



GPIK-ZP.271.36.2023

Złotów, 20 lipca 2023 r.

**Wykonawcy
uczestniczący w postępowaniu**

Zawiadomienie o unieważnieniu postępowania

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Zakup i dostawa nowych kserokopiarek w ramach projektu „Cyfrowa Gmina”.

Burmistrz Miasta Złotowa, działając w imieniu Gminy Miasto Złotów, na podstawie art. 255 pkt 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 z późn. zm.), zawiadamia o unieważnieniu postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Zakup i dostawa nowych kserokopiarek w ramach projektu „Cyfrowa Gmina”, prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego, na podstawie art. 132 ww. ustawy.

Uzasadnienie prawne:

Zgodnie z dyspozycją art. 255 pkt 5 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego unieważnia się, jeżeli obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Uzasadnienie faktyczne:

W niniejszym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego – w ramach dostawy sprzętu komputerowego m.in. dla placówek oświatowych - Zamawiający wskazał w Załączniku nr 1a do SWZ – formularzu cenowym wraz ze specyfikacją techniczną, w poz. 1 „Urządzenie wielofunkcyjne A4 mono (kopiarka, drukarka sieciowa i skaner sieciowy), nowe” stawkę VAT w wysokości 0%, co zostało podkreślone przez Zamawiającego w uwadze dla Wykonawców o następującej treści: „Oświadczam, że sporządzając ofertę na zakup kserokopiarek i drukarek do placówki oświatowej uwzględniłem stawkę podatku VAT w wysokości 0%.”

W przedmiotowym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, w terminie przewidzianym na składanie ofert, tj. do dnia 13 lipca 2023 r., do godziny 11:20, zostały złożone trzy oferty niepodlegające odrzuceniu, które uwzględniały stawkę podatku od towarów i usług dla: „Urządzenia wielofunkcyjnego A4 mono (kopiarka, drukarka sieciowa i skaner sieciowy), nowe” w wysokości 0%.

W tym stanie rzeczy wszyscy Wykonawcy złożyli wypełniony formularz cenowy zgodny z załącznikiem nr 1A do SWZ, zawierający stawki netto dla danej pozycji, stawkę *podatku VAT* określoną przez Zamawiającego (dla urządzeń wielofunkcyjnych - 0%) oraz ceny brutto danych urządzeń.

W trakcie badania złożonych ofert okazało się, iż przyjęta przez Zamawiającego wysokość stawki VAT dla dostawy urządzeń wielofunkcyjnych (0%), o których mowa wyżej, jest niewłaściwa, co znajduje

potwierdzenie w piśmie z dnia 11 grudnia 2019 r. Szefa Krajowej Administracji Skarbowej DPP8.8101.30.2019.WCH w sprawie zmiany interpretacji indywidualnej, w którym stwierdzono m.in. iż:

...*"Zarówno w treści ustawy o VAT, jak i w przepisach wykonawczych do niej, ustawodawca przewidział opodatkowanie niektórych czynności stawkami obniżonymi bądź zwolnienie od podatku.*

Zauważyć jednakże należy, że stosowanie zwolnień od podatku lub stawek preferencyjnych ma charakter wyjątkowy i nie podlega ani wykładni rozszerzającej, ani zawężającej. W efekcie podatnik uprawniony będzie do zastosowania ww. preferencji jedynie, gdy charakter czynności świadczonych przez niego w sposób jednoznaczny i nie budzący wątpliwości wyczerpuje znamiona ujęte w treści przepisu statuującego jego prawo do zastosowania zwolnienia od podatku od towarów i usług lub stawki obniżonej.

Zgodnie z art. 83 ust. 1 pkt 26 ustawy o VAT stawkę podatku w wysokości 0% stosuje się do dostaw sprzętu komputerowego:

a. dla placówek oświatowych,

b. dla organizacji humanitarnych, charytatywnych lub edukacyjnych w celu dalszego nieodpłatnego przekazania placówkom oświatowym - przy zachowaniu warunków, o których mowa w ust. 13-15.

