowiązującym rozporządzeniu Ministra Finansów z dnia 3 grudnia 2013 r. w sprawie wystawiania faktur (Dz.U. z 2013 r. poz. 1485 ze zm.), brak jest zapisów dotyczących faktur zbiorczych. Obecnie nie ma więc żadnej podstawy prawnej, z której wynikałyby możliwości posługiwania się konstrukcją faktur zbiorczych. Niezależnie od powyższego, zgodnie z art. 8a UoTZ „strony transakcji handlowej nie mogą ustalać daty doręczenia faktury lub rachunku, potwierdzających dostawę towaru lub wykonanie usługi”. Konsekwencją powyższego uregulowania jest brak możliwości zawierania w umowach stron zapisów dotyczących terminu doręczenia (a więc i wystawiania) faktury lub rachunku. Stąd zapis pkt. XVII ppkt 3 SIWZ dotknięty jest nieważnością.

Odp. Zamawiający zmienia w pkt. XVII.3 SIWZ zapis:

„Forma rozliczenia bezgotówkowa, fakturą zbiorczą za miesięczny okres rozliczeniowy, płatna przelewem z terminem płatności 60 dni od daty doręczenia faktury potwierdzającej dostawę towaru.”

na następujący: „Forma rozliczenia bezgotówkowa, fakturą za miesięczny okres rozliczeniowy, płatna przelewem z terminem płatności 60 dni od daty doręczenia faktury potwierdzającej dostawę towaru.”

Jednocześnie Zamawiający wyjaśnia, że zgodnie z art. 106 ust. 1 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. fakturę należy wystawić nie później niż 15 dnia od zakończenia miesiąca, w którym



zostanie dokonana dostawa towarów lub wykonana usługa. Nie ma zatem przeszkód, aby podatnik na jednej fakturze zawarł wszystkie transakcje dokonane w ciągu miesiąca kalendarzowego. Przepis ten obejmuje zatem także te faktury, na których uwzględniona została więcej niż jedna transakcja, dokonana w danym miesiącu z kontrahentem.

W związku z powyższym należy stwierdzić, iż nie istnieją żadne przeszkody na gruncie ustawy z dnia 11 marca 2004 r., a także rozporządzeń wykonawczych do nich, aby kontrahent wystawiał faktury do wszystkich dostaw zrealizowanych w danym okresie rozliczeniowym.

Należy ponadto wskazać, że przepisy ustawy z dnia 11 marca 2004 r. określają jedynie ostateczny termin, do jakiego podatnik powinien wystawić fakturę. Jest to 15 dzień miesiąca następującego po miesiącu, w którym dokonano dostawy towaru. Z drugiej strony faktury nie mogą być wystawione wcześniej niż 30 dnia przed dokonaniem dostawy towaru lub wykonaniem usługi (art. 106i ust. 7 ustawy z dnia 11 marca 2004 r.). Kwestia, w którym konkretnie momencie podatnik powinien wystawić fakturę lub tę fakturę doręczyć nie została uregulowana w przepisach ustawy z dnia 11 marca 2004 r., a zatem w świetle przepisów tej ustawy, ustawodawca pozostawił pewną dowolność, tj. wystawienia faktury nie wcześniej niż 30 dni przed dniem dokonania dostawy oraz nie później niż 15 dzień miesiąca następującego po miesiącu, w którym dokonano dostawy, a ustalenia w tym zakresie mogą pozostawać dowolne lecz nie wywołują żadnych skutków w podatkach od towarów i usług.

Zamawiający w SIWZ nie ustala daty doręczenia faktury lub rachunku, potwierdzających dostawę towaru lub wykonanie usługi. Zamawiający odnosi się do terminu płatności, który zgodnie z ustawą z dnia 8 marca 2013 r. gdy dłużnikiem w transakcji handlowej będzie podmiot publiczny (Szpital) nie może przekraczać 60 dni od daty doręczenia faktury.

2. Do pkt. XVII. Ppkt 3 SIWZ. Prosimy o wykreślenie zapisu niezgodnego z art. 552 Kodeksu cywilnego, ograniczającego prawo Wykonawcy do wstrzymania dostaw w przypadku opóźnień w płatnościach za dostarczone towary.

Odp. Art. 552 Kodeksu cywilnego jest przepisem o charakterze dyspozytywnym, co oznacza, że strony stosunku zobowiązaniowego mogą umówić się inaczej niż przewiduje treść powołanego przepisu. Zapis wprowadzony do SIWZ jest więc zgodny z prawem.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

3. Czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy i braku możliwości dostarczenia zamiennika produktu w cenie przetargowej (bo np. będzie to groziło rażącą startą dla Wykonawcy), Zamawiający wyrazi zgodę na sprzedaż w cenie zbliżonej do rynkowej lub wyłączenie tego produktu z umowy bez konieczności ponoszenia kary przez Wykonawcę (dotyczy pkt. XVII pkt 5 ppkt 2 SIWZ)?

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody i podtrzymuje w tym zakresie zapisy SIWZ.

4. Do pkt. XVII Ppkt 5 ppkt 3 SIWZ prosimy o dodanie słów: "... nie dłużej jednak niż o 6 m-cy".

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na dodanie do treści SIWZ proponowanego zapisu, ponieważ do podpisania aneksu niezbędna jest wola obydwu stron co wywodzi się z zasady swobody umów zapisanej w art. 353¹ Kodeksu cywilnego.

Z-ca DYREKTORA
ds. Ekonomicznych
Krzysztof Bułkowski

Adwokat
Katarzyna Stronkowska

GŁÓWNY SPECJALISTA
ds. Zamówień Publicznych

STARSZY SPECJALISTA
mgr Marija Kurowska

mgr Mirosław Skiba