

ZPiPF.4.2024

Remont/modernizacja dworu w miejscowości Otmianowo

Na podstawie art. 260 ust.2 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2023 poz. 1605 ze zm.) Zamawiający - Gmina Boniewo reprezentowana przez Wójta Gminy Boniewo zawiadamia o unieważnieniu postępowania podstawie art. 255 pkt 3 ustawy PZP -cena najkorzystniejszej oferty przewyższa kwotę jaka Gmina Boniewo zamierza przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia .

W ramach zamówienia złożono oferty:

1. RAAF - RAFAŁ SKORUPA Chocień odrzucono ofertę na podstawie art.226 ust 1 pkt 10 ustawy – Prawo Zamówień Publicznych.

Uzasadnienie faktyczne:

Wykonawca RAAF - RAFAŁ SKORUPA Chocień składając ofertę na realizację zadania **Remont budynku w miejscowości Otmianowo** zastosował stawkę Vat 23% Zamawiający wymagał wyjaśnienia, czy powyższa stawka Vat jest prawidłowa dla poszczególnych pozycji kalkulacji cenowych.

Do upływu wyznaczonego terminu, tj. do dnia 18 lipca 2024 r. Wykonawca złożył wyjaśnienia, w których stwierdził że „W złożonej ofercie zastosowano stawkę podatku VAT W myśl art. 41 ust. 12 ustawy o podatku od towarów i usług z dnia 11 marca 2004 roku. Zamawiający w postępowaniu przetargowym nie określił klasyfikacji budynku w Polskiej Klasyfikacji Obiektów Budowlanych, nie podał również informacji czy planowana usługa dokonywana będzie nieruchomości, która zaliczana jest do społecznego programu mieszkaniowego. Ciężar dowodu zastosowania obniżonej stawki podatku VAT spoczywa na przedsiębiorcy wykonującym usługi budowlane, w mojej ocenie budynek komunalny w miejscowości Otmianowo nie spełnia ustawowych wymogów zastosowania obniżonej stawki podatku Vat stąd przyjęto podstawową stawkę podatku VAT wynoszącą 23%”.

W myśl art. 41 ust. 12 ustawy o podatku od towarów i usług dla dostawy, budowy, remontu, modernizacji, termomodernizacji, przebudowy lub robót konserwacyjnych dotyczących obiektów budowlanych lub ich części zaliczonych do budownictwa objętego społecznym programem mieszkaniowym stosuje się stawkę podatku 8%. Przed zastosowaniem preferencyjnej stawki VAT należy zweryfikować, czy świadczona usługa budowlana dokonywana jest na nieruchomości, która zaliczana jest do programu mieszkaniowego. Przez budownictwo objęte społecznym programem mieszkaniowym rozumie się obiekty budownictwa mieszkaniowego lub ich części, z wyłączeniem lokali użytkowych, lokale mieszkalne w budynkach niemieszkalnych sklasyfikowanych w Polskiej Klasyfikacji Obiektów Budowlanych w dziale 12, oraz obiekty sklasyfikowane w Polskiej Klasyfikacji Obiektów Budowlanych w klasie ex 1264 - wyłącznie budynki instytucji ochrony zdrowia świadczących usługi zakwaterowania z opieką lekarską i pielęgniarską, zwłaszcza dla ludzi starszych i niepełnosprawnych, a także mikroinstalację, o której mowa w art. 2 pkt 19 ustawy o

odnawialnych źródłach energii, funkcjonalnie z nimi związaną, z zastrzeżeniem ust. 12b ustawy o VAT. Przez obiekty budownictwa mieszkaniowego rozumie się więc budynki mieszkalne stałego zamieszkania sklasyfikowane w dziale 11 Polskiej Klasyfikacji Obiektów Budowlanych.

Dyrektor Krajowej Informacji Skarbowej w interpretacji indywidualnej o sygn. 0113-KDIPT1-1.4012.99.2018.2 z dnia 16 marca 2018 roku zaprezentował stanowisko, że w przypadku: (...) prac budowlanych, które będą dotyczyły remontu, termomodernizacji i modernizacji budynku objętego społecznym programem mieszkaniowym należy zastosować preferencyjną stawkę podatku zgodnie z art. 41 ust. 2 w związku z art. 41 ust. 12 ustawy. Bowiern zgodnie z umową usługi będą wykonywane w budynku (jako całości) objętym społecznym programem mieszkaniowym. Tym samym stawką właściwą dla usług wykonywanych w takim obiekcie będzie preferencyjna stawka podatku 8%.

Zgodnie z art. 226 ust. 1 pkt 10 ustawy Prawo Zamówień Publicznych błąd w obliczeniu ceny jest podstawą do odrzuceniu oferty. W orzecznictwie wielokrotnie podkreślano, że wskazanie niewłaściwej stawki podatku VAT stanowi błąd w obliczeniu ceny i zobowiązuje zamawiającego do odrzucenia oferty w oparciu o przepis art. 226 ust. 1 pkt 10) ustawy Pzp (vide: wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 23 lutego 2024 r.

KIO 380/24, Legalis nr 3082078).

Krajowa Izba Odwoławcza w wyroku z dnia 15 października 2019 r. sygn. akt KIO 1966/19 potwierdza, że zastosowanie stawki podstawowej, gdy należało zastosować stawkę preferencyjną stanowi błąd w obliczaniu ceny. W zaprezentowanym wyroku KIO nie podzieliła stanowiska iż wykonawca zawsze ma prawo zastosować stawkę VAT 23%, zaś możliwość zastosowania stawki VAT 8% to uprawnienie, nie zaś obowiązek wykonawcy. Takie twierdzenie nie znajduje potwierdzenia w przepisach ustawy o VAT. Ustawodawca w art. 41 ustawy wprowadza regulację dotyczącą stawek VAT. Obowiązkiem zaś podatnika jest przyporządkowanie sprzedaży towarów czy usług do określonej wysokości stawki VAT. Podatnik musi przede wszystkim ustalić, czy sprzedawany przez niego towar lub świadczona usługa nie korzystają z obniżonej stawki lub ze zwolnienia z VAT. (...).

Podkreślić należy, za stanowiskiem Sądu Najwyższego, że posłużenie się przez wykonawcę choćby tylko jednym nieprawidłowo określonym elementem kalkulacji ceny przekłada się na wystąpienie błędu w obliczeniu ceny i to bez względu na skalę czy matematyczny wymiar stwierdzonego uchybienia. Nie ma zatem znaczenia przy ocenie błędnej stawki VAT w ofercie wykonawcy wpływ takiego błędu na ranking ofert. Co podkreśla Sąd Najwyższy, istotne dla dokonania oceny czy dochodzi do naruszenia zasad uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców niezbędne jest stosowanie kryteriów zobiektywizowanych i nie jest możliwa każdorazowo ocena wpływu wadliwej stawki podatku na warunki konkurencji w postępowaniu o zamówienie publiczne. Zastosowanie art. 226 ust. 1 pkt 10 ustawy Pzp wymaga zidentyfikowania błędu w obliczeniu ceny w ofercie wykonawcy. Taki błąd został zidentyfikowany i skutkować winien odrzuceniem oferty niezależnie od jego skali czy matematycznego wymiaru.

W tej sytuacji Zamawiający jest zobowiązany odrzucić ofertę na podstawie art. 226 ust 1 pkt 10 ustawy – Prawo Zamówień Publicznych.

2. BWD SPÓŁKA Z OGRANICZONĄ ODPOWIEDZIALNOŚCIĄ Fabianki zaoferowana cena przewyższa kwotę jaka Gmina Boniewo zamierza przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia .