

**ZESPÓŁ SZKOLNO-PRZEDSZKOLNY NR 17 W KRAKOWIE**  
30-638 KRAKÓW, UL. CZARNOGÓRSKA 14  
TEL. (12) 655 35 04  
**/ZAMAWIAJĄCY/**

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn.:

**Sukcesywna dostawa artykułów żywnościowych z podziałem na 6 zadań (części) dla Zespołu Szkolno-Przedszkolnego nr 17 w Krakowie w 2022 roku**

w zakresie:

**części 5 – Dostawa świeżych warzyw i owoców**

Numer postępowania: ZSP17.U/ZP/1/2022

Zamawiający informuje o unieważnieniu prowadzonego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego jw. w zakresie części jw.

**Uzasadnienie:**

Zgodnie z art. 255 pkt 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2021r., poz. 1129 z późn. zm.) /zwanej dalej ustawą PZP/, Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli wszystkie złożone wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo oferty podlegały odrzuceniu.

W zakresie przedmiotowej części zamówienia została złożona jedna oferta, tj. oferta Wykonawcy: Piotr Ziembła Firma Handlowa, Kraków (oferta nr 2\*), która została odrzucona.

W związku z powyższym postępowanie zostało unieważnione na podstawie art. 255 pkt 2 ustawy PZP.

**Informacja dotycząca odrzucenia oferty Wykonawcy: Piotr Ziembła Firma Handlowa:**

Podstawa odrzucenia oferty ww. Wykonawcy:

Zgodnie z art. 226 ust. 1 pkt 10 ustawy PZP, Zamawiający odrzuca ofertę, jeżeli zawiera błędy w obliczeniu ceny.

Zamawiający w dokumentach zamówienia nie podał stawki podatku VAT. Zgodnie z zapisem rozdz. XV.5 SWZ dotyczącym sposobu obliczenia ceny wskazał natomiast, że określenie stawki podatku VAT jest obowiązkiem Wykonawcy oraz, że Wykonawca winien dokonać wyliczenia VAT zgodnie z obowiązującymi przepisami na dzień stanowiący termin składania ofert. Ewentualne zmiany w zakresie cen brutto po zmianie stawki VAT w trakcie realizacji umowy będą wprowadzane do umowy w formie aneksu.

Wykonawca zastosował stawkę podatku VAT 5 %. Zgodnie z obowiązującymi przepisami stawka podatku VAT na dostawy stanowiące przedmiot zamówienia na dzień składania oferty wynosi 0 %.

Cena oferty została obliczona zatem niezgodnie z poleceniem wynikającym z XV.5 SWZ, a zatem uznać należy że cena oferty zawiera błąd w obliczeniu ceny.

W trakcie zaistniałej sytuacji uwzględniono m.in. orzecznictwo (w tym: wyrok KIO 760/21 (poparty uchwałami Sądu Najwyższego), wyrok KIO 2652/21, wyrok KIO 1462/17, wyrok KIO 1046/19, wyrok KIO 1065/19, wyrok KIO 372/20, uchwały Sądu Najwyższego syg. akt. III CZP 52/11 i III CZP 53/11), oraz opinię Prezesa UZP:

<https://www.uzp.gov.pl/baza-wiedzy/interpretacja-przepisow/opinie-archiwalne/opinie-dotyczace-ustawy-pzp/przygotowanie,-wszczecie-i-przebieg-postepowania-o-udzielenie-zamowienia-publicznego/omylki-i-bledy-w-ofertach-wykonawcow-analiza-na-przykladzie-orzecznictwa-sadow-okregowych-i-krajowej-izby-odwolawczej>

z których jednoznacznie wynika, że:

- jeżeli zamawiający nie określi w dokumentach zamówienia stawki podatku VAT, wykonawca jest obowiązany zastosować prawidłową stawkę podatku VAT;

