




Prezes  
Halina Szymańska


#### Wykonawcy

Wasze pismo znak: Data:

Nasz znak:

Data:

P.  .DPIzP.2619.7.2021.IH

 .01.2022 r.

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na usługi społeczne prowadzonego w trybie podstawowym na „Zakup usług hotelarsko – restauracyjnych wraz z obsługą narad i szkoleń oraz pobytom pracowników ARiMR w ośrodku szkoleniowym”.

- I. Działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 poz. 1129 ze zm.; dalej: „ustawa”) Agencja Restrukturyzacji i Modernizacji Rolnictwa z siedzibą w Warszawie przy al. Jana Pawła II nr 70, zwana w dalszej treści pisma „Zamawiającym”, udziela odpowiedzi na pytania zgłoszone w przedmiotowym postępowaniu.

#### Pytanie nr 1:

Zamawiający na stronie formularza ofertowego stwierdził „**UWAGA:** W przypadku zastosowania różnych stawek podatku VAT dla danej pozycji należy powielić wiersz”

Jest to stwierdzenie błędne, wprowadzające wykonawców w błąd, prowadzące do sytuacji, iż kilka różnych podmiotów może na tej podstawie zastosować nieprawidłową, obniżoną stawkę podatkową. W konsekwencji zaistnieje możliwość nierównego traktowania wykonawców w przypadku obliczenia ceny końcowej oferty oraz wpływu zaniżonego podatku VAT do skarbu państwa

W Rozdziale I SIWZ Przedmiot Zamówienia pkt 1.2 Opis Części Zamówienia – Zamawiający wielokrotnie podkreśla, iż „Przedmiot zamówienia polega na kompleksowej realizacji kilkudniowych wyjazdów”.... oraz „podział przedmiotowego postępowania na części jest niecelowy”

Zamawiający określił przedmiot świadczenia usług obejmujących zakwaterowanie, wyżywienie, wynajem sal konferencyjnych oraz transport z których każda objęta jest inną stawką podatku VAT.

W związku z powyższym każda jednostka biorąc udział w zamówieniu publicznym, w którym co do zasady treścią zamówienia jest organizacja takiego projektu, nie może traktować danego zamówienia jako szereg poszczególnych usług i stosować zróżnicowanych stawek VAT. Każda z wymaganych przez Zamawiającego usług jak zakwaterowanie, wyżywienie, zapewnienie przewozów kawowych czy sal konferencyjnych a nawet transportowych, jako samodzielna usługa jest wprawdzie opodatkowana (jak wspomniano) inną stawką podatkową, niemniej występując w tym zamówieniu każdy Wykonawca jest zobowiązany do przedstawienia kompleksowej oferty na powyższe usługi, gdyż Zamawiający nie przewiduje zawarcia oddzielnych umów na każdą usługę oddzielnie

„...W sytuacji gdy jedna usługa obejmuje z ekonomicznego punktu widzenia kilka świadczeń, usługa ta nie powinna być sztucznie dzielona dla celów podatkowych”. Stanowisko takie wynika z orzecznictwa TSUE w wyroku z dnia 27.10.2005, sygn.. akt C-41/04.

Ponieważ „w przedmiotowej sprawie zawarta jest jedna umowa na świadczenie usług i umowa ta nie jest zawarta oddzielnie na świadczenie każdej z usług (najmu sali, wyżywienia, noclegu) a Zleceniodawca oczekuje określonego rezultatu i przewiduje określone wynagrodzenie – to przedmiotem umowy będzie jedna usługa kompleksowa”

„Wobec powyższego z uwagi na fakt, iż przedmiotem zawartej umowy będzie jedna usługa kompleksowa, powinna ona zostać opodatkowana 23% stawką podatku VAT.”

Takie stanowisko zawarte jest m.in. w Interpretacji Ministra Finansów – Dyrektora Izby Skarbowej w Poznaniu z dnia 24.09.2014 ILPP2/443-651/14-4/MR co oznacza, iż zaproponowana przez Zamawiającego stawka podatku VAT jest nieprawidłowa.

