

Działdowo, 20.05.2022 r.

**ZAMAWIAJĄCY:**

**Powiat Działdowski reprezentowany przez Zarząd Powiatu Działdowskiego**

**ul. Kościuszki 3**

**13-200 Działdowo**

**Dotyczy:** postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym zgodnie z art. 275 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2021 r., poz. 1129 ze zm.), pn. „**Termomodernizacja kompleksowa wielobranżowa budynków Domu Pomocy Społecznej w Uzdomie**”

**ZAWIADOMIENIE O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA I ODRZUCENIU OFERT**

Zamawiający, działając na podstawie art. 260 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2021 r., poz. 1129 ze zm.), zawiadamia o unieważnieniu postępowania o udzielenie przedmiotowego zamówienia.

**Uzasadnienie prawne:**

Podstawą prawną unieważnienia postępowania jest art. 255 pkt 3 ustawy Prawo zamówień publicznych, który stanowi, że Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli cena lub koszt najkorzystniejszej oferty lub oferta z najniższą ceną przewyższa kwotę, którą Zamawiający zamierza przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia, chyba że Zamawiający może zwiększyć tę kwotę do ceny lub kosztu najkorzystniejszej oferty.

**Uzasadnienie faktyczne:**

Zamawiający w dniu 5 maja 2022r. o godz. 10.15 dokonał otwarcia ofert w postępowaniu pn. „Termomodernizacja kompleksowa wielobranżowa budynków Domu Pomocy Społecznej w Uzdomie”. W wyznaczonym terminie składania ofert do Zamawiającego wpłynęły 4 oferty:

Lp.	Nazwa lub imię i nazwisko	Siedziba lub miejsce prowadzenia działalności gospodarczej albo miejsce zamieszkania	Cena zawarta w ofercie (brutto)	
1	Przedsiębiorstwo Handlowo - Usługowe "ELMIR" Emilian Sienkiewicz	Gubity 18, 14-300 Gubity	3 649 749,12 zł	
2	Andrzej Kamiński Usługi Ogólnobudowlane I Konserwacja Zabytków "Kamix"	ul. Witolda Pileckiego 19, 13-200 Działdowo	3 823 767,78 zł	Oferta odrzucona
3	Usługi Remontowo-Budowlane Wiesław Zdzisław Dawid	ul. Chabrowa 29, 13-200 Działdowo	4 952 874,20 zł	Oferta odrzucona
4	KIM Sp. z o.o.	ul. Bartycka 114, 00-716 Warszawa	3 445 242,40 zł	Oferta odrzucona

W dniu 4 maja 2022r. Zamawiający zamieścił na stronie internetowej prowadzonego postępowania informację o kwocie, jaką zamierza przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia, w wysokości 3 474 272,85 zł.

Oferta nr 1 jako jedyna oferta niepodlegająca odrzuceniu przewyższa kwotę, jaką Zamawiający zamierzał przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia. Zamawiający nie może zwiększyć tej kwoty do ceny najkorzystniejszej oferty. W przedmiotowym postępowaniu cena oferty przekracza możliwości finansowe Zamawiającego, który zamierzał przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia kwotę 3 474 272,85 zł. Zamawiający nie może zwiększyć kwoty na realizację zamówienia objętego przedmiotową procedurą do ceny oferty najkorzystniejszej, ze względu na zaplanowane zadania inwestycyjne (roczne i wieloletnie) przewidziane do realizacji w 2022r. zgodnie z załącznikiem nr 3 do uchwały nr XLI/323/2022 Rady Powiatu Działdowskiego z dnia 27.04.2022r. w sprawie zmiany budżetu powiatu działdowskiego na rok 2022. Powyższe inwestycje ze względu na planowane wydatki po stronie dochodów własnych nie pozwalają na przesunięcie środków finansowych na realizację powyższego zadania inwestycyjnego.

Dodatkowo należy wskazać, że wiele z tych zadań stanowi inwestycje drogowe, w wielu przypadkach wsparte zewnętrznymi środkami finansowymi przeznaczonymi na ich realizację, większość zadań objęta jest postępowaniami o udzielenie zamówienia publicznego, w trakcie rozstrzygnięć, co skutecznie uniemożliwia Zamawiającemu dokonywania przesunięć budżetowych.

Jednocześnie Zamawiający informuje o odrzuceniu ofert:

nr 2 - Andrzej Kamiński Usługi Ogólnobudowlane I Konserwacja Zabytków "Kamix", ul. Witolda Pileckiego 19, 13-200 Działdowo,

nr 3 - Usługi Remontowo-Budowlane Wiesław Zdzisław Dawid, ul. Chabrowa 29, 13-200 Działdowo,

nr 4 - KIM Sp. z o.o., ul. Bartycka 114, 00-716 Warszawa,

na podstawie art. 226 pkt 10 ustawy Prawo zamówień publicznych, który stanowi, że Zamawiający odrzuca ofertę jeżeli zawiera błędy w obliczeniu ceny lub kosztu.

