

ZAWIADOMIENIE

O ODRZUCENIU OFERTY I UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA
o wartości wyższej niż kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie
art. 11 ust. 8 ustawy Prawo zamówień publicznych

Zgodnie z art. 93 ust. 1 pkt 3 i 7 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 ze zm.) informuję, że w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na zadanie pn.: „Odbiór i zagospodarowanie odpadów od właścicieli nieruchomości zamieszkałych z terenu Gminy Grodków” dla części 2 zamówienia pn. „**Odbiór i zagospodarowanie odpadów od właścicieli nieruchomości zamieszkałych z terenu Gminy Grodków – utworzenie na terenie miasta Grodkowa punktu selektywnego zbierania odpadów komunalnych (PSZOK)w Grodkowie**” Zamawiający odrzucił ofertę Wykonawcy Komunalnik Sp. z o. o. , ul. Sienkiewicza 28-30, 49-200 Grodków oraz postępowanie zostało u n i e w a ż n i o n e.

Uzasadnienie faktyczne:

W przedmiotowym postępowaniu na część 2 zamówienia do Zamawiającego wpłynęła jedna oferta:

Numer oferty	Nazwa (firma) i adres wykonawcy	Cena zł brutto	Wyposażenie PSZOK-u w rampę najazdową TAK / NIE
1.	KOMUNALNIK Sp. z o.o. 49-200 Grodków ul. Sienkiewicza 28-30	482.730,52	TAK

Zamawiający dokonując czynności badania oferty wyżej wymienionego Wykonawcy, stwierdził, że Wykonawca przy wyliczeniu ceny oferty zastosował niewłaściwą stawkę podatku VAT, tj. 23% dla następujących pozycji tabeli Formularza ofertowego:

- 1) poz. 1: Cena jednostkowa za odbiór i zagospodarowanie 1 Mg odpadów typu zużyte opony,
- 2) poz. 3: Cena jednostkowa za odbiór i zagospodarowanie 1 Mg odpadów typu lampy fluorescencyjne i inne odpady zawierające rtęć,
- 3) poz. 6: Cena jednostkowa za odbiór i zagospodarowanie 1 Mg odpadów typu zużyte urządzenia elektryczne i elektroniczne,
- 4) poz. 7: Cena jednostkowa za odbiór i zagospodarowanie 1 Mg odpadów typu urządzenia zawierające freony,
- 5) poz. 9: Cena jednostkowa za odbiór i zagospodarowanie 1 Mg odpadów typu odpady wielkogabarytowe,
- 6) poz. 11: Cena jednostkowa za odbiór i zagospodarowanie 1 Mg odpadów typu papier i tektura.

W związku z powyższym na cenę oferty Wykonawcy - Komunalnik Sp. z o.o., złożyły się ceny za poszczególne rodzaje odpadów, zawierające różne stawki podatku VAT, tj. 8% i 23 %.

Wykonawca odniósł się do tak zastosowanych stawek w odpowiedzi na wezwanie Zamawiającego i złożył w tym zakresie wyjaśnienie w dniu 2 listopada 2020 r., zgodnie z którym zaklasyfikował frakcje odpadów, względem których zastosował 23 % VAT, według klasyfikacji PKWiU. Jednocześnie Wykonawca oświadczył, że zastosował właściwe stawki VAT, gdyż ustawodawca nie przewidział zwolnienia z VAT lub stawki obniżonej dla wymienionych odpadów i są one opodatkowane stawką 23%. Przy czym, w przedmiotowych wyjaśnieniach Wykonawca określił słowo: „odpady” używał zamiennie, określając je terminem „towaru”.

Właściwe sklasyfikowanie za pomocą symbolu PKWiU danej czynności, której miejsce dostawy lub świadczenia znajduje się na terytorium kraju, służy określeniu właściwej stawki podatku od towarów i usług.

Klasyfikacja taka zawarta jest w załączniku do rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 29 października 2008 r. w sprawie Polskiej Klasyfikacji Wyrobów i Usług (PKWiU) – dalej „PKWiU”. Przy czym zaliczanie danego produktu do odpowiedniego grupowania jest obowiązkiem usługodawcy (tutaj Wykonawcy), który posiada wszystkie informacje niezbędne do właściwego zaliczenia produktu do odpowiedniego grupowania PKWiU, tj. informacje dotyczące rodzaju użytego surowca, technologii wytwarzania, konstrukcji i przeznaczenia wyrobu lub charakteru usługi.

Wykonawca Komunalnik Sp. z o.o. jako usługodawca, określając stawki dla poszczególnych rodzajów odpadów, wykazał się niekonsekwencją, gdyż:

- 1) po pierwsze: przyjął indywidualną stawkę podatku VAT odrębnie dla każdej frakcji odpadu, traktując odpad jak towar, stąd przyjął stawkę VAT 23%,
- 2) po drugie: część frakcji Wykonawca potraktował jako usługę i zastosował preferencyjną stawkę VAT 8%.

Przedmiotem niniejszego zamówienia jest usługa odbioru i zagospodarowania odpadów, polegająca na świadczeniu szeregu usług, w ramach utworzenia oraz prowadzenia na terenie miasta Grodkowa Punktu Selektywnego Zbierania Odpadów Komunalnych, zwanego dalej „PSZOK”, które to usługi zostały szczegółowo ujęte w Opisie przedmiotu zamówienia – część III SIWZ.

