

ZP-A.271.33.101.2022

Rzeszów, 6.06.2022 r.

**INFORMACJA O UCHYLENIU CZYNNOŚCI ZAMAWIAJĄCEGO  
POLEGAJĄCEJ NA WYBORZE NAJKORZYSTNIEJSZEJ OFERTY  
ORAZ  
INFORMACJA O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA**

*na podstawie art. 255 pkt 6 i art. 260 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych  
(tekst jedn.: Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 z późn. zm.), zwanej dalej Pzp*

**Zamawiający:**

Gmina Miasto Rzeszów – Urząd Miasta Rzeszowa,  
Rynek 1, 35-064 Rzeszów  
adres strony internetowej: <http://bip.erzeszow.pl>  
e-mail: [przetargi@erzeszow.pl](mailto:przetargi@erzeszow.pl)

**Nazwa zamówienia:** „*Dostawa środków do utrzymania czystości w budynkach UM Rzeszowa*”

**Uzasadnienie prawne:**

Zamawiający unieważnia postępowanie na podstawie art. 255 pkt 6 Pzp w brzmieniu:  
*„Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli: postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego”*

**Uzasadnienie faktyczne:**

Zamawiający w Specyfikacji Warunków Zamówienia (dalej SWZ) w Rozdziale XV – Obliczanie ceny – wskazał, że cena powinna zawierać wszystkie koszty realizacji zamówienia, w tym podatek VAT w wysokości 23%.  
Zgodnie z Rozdziałem VII SWZ jedną z formalności jakie winien dopełnić Wykonawca, którego oferta została wybrana jako najkorzystniejsza, przed podpisaniem umowy, było złożenie formularza cenowego. Wybrany w postępowaniu Wykonawca dopełnił tego obowiązku. Ze złożonego formularza wynikało, że Wykonawca za dwa produkty wymienione w pozycjach poz. 6 i 7 do obliczenia ceny zastosował stawkę podatku VAT 8%, a nie 23% jak wskazał Zamawiający w SWZ. Dokonując sprawdzenia formularza cenowego, Zamawiający dokonał ponownej analizy opisu przedmiotu zamówienia i przepisów dotyczących objęcia niektórych produktów obniżoną stawką podatku VAT 8% (art. 146aa ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług, załącznik nr 3 do ustawy o VAT, poz. Nr 15).

Narzucenie przez Zamawiającego w SWZ jednej stawki podatku VAT w wysokości 23% i niedopuszczenie możliwości zastosowania obniżonej stawki podatku VAT przy zaproponowaniu przez Wykonawcę produktów, które mogą być objęte obniżoną stawką podatku VAT przy obliczaniu ceny oferty było błędem Zamawiającego, który na tym etapie postępowania jest nieusuwalny.

Po upływie terminu składania ofert nie można już dokonać zmian treści SWZ i doprowadzić opisu obliczenia ceny do zgodności z właściwymi przepisami podatkowymi. W konsekwencji czego brak jest możliwości przeprowadzenia postępowania w sposób zapewniający równe traktowanie wykonawców, jak i uczciwą konkurencję, o których mowa w art. 16 Pzp.

Podatek VAT jest składnikiem ceny stanowiącym element cenotwórczy, co już na etapie składania ofert przez Wykonawców nakłada na nich obowiązek obliczenia ceny oferty z uwzględnieniem właściwej stawki podatku, co stwierdził Sąd Najwyższy w Uchwale z dnia 20.10.2011 r. (sygn. akt III CZP 52/11). Powyższe wytyczne kolidują z błędnymi zapisami zawartymi w SWZ w zakresie narzucenia jednej stawki podatku VAT 23%. Zaistniała zatem sytuacja niezawiniona przez Wykonawców, w której brak jest możliwości zmiany wadliwych zapisów treści SWZ i jednocześnie niemożliwe jest zawarcie umowy z Wykonawcą, który uczynił zadość wymaganiom prawa podatkowego, ale jego oferta de facto jest niezgodna z treścią SWZ, co Zamawiający stwierdził na podstawie dokumentu złożonego po wyborze oferty, a przed podpisaniem umowy.

W wyniku niewłaściwych zapisów SWZ Wykonawcy zostali wprowadzeni w błąd, który miał znaczenie i wpływ na obliczenie ceny oferty. Zamawiający wskazując w SWZ konkretną stawkę podatku VAT wpływa na kształtowanie wysokości obliczonej w ofercie ceny, a działanie Zamawiającego nie może być sprzeczne z przepisami prawa. W tym stanie rzeczy wyciąganie negatywnych konsekwencji wobec Wykonawców nie mieści się w dyspozycji ww. przepisu Pzp o równym traktowaniu wykonawców i uczciwej konkurencji.

Powyższa wada postępowania w postaci naruszenia przepisów ustawy jest niemożliwa do usunięcia na obecnym etapie postępowania, a jej charakter uniemożliwia zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Ze względu na powyższe i powzięcie informacji o dokonaniu wyboru oferty Wykonawcy niezgodnej z treścią SWZ po dokonaniu tej czynności, SWZ obciążonego nieusuwalną wadą Zamawiającego, Zamawiający cofa czynność wyboru najkorzystniejszej oferty z dnia 24.05.2022 r. oraz unieważnia postępowanie na podstawie art. 255 pkt 6 Pzp, gdyż zostały spełnione przesłanki unieważnienia.

Z up. PREZYDENTA MIASTA RZESZOWA  
**Iwona Kosińska-Koś**  
DYREKTOR  
Wydziału Zamówień Publicznych  
Urzędu Miasta Rzeszowa