W związku z powyższymi zastrzeżeniami do specyfikacji uważamy, iż Zamawiający na tym etapie postępowania powinien zmienić formularz ofertowy i ujednoczyć stawkę VAT określając ją na 23% w całości oferty.

**Określenie w ofercie ceny brutto z uwzględnieniem nieprawidłowej stawki podatku od towarów i usług stanowi błąd w obliczeniu ceny, jeżeli brak jest ustawowych przesłanek wystąpienia omyłki**

Zgodnie z udostępnionym na stronach Sądu Najwyższego a także Urzędu Zamówień Publicznych uzasadnieniem uchwały o sygn. akt III CZP 52/11 nie jest obojętne, jaką stawkę podatku VAT przyjął w swej ofercie wykonawca. Wg Sądu Najwyższego Zamawiający ma obowiązek badać poprawność złożonych ofert także pod kątem wysokości stawki podatku VAT. 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. Stawka podatku VAT jest zaś istotnym elementem kalkulacji ceny oferty, cena zaś zajmuje istotne miejsce wśród kryteriów oceny ofert.

Jednocześnie zdajemy sobie sprawę, iż Wykonawcy przysługują środki ochrony prawnej także w zakresie zastrzeżeń do treści specyfikacji, lecz z uwagi na możliwość ewentualnego przedłużania postępowania, nie zostaną one wniesione do Krajowej Izby Odwoławczej. Należy jednak pamiętać, iż z chwilą kontynuowania postępowania w tej formie oraz wyboru wykonawcy z błędną stawką podatkową, zaistnieją przesłanki do poinformowania o tym fakcie odpowiednich organów kontroli skarbowej.



Prezes  
Halina Szymańska

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie zmienia zapisów SWZ i wyjaśnia jak niżej.

Przepisy Prawa zamówień publicznych nie nakładają na Zamawiającego obowiązku wskazywania w SWZ stawki podatku od towarów i usług. Zamawiający ocenia w postępowaniu ceny brutto. Wynika to z art. 7 pkt 1 ustawy Pzp. Przepis ten odsyła do art. 3 ust. 1 pkt. 1 i ust. 2 ustawy o informowaniu o cenach towarów i usług (Dz. U. z 2019 r. poz. 178), które definiują cenę jako wartość wyrażoną w jednostkach pieniężnych, którą kupujący jest zobowiązany zapłacić przedsiębiorcy za towar lub usługę. W cenie uwzględnia się podatek od towarów i usług oraz podatek akcyzowy, jeżeli na podstawie odrębnych przepisów sprzedaż towaru (usługi) podlega obciążeniu podatkiem od towarów i usług lub podatkiem akcyzowym. VAT jest więc składnikiem ceny stanowiącym element cenotwórczy, co już na etapie składania ofert przez wykonawców nakłada na nich obowiązek obliczenia określonej w ofercie ceny z uwzględnieniem jego właściwej stawki. Tym samym uwzględniana w cenie brutto kwota VAT w sposób istotny wpływa na wybór wykonawcy zamówienia publicznego, a ustalając cenę realizacji zamówienia, wykonawca jest zobowiązany do jej prawidłowego obliczenia.

Ponadto, zgodnie z § 3 ust. 3 projektowanych postanowień umowy, stanowiących Załącznik nr 8 do SWZ, Zamawiający zobowiązuje się do uiszczenia wynagrodzenia należnego wykonawcy wg cen jednostkowych określonych w formularzu ofertowym stanowiącym załącznik nr 4 do projektowanych postanowień umowy, po przeprowadzeniu każdej z porad, spotkania lub szkolenia, w terminie 28 dni od dnia otrzymania przez Zamawiającego faktury VAT. Podstawą wystawienia przez Wykonawcę faktury VAT za realizację danego zamówienia stanowił będzie sporządzony przez Wykonawcę oraz zaakceptowany bez zastrzeżeń przez Zamawiającego protokół, którego wzór stanowi załącznik nr 5 do projektowanych postanowień umowy, stwierdzający prawidłową realizację zamówienia.