Na podstawie art. 83 ust. 13 ustawy o VAT opodatkowaniu stawką podatku w wysokości 0% podlegają towary wymienione w załączniku nr 8 do ustawy.

W myśl art. 83 ust. 14 ustawy dokonujący dostawy, o której mowa w ust. 1 pkt 26, stosuje stawkę podatku 0%, pod warunkiem:

1. posiadania stosownego zamówienia potwierdzonego przez organ nadzorujący daną placówkę oświatową, zgodnie z odrębnymi przepisami - w przypadku dostawy, o której mowa w ust. 1 pkt 26 lit. a;

2. posiadania kopii umowy o nieodpłatnym przekazaniu sprzętu komputerowego placówce oświatowej oraz posiadania stosownego zamówienia potwierdzonego przez organ nadzorujący placówkę oświatową, zgodnie z odrębnymi przepisami - w przypadku dostawy, o której mowa w ust. 1 pkt 26 lit. b.

Stosowanie do art. 83 ust. 15 ustawy o VAT dostawca obowiązany jest przekazać kopię dokumentów, o których mowa w ust. 14, do właściwego urzędu skarbowego.

W załączniku nr 8 do ustawy o VAT, stanowiącym wykaz towarów, których dostawa jest opodatkowana stawką 0% na podstawie art. 83 ust. 1 pkt 26 wymieniono:

1. Jednostki centralne komputerów, serwery, monitory, zestawy komputerów stacjonarnych

2. Drukarki

3. Skanery

4. Urządzenia komputerowe do pism Braille'a (dla osób niewidomych i niedowidzących)

5. Urządzenia do transmisji danych cyfrowych (w tym koncentratory i switche sieciowe, routery i modemy).

Zgodnie z art. 43 ust. 9 ustawy o VAT przez placówki oświatowe, o których mowa w ust. 1 pkt 13 oraz w art. 83, rozumie się szkoły i przedszkola publiczne i niepubliczne, szkoły wyższe i placówki opiekuńczo wychowawcze.

Z powołanych regulacji wynika, że nie każdy sprzęt komputerowy, będący przedmiotem dostawy dla placówek oświatowych, organizacji humanitarnych, charytatywnych lub edukacyjnych w celu dalszego nieodpłatnego przekazania placówkom oświatowym, będzie opodatkowany stawką podatku w wysokości 0%, lecz tylko i wyłącznie wymieniony w załączniku nr 8 do ustawy.

Przepisy ustawy przewidują warunki jakie należy spełnić aby móc zastosować preferencyjną stawkę podatku. Po pierwsze, dostawa musi być realizowana na rzecz placówki oświatowej. Na potrzeby art. 83 ustawy o VAT, w treści art. 43 ust. 9 ustawy o VAT, wymieniono zamknięty katalog placówek oświatowych.

Po drugie, preferencyjną stawką objęta może być jedynie dostawa ściśle określonego sprzętu komputerowego wskazanego w załączniku nr 8 do ustawy o VAT, w którym literalnie wymienione są m.in.: jednostki centralne komputerów, serwery, monitory, zestawy komputerów stacjonarnych, urządzenia do transmisji danych cyfrowych, drukarki oraz skanery. Unormowania zawarte w art. 83 ust. 14 ustawy o VAT oraz ust. 15 ustawy o VAT wskazują na warunki formalne do zastosowania stawki 0%, poprzez obowiązek posiadania stosownych dokumentów, których następnie kopie dokonujący dostawy obowiązany jest przekazać do właściwego urzędu skarbowego. Zatem dopiero łączne spełnienie wszystkich powyższych warunków uprawnia dostawcę do zastosowania obniżonej stawki do dostawy sprzętu komputerowego.

Podstawą do zastosowania preferencyjnej stawki podatku 0% w przypadku dostaw sprzętu komputerowego na rzecz placówek oświatowych jest przede wszystkim zaliczenie dostarczanych towarów do określonych grup towarowych wymienionych w powołanym załączniku nr 8 do ustawy o VAT. Katalog towarów, co do których mają zastosowanie przepisy art. 83 ust. 1 pkt 26 ustawy o VAT, został przez ustawodawcę określony w sposób szeroki, wymieniono bowiem grupy towarów bez podania szczegółowego oznaczenia Polskiej Klasyfikacji Wyrobów i Usług, jednakże jest to katalog zamknięty, co oznacza, że ustawodawca nie przewidział w tym przypadku jakichkolwiek wyjątków ani interpretacji rozszerzających.