Zamawiający w treści Formularza oferty podał zestawienie usług do wyceny, wpisując w każdej pozycji kolumny pn. „Rodzaj odpadów” następującą treść: „Cena jednostkowa za odbiór i zagospodarowanie 1 Mg odpadów typu (...)”. W takim razie, usługi wymienione we wszystkich pozycjach Formularza ofertowego, dotyczą bezpośrednio odbioru i zagospodarowania poszczególnych frakcji odpadów.

Wykonawca świadczył zatem będzie na rzecz Zamawiającego usługę złożoną, kompleksową składającą się z wielu czynności, łącznie zmierzającą do realizacji jednego, określonego celu.

Przepisy ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz. U. z 2020r. poz. 106) nie zawierają definicji „świadczenia kompleksowego”. Koncepcja ta została ukształtowana na gruncie

bogatego orzecznictwa krajowego, a także przede wszystkim orzecznictwa Trybunału Sprawiedliwości Unii Europejskiej (dalej: TSUE) – wyrok w sprawie C-349/96 Card Protection Plan Ltd.

W wyroku z dnia 17 stycznia 2020 r. Sygn. akt 2653/19, KIO 2656/19, Krajowa Izba Odwoławcza dokonała analizy zarzutu naruszenia art. 89 ust. 1 pkt 6 ustawy Pzp pod kątem kompleksowości lub braku kompleksowości świadczenia. Izba stwierdziła, iż w tym zakresie wskazać należy, że aby móc sklasyfikować daną usługę jako usługę złożoną (kompleksową) na gruncie podatku od towarów i usług, to należy ustalić czy usługa ta składa się z różnych świadczeń, których wykonanie prowadzi do realizacji jednego celu. Na usługę złożoną składa się więc kombinacja różnych czynności, prowadzących do realizacji określonego celu – do wykonania świadczenia głównego, na które składają się różne świadczenia pomocnicze. Usługę należy natomiast uznać za pomocniczą, jeśli nie stanowi ona celu samego w sobie, lecz jest środkiem do pełnego zrealizowania lub wykorzystania usługi zasadniczej. Pojedyncza usługa traktowana jest zatem jak element usługi kompleksowej wówczas, jeżeli cel świadczenia usługi pomocniczej jest zdeterminowany przez usługę główną oraz nie można wykonać lub wykorzystać usługi głównej bez usługi pomocniczej.

Należy wskazać, że co do zasady każde świadczenie dla celów opodatkowania podatkiem od towarów i usług powinno być traktowane jako odrębne i niezależne, jednak w sytuacji gdy jedna usługa obejmuje z ekonomicznego punktu widzenia kilka świadczeń, usługa ta nie powinna być sztucznie dzielona dla celów podatkowych.

Odnosząc powyższe do stanu faktycznego, bez wątplenia uznać można, iż poszczególne czynności wykonywane przez Wykonawcę w ramach niniejszego zamówienia publicznego, stanowić będą na gruncie ustawy o VAT, świadczenie kompleksowe opodatkowane wg zasad właściwych dla usługi zasadniczej, tj. odbioru (przyjęcie od mieszkańców) i zagospodarowania poszczególnych rodzajów odpadów. W analizowanym przypadku bowiem, wartością dla Zamawiającego jest jedna usługa – odbiór i zagospodarowanie odpadów, i to ta usługa nadaje sens pozostałym, wykonywanym w ramach zamówienia dodatkowym czynnościom (tj. usługom pomocniczym: ważenie odpadów, prowadzenie rejestru przyjętych odpadów oraz pozostałej dokumentacji związanej z PSZOK, transport odpadów do właściwych instalacji, magazynowanie odpadów, utrzymanie czystości i porządku).

Dodatkowo należy podkreślić, że realizacja odbioru i zagospodarowania odpadów na PSZOK-u, odbywa się w przypadku wszystkich grup odpadów (pozycje 1-11 Formularza oferty) w podobny sposób, przy zaangażowaniu tych samych sił i środków.

Uzasadnienie prawne:

Zastosowanie w treści oferty przetargowej nieprawidłowej stawki podatku VAT mieści się w pojęciu „błędu w obliczeniu ceny”, o którym mowa w art. 89 ust. 1 pkt 6 ustawy Prawo zamówień publicznych, zatem uznać należy, że oferta Wykonawcy - Komunalnik Sp. z o. o. z siedzibą w Grodkowie, ul. Sienkiewicza 28-30; 49-200 Grodków, podlega odrzuceniu, gdyż zawiera błąd w obliczeniu ceny.

Ponadto w związku z faktem, że w postępowaniu złożona została jedna oferta – Zamawiający unieważnił niniejsze postępowanie na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 1 ustawy Prawo zamówień publicznych – w postępowaniu nie złożono oferty niepodlegającej odrzuceniu.

Zawiadomienie niniejsze zamieszcza się na stronie internetowej Zamawiającego w dniu 09.11.2020 r.

BURMISTRZ

Marcel Antoniewicz

Sprawę prowadzi:
Iwona Kokowska - Paluch
tel. 77 40 40 308
e-mail: pm@grodkow.pl