Zgodnie z obowiązującym stanem prawnym to na wystawcy faktury VAT spoczywa obowiązek ustalenia prawidłowej stawki podatku od towarów i usług (VAT).

**Pytanie nr 2:**

Dodatkowo należy zauważyć, iż Zamawiający wskazał w opisie przedmiotu zamówienia, że obejmuje ono świadczenie na jego rzecz także usług w zakresie transportu drogowego, niezależnie od świadczenia usług hotelarskich, gastronomicznych, wynajmu sal wykładowych.

Wobec powyższego przedmiotowe zamówienie obejmuje działalność w zakresie organizowania imprez turystycznych, o których mowa w ustawie z dnia 24 listopada 2017r. o imprezach turystycznych i powiązanych usługach turystycznych (Dz. U. z 2019, poz. 548, z późn. zm.), a do ich legalnego świadczenia niezbędne jest posiadanie wpisu do Centralnej Ewidencji Organizatorów Turystyki i Przedsiębiorców Ułatwiających Nabywanie Powiązanych Usług Turystycznych (CEOTIPUNPUT), a także posiadania wymaganych prawem gwarancji ubezpieczeniowych. Odzwierciedleniem spełniania powyższego warunku jest uzyskanie stosownego wpisu, którego istnienie zamawiający jest w stanie samodzielnie zweryfikować na ogólnodostępnych stronach internetowych Ubezpieczeniowego Funduszu Gwarancyjnego ([www.ewidencja.ufg.pl](http://www.ewidencja.ufg.pl)).

Stosownie do art. 22 ust. 1 ustawy z dnia 24 listopada 2017 o imprezach turystycznych i powiązanych usługach turystycznych, do działalności w zakresie organizowania imprez turystycznych oraz ułatwiania nabywania powiązanych usług turystycznych stosuje się odpowiednie przepisy ustawy z dnia 6 marca 2018 – Prawo przedsiębiorców (Dz. U. poz. 646, 1479, 1629, 1633 i 2212) dotyczącej regulowanej działalności gospodarczej oraz kontroli działalności gospodarczej przedsiębiorcy.

Jednocześnie należy wskazać, iż ww. ustawa przewiduje sankcje karne i finansowe w stosunku do podmiotów, które prowadzą działalność w zakresie pośrednictwa w zakresie organizowania imprez turystycznych bez uzyskania stosownych wpisów i pozwoleń. Tym samym dany przedsiębiorca może zostać wezwany przez odpowiednie organy kontroli do ustosunkowania się do zarzutu prowadzenia działalności organizatora turystyki bez wpisu do w/w rejestru pod rygorem wszczęcia postępowania w sprawie stwierdzenia wykonywania działalności gospodarczej bez wymaganego wpisu do rejestru oraz zakazu wykonywania działalności gospodarczej w zakresie organizowania imprez turystycznych przez okres 3 lat.

Zostało to także potwierdzone w stanowisku Ministra Sportu i Turystyki z dnia 2 lutego 2019 (pismo DT-6.58.44.2017.SS.9, UNP: 2018-15310), w którym czytamy: „zgodnie z art. 3 pkt. 4 ustawy o usługach turystycznych, organizowanie imprez turystycznych to przygotowywanie lub oferowanie, a także realizacja imprez turystycznych. Każdy z trzech wskazanych w definicji etapów (przygotowanie, oferowanie, realizacja), należy uznać za oferowanie imprez turystycznych, a każdy przedsiębiorca, który podejmuje działania na którymkolwiek z tych etapów jest organizatorem turystyki w rozumieniu ustawy o usługach turystycznych (...) Oferowane działalności w zakresie pośredniczenia na zlecenie klienta w wykonywaniu czynności faktycznych i prawnych związanych z zawieraniem, umów o świadczenie usług turystycznych stanowiących imprezę bez posiadania wpisu do rejestru jako pośrednik turystyczny podlega takiej samej odpowiedzialności jak działalność w zakresie oferowania imprezy turystycznej bez posiadania wpisu do rejestru działalności regulowanej jako organizator turystyki”.