W toku badania ofert Zamawiający dokonując sprawdzenia ofert pod kątem odrzucenia na podstawie art. 226 ustawy PZP odnośnie błędów w obliczeniu ceny lub kosztu stwierdził, że oferta firmy Przedsiębiorstwo Handlowo - Usługowe "ELMIR" Emilian Sienkiewicz, Gubity 18, 14-300 Gubity zawiera dwie różne stawki podatku VAT, 8% i 23%, odnoszące się do przedmiotu zamówienia. Pozostałe trzy złożone oferty są skalkulowane ze stawką 23%. Zamawiający poprzez fakt braku możliwości porównania ofert i ustalenia jednolitej stawki, dokonał na podstawie art. 223 ust. 1 ustawy PZP w dniu 13 maja 2022r. wezwania wszystkich oferentów do złożenia wyjaśnień dotyczących treści przedłożonej oferty w zakresie podstaw zastosowania w ofercie stawki podatku VAT. W toku otrzymanych wyjaśnień Zamawiający stwierdza, że dalej nie jest w stanie dokonać faktycznego porównania ofert ze względu na zastosowanie niewłaściwych stawek podatku VAT. Obowiązkiem Zamawiającego jest ocena przyjętej przez Wykonawcę stawki podatku VAT, ponieważ podatek ten jest bez wątpienia elementem cenotwórczym. Błędne wskazanie obowiązującej stawki VAT stanowi błąd w obliczeniu ceny oferty, uzasadniający jej odrzucenie.

Zgodnie ze stanowiskiem wynikającym z uchwał Sądu Najwyższego z dnia 20 października 2011 r. (III CZP 52/11 i III CZP 53/11) Zamawiający nie ma obowiązku wskazania w specyfikacji warunków zamówienia stawki podatku od towarów i usług, stąd też powinna ona być przyjęta przez Wykonawcę w ofercie w wysokości wynikającej z przepisów prawa podatkowego. Ze względu na uzyskane różne stawki w złożonych ofertach Zamawiający nie może porównać ofert, ponieważ o porównywalności można bowiem mówić dopiero wówczas, gdy określone w ofertach ceny, mające być przedmiotem porównania, zostały obliczone z zachowaniem tych samych reguł. Oferta zawierająca niezgodną z obowiązującymi przepisami stawkę podatku VAT, wpływającego na wysokość ceny brutto, niewątpliwie zaburza proces porównywania cen i musi być kwalifikowana, jako zawierająca błąd w obliczeniu ceny.

Zgodnie z art. 41 ust. 12 pkt. 1 w związku z art. 146aa ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz. U. z 2022 r., poz. 931) stawkę podatku VAT w wysokości 8% stosuje

się do dostawy, budowy, remontu, modernizacji, termomodernizacji, przebudowy lub robót konserwacyjnych dotyczących obiektów budowlanych lub ich części zaliczonych do budownictwa objętego społecznym programem mieszkaniowym. Przez budownictwo objęte społecznym programem mieszkaniowym, zgodnie z ust. 12a ww. ustawy, rozumie się m.in. obiekty budownictwa mieszkaniowego lub ich części.

Budynek główny Domu Pomocy Społecznej jest sklasyfikowany w klasie 1130 - "Budynki zbiorowego zamieszkania", zgodnie z rozporządzeniem Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 1999 r. w sprawie Polskiej Klasyfikacji Obiektów Budowlanych (PKOB). Takie budynki zbiorowego zamieszkania stanowią m.in. domy mieszkalne dla ludzi starszych, np. domy opieki społecznej, co wynika wprost z treści tego aktu prawnego.

Biorąc pod uwagę powyższe należy zwrócić uwagę na informacje zawarte w dokumencie kontroli UZP/DKUE/KD/49/2016 ([https://www.uzp.gov.pl/\\_data/assets/pdf\\_file/0029/34967/Rozbudowa,-przebudowa-oraz-termomodernizacja-objektu-Domu-Pomocy-Spolecznej-w-Sobowie,-filia-w-Suchodolce.pdf](https://www.uzp.gov.pl/_data/assets/pdf_file/0029/34967/Rozbudowa,-przebudowa-oraz-termomodernizacja-objektu-Domu-Pomocy-Spolecznej-w-Sobowie,-filia-w-Suchodolce.pdf)), który przedstawia niemal identyczny przedmiot zamówienia i zaistniały problem odnoszący się do wątpliwości, co do prawidłowej stawki podatku VAT w niniejszym postępowaniu, na które Prezes Urzędu Zamówień Publicznych pismem z dnia 27.10.2016r. zwrócił się do Ministerstwa Finansów oraz biegłego z prośbą o wydanie opinii, jaka jest właściwa stawka podatku od towarów i usług w stosunku do przedmiotu zamówienia objętego niniejszym postępowaniem. W szczególności Prezes Urzędu poprosił o wyjaśnienie, czy prawidłowe było zastosowanie w ofercie wykonawcy mieszanej stawki podatku VAT, tj. 8% i 23%. W toku wyjaśnień i uzyskanej opinii stwierdzono, że do prac związanych z przebudową i modernizacją budynku głównego Domu Pomocy Społecznej należy zastosować preferencyjną stawkę podatku VAT w wysokości 8%.

Zamawiający informuje, że na podstawie art. 262 ustawy Pzp Wykonawcy, którzy ubiegali się o udzielenie zamówienia w niniejszym postępowaniu zostaną niezwłocznie powiadomieni o wszczęciu postępowania dotyczącego tego samego przedmiotu zamówienia lub obejmującego ten sam przedmiot zamówienia.

Jednocześnie Zamawiający informuje, że wobec czynności Zamawiającego przysługują Wykonawcom środki ochrony prawnej w terminach i zgodnie z zasadami określonymi w Dziale IX ustawy Pzp.

**STAROSTA DZIAŁDOWSKI**  
*mgr inż. Paweł Cieśliński*  
*podpis elektroniczny*