



**UCZESTNICZY
POSTĘPOWANIA**

UNIEWAŻNIENIE

Remont kapitalny dachu budynku przy ul. Tysiąclecia 5 w Katowicach

Zamawiający, Komunalny Zakład Gospodarki Mieszkaniowej w Katowicach, unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, na podstawie art. 255 pkt 6) ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2023, poz. 1605 ze zm.), zwanej dalej Ustawą, ponieważ postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego;

Uzasadnienie

Zamawiający w dokumentach zamówienia zawarł warunki przygotowania oferty: w Rozdz. XVII pkt 2 SWZ zamieścił informację o stawce podatku VAT dla robót objętych zamówieniem w wysokości 8% i zgodnie z tym zapisem narzucił sporządzenie oferty zgodnie z treścią zawartą we wzorze formularza oferty, gdzie również wskazał 8% stawkę podatku VAT.

Ponadto Zamawiający w żadnym z dokumentów zamówienia nie podał informacji, że budynek usytuowany w Katowicach przy ul. Tysiąclecia 5 jest budynkiem użyteczności publicznej.

W przedmiotowym postępowaniu co prawda wpłynął dwa dni przed terminem składania ofert wniosek o wyjaśnienie czy nie nastąpiła pomyłka w określeniu stawki podatku VAT w związku z tym iż budynek, którego dach miał być remontowany, w całości przeznaczony jest do celów usługowych, lecz pozostał bez rozpatrzenia.

Błąd, jaki popełnił Zamawiający, przy określeniu stawki podatku VAT ujawniony został w trakcie badania ofert, bowiem zgodnie z obowiązującymi przepisami w przypadku prac remontowych obiektów użyteczności publicznej powinna być zastosowana 23% stawka podatku VAT.

W przedmiotowym postępowaniu wpłynęło dziewięć ofert, z czego osiem, których cena ofertowa skalkulowana została zgodnie z zapisami SWZ i jedna gdzie cena ofertowa została skalkulowana z uwzględnieniem 23% stawki podatku VAT, co było następstwem prawidłowego ustalenia stanu faktycznego przez Wykonawcę, co oznacza, że oferta nie zawiera błędu w obliczeniu ceny;

Jak napisano w uzasadnieniu do Uchwały SN z 2011 r. - III CZP 53/11 „Oferty zawierające skalkulowane przez wykonawców ceny netto stają się porównywalne, o ile ostateczną wartość (cenę brutto) uzyskano przy zastosowaniu **jednolitej, wynikającej z obowiązujących przepisów, stawki podatku VAT**. Tylko oferty równoważne w zakresie obiektywnie sprawdzalnych elementów, a takim elementem jest stawka podatku VAT (...), stwarzają możliwość porównania i tym samym równego traktowania”.

Z racji, że Zamawiający do sposobu obliczenia ceny określił w specyfikacji stawkę podatku VAT, wówczas kontrola oferty może sprowadzić się do poprawienia oferty. Jednak w sytuacji równoważnej z sytuacją gdy treść oferty pozostaje w sprzeczności z SWZ oferta może zostać odrzucona.

Zaistniałe okoliczności oznaczają, że nie da się konwalidować postępowania poprzez dokonanie modyfikacji ogłoszenia o zamówieniu i SWZ, ponieważ nastąpiło otwarcie ofert, a wada ta doprowadziła do sytuacji gdzie oferty stały się nieporównywalne poprzez to, że:

- mimo, że Zamawiający w treści SWZ określił stawkę podatku VAT, w celu zapewnienia w pełni porównywalności ofert, nie można w myśl art. 223 ust. 2 pkt 3 Ustawy, poprawić oferty Wykonawcy Przedsiębiorstwo Produkcyjno-Usługowe PROBUDREM Kazimierz Lipiński Spółka Jawna na zgodną z wymaganiami SWZ, bo stawka narzucona przez Zamawiającego jest nieprawidłowa;
- nie można w myśl art. 223 ust. 2 pkt 3 Ustawy poprawić ofert Wykonawców, którzy do obliczenia ceny przyjęli 8% stawkę podatku VAT, po to by stawki podatku VAT we wszystkich złożonych ofertach były prawidłowe i jednakowe, ponieważ treść tych ofert jest zgodna z treścią SWZ;

Zatem oceniając oferty, w których ceny ofertowe za wykonanie tej samej usługi byłyby skalkulowane z uwzględnieniem różnych stawek podatku VAT Zamawiający dopuściłby się naruszenia przepisów art. 16 Ustawy. W konsekwencji wada prowadzonego postępowania stanowi okoliczność spełniającą przesłanki art. 457 ust 1 pkt 1) Ustawy będące podstawą unieważnienia umowy.

**Z upoważnienia Dyrektora KZGM w Katowicach
Przemysław Olszewski**

Zastępca Kierownika Działu Zamówień Publicznych

Otrzymują: Uczestnicy postępowania; NZ – a/a.

Sporządziła: Bożena Musik-Loskot

Informacja dla osób fizycznych, których dane osobowe są przetwarzane przez KZGM w Katowicach: Administratorem Danych Osobowych jest Komunalny Zakład Gospodarki Mieszkaniowej w Katowicach z/s 40-126 Katowice ul.Grażyńskiego 5, skr. pocztowa 334, tel:32 258 20 21 do 25, NIP: 634 269 76 80, REGON: 241031620.



Adres e-mail Inspektora Ochrony Danych: IOD@kzgm.katowice.pl. Dane osobowe przetwarzamy w celu wykonania określonych prawem obowiązków i uprawnień, realizacji zawartych umów oraz gdy jest to niezbędne do wykonania zadań realizowanych w interesie publicznym. Możemy także przetwarzać dane w celu ochrony żywotnych interesów Państwa bądź osób trzecich. Podstawą przetwarzania może być również udzielona zgoda. Dane przechowujemy tylko do czasu spełnienia celów, dla których je zebraliśmy lub przez okres wymagany przez przepisy prawa. Przekażemy dane tylko takim odbiorcom, których udział w realizacji celów przetwarzania jest niezbędny, lub które są uprawnione do ich przetwarzania na podstawie przepisów prawa. Podanie danych osobowych jest obowiązkowe, w sytuacji gdy przesłankę przetwarzania tych danych stanowi przepis prawa lub zawarta między stronami umowa. Mają Państwo prawo żądania dostępu do swoich danych osobowych, ich sprostowania i usunięcia, ograniczenia przetwarzania (o ile realizacja tych praw nie będzie w sprzeczności z realizacją celów przetwarzania), prawo do wniesienia sprzeciwu wobec przetwarzania i skargi do PUODO, a w przypadku gdy podstawą przetwarzania jest zgoda – prawo do wycofania tej zgody, bez wpływu na zgodność z prawem przetwarzania dokonanego do momentu wycofania zgody.