



Warszawa, 14.05.2021 r.

Nr sprawy: SZP.250.5.2021

Szanowni Państwo
Uczestnicy postępowania!

Nazwa zamówienia: „USŁUGA OPRACOWANIA I REALIZACJI KAMPANII INFORMACYJNO-PROMOCYJNEJ SZKOŁY GŁÓWNEJ GOSPODARSTWA WIEJSKIEGO W WARSZAWIE”

ZAWIADOMIENIE O ODRZUCONYCH OFERTACH
WYKONAWCÓW W ZAKRESIE CZĘŚĆ I - USŁUGA OPRACOWANIA I
REALIZACJI KAMPANII INFORMACYJNO -PROMOCYJNEJ SGGW.

Działając na podstawie art.226 ust. 1 pkt 10 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 r., poz. 2019 z późn.zm.), zwanej dalej ustawą Pzp, Zamawiający informuje, iż odrzuca ofertę nr 3 Wykonawcy XO MEDIA SP. Z O.O., ul.Gajowicka 195, 53-150 Wrocław w zakresie części I niniejszego Postępowania.

Oferta nr 3 została przez Zamawiającego odrzucona, z uwagi na niewłaściwe zastosowanie przez Wykonawcę stawki podatku VAT, który stanowi błąd w obliczeniu ceny i nie podlega poprawie. Wykonawca zastosował niewłaściwą stawkę VAT, tj. w Formularzu Kalkulacji Cenowej – Załącznik nr 9 do SWZ poz.12 „Autorskie prawa majątkowe do utworów” zastosował stawkę podatku VAT w wysokości 8%, podczas gdy powinien zastosować stawkę VAT 23 % zgodnie z art. 41 ust. 1 ustawy o VAT. W niniejszym stanie faktycznym brak jest podstaw do zastosowania stawki preferencyjnej w wysokości 8%, o której mowa w załączniku nr 3 poz. 63 do ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług, gdyż zgodnie z tą regulacją stawka 8 % jest zastrzeżona dla usług twórców i artystów wykonawców w rozumieniu ustawy z dnia 4 lutego 1994 r. o prawie autorskim i prawach pokrewnych. Stawka ta nie będzie miała zastosowania w przypadku gdy utwór powstaje w ramach funkcjonowania np. osoby prawnej - spółki z o.o. (*vide* interpretacja indywidualna Dyrektora Izby Skarbowej w Katowicach z dnia 21 października 2016 r. o nr IBPP2/4512-572/16-2/BW).

Potwierdza to także sam Wykonawca, który w składanych na wezwanie Zamawiającego wyjaśnieniach treści oferty, sam oświadczył, iż zastosowana stawka stanowi pomyłkę, a dla całości świadczenia określonego w SWZ powinna mieć zastosowanie stawka podstawowa 23%.

Szkoła Główna
Gospodarstwa
Wiejskiego w Warszawie

ul. Nowoursynowska 166
02-787 Warszawa
+48 22 593 10 10
rektor@sggw.edu.pl
www.sggw.pl

Rektor

Szkoły Głównej Gospodarstwa Wiejskiego w Warszawie



Ze względu na zasadę równego traktowania wykonawców oraz zasadę uczciwej konkurencji oferty złożone w postępowaniu muszą być porównywalne, a więc obliczone z zastosowaniem tych samych reguł.

W przypadku wystąpienia w ofercie innej niż pisarska i rachunkowa omyłki, powodującej niezgodność oferty ze specyfikacją warunków zamówienia (SIWZ), niepowodującej istotnych zmian w treści oferty, zamawiający musi dokonać poprawienia takiej oferty, w przypadku zaś wystąpienia błędu w obliczaniu ceny, Zamawiający musi odrzucić ofertę.

Zgodnie z orzecznictwem w tym zakresie (które pomimo wejścia w życie nowej ustawy Pzp nie straciło na aktualności), oferta z błędną stawką podatku VAT podlega odrzuceniu ze względu na błąd w obliczeniu ceny. Takie stanowisko przyjęto w wyroku KIO z dnia 11 stycznia 2021 roku (KIO 3229/20), gdzie wskazano, iż „*Za błąd w obliczeniu ceny należy uznać wadliwy dobór przez wykonawcę elementów mających wpływ na właściwe obliczenie ceny oferty, w tym przyjęcie i zastosowanie przez wykonawcę wadliwej stawki podatku VAT, w przypadku gdy zamawiający nie określił wysokości stawki tego podatku w SIWZ, ale wymagał samodzielnego zastosowania przez wykonawcę obowiązujących przepisów w tym zakresie. Ocenie zamawiającego musi zatem także podlegać przyjęcie przez wykonawcę prawidłowej stawki podatku VAT, ponieważ podatek ten jest bez wątpienia elementem cenotwórczym. Odmienny wniosek musiałby prowadzić do niedającej się zaaprobować zgody na nieprzewidziane ustawą ograniczenie uprawnień zamawiającego, a w konsekwencji uniemożliwienie mu rzetelnego zbadania przesłanki uzasadniającej wykonanie przez zamawiającego ustawowego obowiązku odrzucenia ofert. Jedynie wówczas, jeśli zamawiający wskazał w SIWZ konkretną stawkę podatku VAT, kształtującą przecież także wysokość określonej w ofercie ceny, to dopiero wtedy może dojść do ewentualnego wystąpienia innej omyłki, polegającej na niezgodności przyjętej w ofercie stawki VAT ze stawką zawartą w SIWZ. Niezgodność taka uzasadniałaby obowiązek poprawienia oferty i to tylko wówczas, gdy omyłka polegająca na takiej niezgodności nie powoduje istotnych zmian w treści oferty. Natomiast w sytuacji, w której zamawiający nie określił w SIWZ stawki podatku VAT w ogóle nie może dojść do wystąpienia innej omyłki w rozumieniu art. 87 ust. 2 pkt 3 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych, ponieważ nie wystąpi wówczas ustawowa przesłanka niezgodności oferty z SIWZ, a to wobec braku dwóch potrzebnych do porównania elementów, a zarazem niezbędnych do oceny przesłanki w postaci zaistnienia niezgodności. W tej ostatnio wskazanej sytuacji w rachubę wchodzi wyłącznie ocena wystąpienia błędu w obliczeniu w ofercie ceny”.*

Zatem niewłaściwe zastosowanie przez Wykonawcę stawki podatku VAT nie podlega poprawie. Biorąc powyższe pod uwagę, należy stwierdzić, że Wykonawca w złożonej ofercie dokonał obliczenia ceny brutto z uwzględnieniem nieprawidłowej stawki podatku od towarów i usług, co stanowi błąd w obliczeniu ceny w myśl art. 226 ust. 1 pkt 10 ustawy Pzp.

Zamawiający zatem odrzuca złożoną ofertę jako zawierającą błąd w obliczeniu ceny.

**prof. dr hab. Kazimierz Tomala – Prorektor ds. Rozwoju
I Zastępca Rektora**
podpisano kwalifikowanym podpisem elektronicznym