Z powyższego wynika, że nie każdy sprzęt komputerowy będzie opodatkowany 0% stawką podatku, lecz tylko i wyłącznie ten, który został wymieniony w załączniku nr 8 do ustawy o VAT. Wszystkie niewymienione w tym załączniku towary wchodzące w skład sprzętu komputerowego będą opodatkowane stawką podstawową, tj. 23%.

W przywołanym załączniku nr 8 do ustawy o VAT ustawodawca wprost wymienia drukarki jako towar, którego dostawa jest opodatkowana stawką 0% na podstawie art. 83 ust. 1 pkt 26 ustawy o VAT. Jednakże jak wynika to z opisu stanu faktycznego przedmiotem zamówienia - zgodnie z opisem podanym przez producenta stanowi urządzenie X. oraz K. będące urządzeniami wielofunkcyjnymi, tj. umożliwiające drukowanie, kopiowanie, faksowanie i skanowanie. Urządzenie wielofunkcyjne nie zostało wymienione wprost w załączniku nr 8 do ustawy o VAT zatem ich dostawa nie podlega preferencyjnej stawce podatku VAT, gdyż urządzenie to nie jest żadnym z towarów wymienionych w załączniku nr 8 do ustawy o VAT.

Ponadto, wskazać należy, że ani przepisy ustawy, ani rozporządzeń wykonawczych do ustawy nie przewidują zwolnienia lub obniżonych stawek podatku VAT dla dostawy ww. urządzenia wielofunkcyjnego.

W konsekwencji, z uwagi na fakt, że urządzenie wielofunkcyjne, łączące w sobie cechy drukarki kopiarki, faksu i skanera, nie zostało literalnie wymienione w katalogu urządzeń mieszczących się w załączniku nr 8 do ustawy o VAT, do ich dostawy na rzecz uczelni publicznej nie będzie mogła mieć zastosowania preferencyjna stawka podatku VAT w wysokości 0% na podstawie art. 83 ust. 1 pkt 26 ustawy, a zatem sprzedaż przedmiotowych urządzeń wielofunkcyjnych będzie podlegała opodatkowaniu stawką podatku w wysokości 23%, zgodnie z art. 41 ust. 1 w zw. z art. 146aa ust. 1 pkt 1 ustawy o VAT...".

W realiach niniejszej sprawy Zamawiający - co dostrzegł dopiero na etapie badania ofert - popełnił błąd w SWZ w zakresie określenia stawki VAT dla urządzeń wielofunkcyjnych wskazując jej wysokość jako 0%, tj. niezgodnie z przepisami ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług, wedle których stawka winna wynosić 23%.

Ustawodawca w art. 41 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług, wprowadza regulację dotyczącą stawek VAT. Obowiązkiem zaś podatnika jest przyporządkowanie sprzedaży towarów czy usług do określonej stawki VAT. Określając wysokość 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".

Zgodnie zaś z przepisem art. 281 ust. 1 pkt 16 ustawy Pzp, to na Zamawiającym ciążył obowiązek określenia w SWZ sposobu obliczenia ceny, a opis ten był wiążący dla Wykonawców. Tylko oferty, które zawierają cenę obliczoną zgodnie ze sposobem wskazanym w SWZ mogły być przedmiotem porównania przez Zamawiającego w toku czynności wyboru najkorzystniejszej oferty (tak też w wyroku Sądu Okręgowego w Nowym Sączu z dnia 30 kwietnia 2019 r., sygn. akt III Ca 215/19). Istotne jest przy tym, że Zamawiający, po otwarciu ofert, nie mógł dokonać zmiany stawki podatku VAT wskazanej w dokumentach zamówienia, ponieważ zgodnie z art. 286 ust. 1 ustawy Pzp, wszelkie zmiany treści SWZ powinny być dokonywane przed upływem terminu składania ofert. Jednocześnie Zamawiający nie miał podstaw prawnych do tego, aby poprawić (zmienić) w ofertach Wykonawców stawek podatku VAT na te prawidłowe, ponieważ Wykonawcy przyjmując dane stawki podatku VAT kierowało się wiążącymi wytycznymi Zamawiającego, zawartymi w dokumentach zamówienia. Nie można więc mówić o zaistnieniu innej omyłki, o której mowa w art. 223 ust. 2 pkt 3 ustawy Pzp, a już na pewno o oczywistej omyłce rachunkowej (art. 223 ust. 2 pkt 2 ustawy Pzp). Błędnie zastosowana stawka podatku VAT wskutek wprowadzenia w błąd Wykonawców przez Zamawiającego co do wysokości tej stawki stanowi wadliwość niepodlegającą poprawieniu, gdyż prowadzi do błędu w obliczeniu ceny, nie stanowi zaś oczywistej omyłki rachunkowej.

