

Konstrukcja Formularza Ofertowego zawierającego hybrydę dwóch stawek podatkowych VAT jest konstrukcją niespotykaną i również budzi zastrzeżenia pod względem formalno- prawnym.

Szanowni Państwo niniejsze pismo nie jest próbą utrudnienia czy uniemożliwienia Państwu zakupu opisanego asortymentu, lecz jedynie wskazaniem na potencjalne niebezpieczeństwo narażania się na skutki kontroli ze strony organów skarbowych czy audytu instytucji czuwających nad prawidłowością wydatkowania środków zgodnie z procedurami i przepisami prawa.

Nasza zapobiegliwość i troska wynika również z faktu, iż chcąc złożyć ofertę w ogłoszonym przez Państwa postępowaniu zmuszeni jesteśmy do podpisania się pod dokumentem, który wedle naszej wiedzy nie jest zgodny z obowiązującymi przepisami- a to czyni nas stroną i uczestnikiem takiego niedozwolonego proceduru.

Zamawiający wyjaśnia, że:

- 1) jak wskazał Sąd Najwyższy w uchwale III CZP 52/11 zamawiający jest zobowiązany badać, czy wykonawca prawidłowo przyjął w ofercie stawki podatku VAT, ponieważ podatek ten jest elementem cenotwórczym, mającym niewątpliwie bezpośredni wpływ na ukształtowanie wysokości przedstawionej w ofercie ceny. Działanie takie ma zapewnić stan porównywalności ofert, z uwzględnieniem uczciwej konkurencji, tak aby nie zostało zaburzone dokonywanie oceny ofert, w których ceny byłby skalkulowane z uwzględnieniem różnych stawek podatku VAT. Co ważne, w ocenie Sądu Najwyższego, działania dokonywane przez Zamawiającego ograniczają się wyłącznie do płaszczyzny wyboru oferty i nie przesądzają dalej idących konsekwencji jurydycznych, zwłaszcza w płaszczyźnie publicznoprawnej, tj. nie mają rozstrzygającego znaczenia w sferze zobowiązań podatkowych wykonawcy wobec Skarbu Państwa po wykonaniu umowy z zamawiającym.
- 2) w w/w uchwale Sąd Najwyższy wskazał ponadto, iż o porównywalności ofert, w zakresie zaproponowanej ceny, można mówić dopiero wówczas, gdy określone w ofertach ceny, mające być przedmiotem porównania, zostały obliczone z zachowaniem tych samych reguł. W związku z tym zamawiający może wskazać w SIWZ konkretną stawkę podatku VAT, tak, aby zapewnić stan porównywalności ofert, z uwzględnieniem reguł uczciwej konkurencji pomiędzy wykonawcami zabiegającymi o uzyskanie zamówienia publicznego.
- 3) w aktualnym orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej [dalej: KIO] (wyrok KIO sygn. akt: KIO 1746/11) znajduje potwierdzenie teza, iż zamawiający ma prawo do wskazania stawki 0% VAT dla ofert na zakup sprzętu komputerowego dla placówki oświatowej jako stawki obowiązującej przy obliczaniu ceny, a wykonawcy mają obowiązek zastosowania wskazanej stawki VAT do obliczenia ceny. Gdyby KIO we wskazanym wyroku stwierdziła, że zamawiający nie miał prawa nakazać przyjęcia stawki 0% VAT, to nakazałoby zamawiającemu unieważnienie postępowania, a we wskazanym wyroku nie zapadło takie postanowienie. Jednocześnie wskazany wyrok KIO uznaje za możliwą taką konstrukcję formularza oferty, gdy wykonawca wpisuje kwotę brutto za wykonanie zamówienia, wskazując jednocześnie, jakie stawki podatku VAT zostały zastosowane przy obliczeniu ceny.

Z poważaniem

DYREKTOR SZKOŁY


mgr Danuta Giletycz