Mając zatem na uwadze powyższe, należy wskazać, iż w przedmiotowym postępowaniu należy wymagać posiadania przez potencjalnego wykonawcę wszystkich wymaganych prawem zezwoleń, niezbędnych dla legalnego świadczenia usług objętych niniejszym zamówieniem, o czym Zamawiający nie informuje w całej dokumentacji postępowania.

Wobec powyższego wnioskuję o wprowadzenie powyższych zmian.

**Odpowiedź:**

Zamawiający w odpowiedzi na pytanie dokonuje następujących zmian zapisów SWZ.

Zamawiający na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy dokonuje następujących zmian SWZ:

**Zmiana nr 1:**

Rozdz. III.2. SWZ „Warunki udziału”, w pkt 1 dodaje ppkt 1.2 o brzmieniu:



Prezes  
Halina Szymańska

- 1.2. **Uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej.** Zamawiający uzna, że Wykonawca spełnia warunek udziału we wskazanym zakresie, jeżeli Wykonawca wykaże, że: został wpisany do rejestru organizatorów turystyki i przedsiębiorców ułatwiających nabywanie powiązanych usług turystycznych zgodnie z ustawą z dnia 24 listopada 2017r. o imprezach turystycznych i powiązanych usługach turystycznych (Dz. U. 2020 poz. 2139, z późn. zm.) prowadzonym przez Marszałka Województwa właściwego ze względu na siedzibę przedsiębiorcy a w przypadku przedsiębiorcy zagranicznego, który utworzył na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej oddział, zgodnie z przepisami ustawy z dnia 6 marca 2018 r. o zasadach uczestnictwa przedsiębiorców zagranicznych i innych osób zagranicznych w obrocie gospodarczym na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej (Dz. U. z 2020 r. poz. 1252), organem właściwym do prowadzenia rejestru jest marszałek województwa właściwy ze względu na siedzibę oddziału.

**UWAGA:**

W przypadku przedsiębiorcy turystycznego nieposiadającego siedziby ani oddziału na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej organem właściwym do prowadzenia rejestru jest wybrany przez niego marszałek województwa.

**Zmiana nr 2:**

Rozdz. IV.2. SWZ „Wykaz podmiotowych środków dowodowych”, dodaje się pkt 3 o brzmieniu:

3. potwierdzenia spełniania warunku udziału w postępowaniu dotyczącego posiadania **uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej:**  
3.1 zaświadczenia o wpisie do rejestru organizatorów turystyki i pośredników turystycznych zgodnie z ustawą z dnia 24 listopada 2017r. o imprezach turystycznych i powiązanych usługach turystycznych (Dz. U. 2020 poz. 2139, z późn. zm.) prowadzonym przez Marszałka Województwa właściwego ze względu na siedzibę przedsiębiorcy a w przypadku przedsiębiorcy zagranicznego, który utworzył na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej oddział, zgodnie z przepisami ustawy z dnia 6 marca 2018 r. o zasadach uczestnictwa przedsiębiorców zagranicznych i innych osób zagranicznych w obrocie gospodarczym na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej (Dz. U. z 2020 r. poz. 1252), organem właściwym do prowadzenia rejestru jest marszałek województwa właściwy ze względu na siedzibę oddziału  
albo  
wydruk aktualnych informacji o przedsiębiorcy turystycznym wpisanym do Centralnej Ewidencji Organizatorów Turystyki i Przedsiębiorców Ułatwiających Nabywanie Powiązanych Usług Turystycznych, uzyskany z systemu teleinformatycznego obsługującego Ewidencję, który ma moc równą zaświadczeniu wydawanemu przez Marszałków Województw, jeżeli zawiera:  
1) adres strony internetowej, na której zamieszczone są aktualne informacje o przedsiębiorcach turystycznych wpisanych do Ewidencji,  
2) identyfikator pozwalający na potwierdzenie faktu sporządzenia tego wydruku przy użyciu funkcjonalności udostępnionej w systemie teleinformatycznym obsługującym Ewidencję oraz prawdziwości danych zawartych w tym wydruku w czasie jego sporządzenia