- zastosowanie niewłaściwej stawki podatku VAT jest błędem w obliczeniu ceny, o ile nie można go poprawić w trybie art. 223 ust. 2 pkt 3 ustawy PZP. Zgodnie z tym przepisem Zamawiający poprawia w ofercie inne omyłki polegające na niezgodności oferty z dokumentami zamówienia, niepowodujące istotnych zmian w treści oferty. W sytuacji, w której zamawiający nie określił w dokumentach zamówienia stawki podatku VAT w ogóle nie może dojść do wystąpienia innej omyłki w rozumieniu art. 223 ust. 2 pkt 3 ustawy PZP, ponieważ nie występuje w tym przypadku ustawowa przesłanka niezgodności oferty z dokumentami zamówienia wobec braku dwóch potrzebnych do porównania elementów, niezbędnych do oceny przesłanki w postaci zaistnienia niezgodności. W tej sytuacji w rachubę wchodzi wyłącznie ocena wystąpienia błędu w obliczeniu w ofercie ceny. Wobec braku faktycznej możliwości odniesienia się do stawki podatku VAT na skutek jej nieuwzględnienia w dokumentach zamówienia, obowiązek zamawiającego musi ograniczyć się wyłącznie do oceny prawidłowości przyjętej w ofercie wykonawcy stawki podatku VAT, która jako element cenotwórczy miała bezpośredni wpływ na ukształtowanie wysokości przedstawionej w ofercie ceny. Przyjęcie w ofercie nieprawidłowej stawki podatku VAT jest zatem równoznaczne z błędem w obliczeniu zawartej w ofercie ceny, polegającym na wadliwym doborze przez wykonawcę elementu mającego niewątpliwie wpływ na obliczenie wysokości zaoferowanej ceny. Innymi słowy, posłużenie się przez wykonawcę choćby tylko jednym nieprawidłowo określonym elementem kalkulacji ceny przekłada się na wystąpienie błędu w obliczeniu ceny, bez względu na skalę lub rozmiar stwierdzonego uchybienia.

Zamawiający zwrócił się do Wykonawcy z wezwaniem o złożenie wyjaśnienia dlaczego zastosował on stawkę podatku VAT – 5 %. W złożonych wyjaśnieniach Wykonawca potwierdził, że obowiązującą stawką VAT od dnia 1 lutego 2022 r. do dnia 31 lipca 2022 r., a więc przypada na dzień składania ofert, jest stawka 0% oraz, że „zgodnie z tarczą inflacyjną 2.0 od 1 lutego 2022 roku zostały wprowadzone nowe stawki VAT. Stawka 0% VAT obowiązuje dla towarów spożywczych wymienionych w poz. 1-18 załącznika nr 10 do ustawy, innych niż klasyfikowane według Polskiej Klasyfikacji Wyrobów i Usług w grupowaniu usługi związanej z wyżywieniem. Z tarczy inflacyjnej wynika więc, że od dnia 1 lutego 2022 roku do dnia 31 lipca 2022 roku sprzedaż tych towarów spożywczych objęta jest stawką od towarów i usług obniżoną do wysokości 0%. Natomiast przetarg był określony do końca grudnia, dlatego w całym arkuszu została wpisana wartość VAT 5%”.

Zamawiający nie może uznać tłumaczeń Wykonawcy, że zastosował 5 % stawkę podatku VAT, z uwagi na to, że „przetarg był określony do końca grudnia, dlatego w całym arkuszu została wpisana wartość VAT 5%”.

Reasumując, brak wskazania w dokumentach zamówienia stawki podatku VAT nie daje Zamawiającemu możliwości dokonania poprawy oferty Wykonawcy i zachodzi konieczność jej odrzucenia.

Tym samym oferta Wykonawcy została odrzucona na podstawie art. 226 ust. 1 pkt 10 ustawy PZP.

*\*Numeracja łączna dla wszystkich części zamówienia*

Kraków, dnia 15.03.2022 r.

Sporządziła: Renata Lichoń