Zwrócić należy ponadto uwagę, iż błąd w SWZ mógł też spowodować, że część z wykonawców nie przystąpiło w ogóle do postępowania.

Kontynuowanie postępowania w tym stanie rzeczy oznaczałoby zatem naruszenie zasady uczciwej konkurencji.

Mając na względzie powyższe, zgodnie z art. 254 pkt 2 w związku z art. 255 pkt 6 ustawy Pzp postępowanie o udzielenie zamówienia kończy się unieważnieniem postępowania. W ocenie Zamawiającego takie działanie jest w realiach niniejszej sprawy nie tylko możliwe, ale wręcz konieczne na gruncie przepisów ustawy Pzp.

Mając na względzie powyższe należało orzec o unieważnieniu przedmiotowego postępowania.

Pouczenie o możliwości wniesienia odwołania:

Wobec unieważnienia postępowania, zgodnie z art. 513 ust. 1 w związku z art. 505 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r., poz. 1710 z późn. zm.) Wykonawcy przysługuje odwołanie, jeżeli ma lub miał interes w uzyskaniu zamówienia oraz poniósł lub może ponieść szkodę w wyniku naruszenia przez Zamawiającego przepisów ustawy. Odwołanie powinno wskazywać czynności lub zaniechania czynności Zamawiającego, której zarzuca się niezgodność z przepisami ustawy, zawierać zwięzłe przedstawienie zarzutów, określać żądanie co do sposobu rozstrzygnięcia odwołania oraz wskazywać okoliczności faktyczne i prawne uzasadniające wniesienie odwołania oraz dowody na poparcie przytoczonych okoliczności.

Odwołanie wnosi się do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej Pisma w formie pisemnej albo w formie elektronicznej albo w postaci elektronicznej, z tym że odwołanie wniesione w postaci elektronicznej, wymaga opatrzenia podpisem zaufanym.

Odwołanie w formie pisemnej wnosi się za pośrednictwem operatora pocztowego, w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. – Prawo pocztowe, osobiście lub za pośrednictwem posłańca, a odwołanie w formie lub postaci elektronicznej wnosi się przy użyciu środków komunikacji elektronicznej.

Odwołujący przekazuje Zamawiającemu odwołanie wniesione w formie elektronicznej albo postaci elektronicznej albo kopię tego odwołania, jeżeli zostało ono wniesione w formie pisemnej, przed upływem terminu do wniesienia odwołania w taki sposób, aby Zamawiający mógł zapoznać się z jego treścią przed upływem tego terminu.

Domniemywa się, że Zamawiający mógł zapoznać się z treścią odwołania przed upływem terminu do jego wniesienia, jeżeli przekazanie odpowiednio odwołania albo jego kopii nastąpiło przed upływem terminu do jego wniesienia przy użyciu środków komunikacji elektronicznej.

Odwołanie wnosi się w terminie 10 dni od dnia przesłania zawiadomienia o unieważnieniu postępowania.

BURMISTRZ MIASTA
Adam Pulit



Sprawę prowadzi:
Grzegorz Bąbiński
Inspektor ds. zamówień publicznych
tel. 67 263-21-49 w. 30, pokój. nr 22