**Pytanie nr 3:**

Proszę o udzielenie informacji, czy oferta nie zostanie odrzucona, jeśli Wykonawca oświadczy w formularzu ofertowym, że zamierza powierzyć Podwykonawcom wykonanie usług transportowych, przy czym Podwykonawca zostanie wyłoniony na etapie podpisania umowy (czyli bez wskazywania w formularzu ofertowym konkretnego Podwykonawcy).

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyjaśnia, że zgodnie z przepisami ustawy oraz zapisem SWZ zawartym w Rozdz. I.3 pkt 3 SWZ:

„Wykonawca zobowiązany jest do wskazania w ofercie części zamówienia, której wykonanie zamierza powierzyć Podwykonawcy oraz do podania firm Podwykonawców, jeżeli są już znani.”

- II. Działając na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy Zamawiający, wprowadza następujące zmiany w treści specyfikacji warunków zamówienia (dalej: „SWZ”).

**ZMIANA NR 3**

W Rozdziale I.1 SWZ „Opis przedmiotu zamówienia”, w pkt 2 ppkt 2.5 otrzymuje brzmienie:

„2.5. Zamówienia mogą być realizowane do wyczerpania łącznej kwoty wynagrodzenia, która zostanie wskazana w § 3 ust. 1 projektowanych postanowień umowy (tj. do kwoty 330 000,00 zł brutto), nie dłużej jednak niż od dnia zawarcia umowy do dnia 31 grudnia 2022 r.’



Prezes  
Halina Szymańska

**ZMIANA NR 4**

W Załączniku nr 1 do SWZ „wzór Formularza Ofertowego”, w pkt I , Uwaga 2 pod Tabelą D otrzymuje brzmienie:

*„Uwaga 2: Ilości dni, osób, pokoi, kilometrów wskazane w tabelach A,B i C są ilościami szacunkowymi służącymi porównaniu złożonych ofert. Rzeczywista Liczba dni, osób, pokoi oraz kilometrów na etapie realizacji zamówienia wynikać będzie z rzeczywistych potrzeb Zamawiającego.*

*W § 3 ust. 1 projektowanych postanowień umowy, wpisana zostanie kwota, jaką Zamawiający zamierza przeznaczyć na sfinansowanie przedmiotowego zamówienia, tj. 330 000,00 zł brutto.*

*Zamówienia mogą być realizowane do wyczerpania łącznej kwoty wynagrodzenia, która zostanie wskazana w § 3 ust. 1 projektowanych postanowień umowy (tj. do kwoty 330 000,00 zł brutto), nie dłużej jednak niż od dnia zawarcia umowy do dnia 31 grudnia 2022 r.”*

**ZMIANA NR 5**

W Rozdziale IX.1 SWZ „Sposób oraz termin składania ofert i otwarcia ofert”, pkt. 2 i 3 otrzymują brzmienie:

*„2. Termin składania ofert upływa w dniu 16.02.2022 r. o godzinie 11.00*

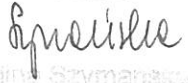
*3. Otwarcie ofert odbędzie się w dniu 16.02.2022 r. o godzinie 12.00”*

**ZMIANA NR 6**

Rozdział VII SWZ „Termin związania ofertą”, otrzymuje brzmienie:

*„Wykonawcy pozostają związani złożoną ofertą do dnia 17.03.2022r. Bieg terminu związania ofertą rozpoczyna się wraz z upływem terminu składania ofert.”*

- III. Zamawiający informuje, że dokonane zmiany SWZ są wiążące dla Wykonawców.  
Zamawiający informuje, że zamieszcza na Platformie Zakupowej jako materiał pomocniczy wersję edytowalną (word) zmienionego Załącznika nr 1 do SWZ - zmieniony (wzór Formularza Ofertowego).

PREZES  
  
Halina Szymańska