



UNIWERSYTET
KAZIMIERZA WIELKIEGO
W BYDGOSZCZY

Bydgoszcz, dn. 22. 05. 2023 r.

Numer postępowania: UKW/DZP-281-U-23/2022

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na: *Świadczenie usług cateringowych dla jednostek organizacyjnych Uniwersytetu Kazimierza Wielkiego w Bydgoszczy w ramach organizowanych konferencji naukowych.*

Wykonawcy
według rozdzielnika

Zawiadomienie o unieważnieniu I części postępowania

Zamawiający – Uniwersytet Kazimierza Wielkiego w Bydgoszczy, działając na podstawie art. 260 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2022 r., poz. 1710, dalej „Pzp”), zawiadamia o unieważnieniu postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, na:

I część za mówienia - usługi cateringowe w ramach 40 konferencji naukowej Międzynarodowej Konferencji Polskiego Towarzystwa Fykologicznego w terminie 23 – 26 maja 2023 r.

Uzasadnienie prawne:

art. 255 pkt 3 Pzp

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:

W prowadzonym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego do dnia terminu składania ofert, tj. do dnia 09.05.2023 r. do godz. 09:00 na I część zamówienia do Zamawiającego wpłynęły cztery (4) oferty:

Oferta nr 1:

Fundacja Pro Omnis

ul. Jerzego Rupniewskiego 11

85-796 Bydgoszcz

Cena oferty na I część zamówienia: **14.400,00 PLN**

Oferta nr 2:

Rudnik Anna

Dobrogościce 12
88-180 Złotniki Kujawskie
Cena oferty na I część zamówienia: **9.300,00 PLN**

Oferta nr 3:

PW Kago Leszek Kozłowski
ul. Bielika 11
86-005 Murowaniec
Cena oferty na I część zamówienia: **10.900,00 PLN**

Oferta nr 4:

Anton Eat Sp. z o.o.,
ul. Ozimska 18/A2,
46-053 Falmirowice
Cena oferty na I część zamówienia: **13.500,00 PLN**

Zamawiający przeznaczył na sfinansowanie zamówienia w części I – **usługi cateringowe w ramach 40 konferencji naukowej Międzynarodowej Konferencji Polskiego Towarzystwa Fykologicznego w terminie 23 – 26 maja 2023 r. 13.000,00 PLN**. Informacja o kwocie, jaką Zamawiający zamierza przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia została zamieszczona na stronie prowadzonego postępowania w dniu 09.05.2023 r. Ceny wszystkich ofert złożonych w postępowaniu na I część zamówienia, które nie podlegają odrzuceniu – przekraczają kwotę, jaką Zamawiający może przeznaczyć na realizację przedmiotowego zamówienia.

W związku z tym, iż Wykonawcy w złożonych ofertach zastosowali różne stawki VAT-u, Zamawiający wezwał dnia 9 maja 2023 r. wszystkich Wykonawców biorących udział w postępowaniu do złożenia wyjaśnień dotyczących zastosowania określonej stawki podatku VAT, wyznaczając termin złożenia wyjaśnień na dzień 15 maja 2023 r. W terminie wyznaczonym przez Zamawiającego wyjaśnienia złożyło tylko dwóch Wykonawców: Fundacja Pro Omnis oraz Rudnik Anna. Wykonawca Fundacja Pro Omnis w swoich wyjaśnieniach powołał się na przepisy prawa, z których wynika zastosowanie w ofercie preferencyjnej stawki VAT 8% oraz stawki podstawowej 23%. Wykonawca Anna Rudnik nie powołała się na żadną podstawę prawną, z której wynikałoby, zastosowanie do całości zamówienia preferencyjnej stawki podatku VAT 8%. Wykonawca Anna Rudnik w swoich wyjaśnieniach napisała, cyt.: „(...) z uwagi na to, że przeważającą część usługi związana jest z zapewnieniem wyżywienia opodatkowanego stawką 8% VAT **postanowiliśmy zastosować dla całości obniżoną stawkę VAT** Jeżeli jednak mają Państwo wątpliwości co do tej interpretacji ,cena ofertowa wyrażona jest wartością brutto i możemy zastosować stawkę 23% VAT”. Zamawiający nie może traktować owych wyjaśnień za wyczerpujące i profesjonalne, gdyż w tym przypadku, w żaden sposób nie rozwiewają one wątpliwości Zamawiającego, co do zastosowanie preferencyjnej stawki VAT 8% do całości zamówienia.

Należy zaznaczyć, że na Zamawiającym ciąży obowiązek rzetelnego przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego. Przepis art. 223 ust. 1 zdanie pierwsze ustawy Pzp powinien być rozpatrywany w kategoriach uprawnień Zamawiającego, a więc prawa Zamawiającego do żądania wyjaśnień, połączonego z obowiązkiem zażądania tychże wyjaśnień w celu wypełnienia obowiązku przeprowadzenia badania i oceny ofert w sposób staranny i należyty. Zamawiający, korzystając z tego uprawnienia, wyjaśnia treść złożonej oferty. Celem wyjaśnienia treści złożonej oferty jest uzyskanie dodatkowych informacji, co w przypadkach wątpliwości, niejasności co do treści złożonej oferty pozwoli Zamawiającemu dokonać należytego badania i oceny złożonej oferty. Uzyskane dodatkowe informacje (wyjaśnienia) **nie mogą jedynie zmienić treści oferty**. Wyjaśnienia muszą zatem ograniczać się wyłącznie do wskazania sposobu rozumienia treści zawartych w złożonej ofercie, nie mogą natomiast jej rozszerzać ani ograniczać.

Zamawiający próbując wyjaśnić zastosowanie przez Wykonawców różnych stawek podatku VAT w złożonych ofertach otrzymał tylko odpowiedź od dwóch Wykonawców, pozostałych dwóch Wykonawców, tj. PW Kago Leszek Kozłowski oraz Anton Eat Sp. z o.o., w ogóle nie złożyli wyjaśnień Zamawiającemu.

Skutkiem niezastosowania się do wezwania Zamawiającego z art. 223 ust. 1 ustawy Pzp jest przyjęcie przez wykonawcę na siebie ryzyka, że Zamawiający posłuży się dostępnymi mu informacjami na temat treści oferty wykonawcy i wyciągnie z nich określone skutki prawne. Przepis art. 223 ust. 1 ustawy Pz służy usunięciu wątpliwości co do treści oferty, jeśli wykonawca tej wątpliwości nie usuwa, naraża się na to, że Zamawiający uzna treść oferty za niejednoznaczną, niepewną lub zrozumie ją inaczej niż wynika to z rzeczywistej woli wykonawcy (KIO 2581/20). Udzielenie wyjaśnień przez wykonawcę na wezwanie Zamawiającego należy postrzegać jako element korzystny dla obu stron prowadzonego postępowania o zamówienie, który nie powinien być pomijany.

Nie ma również wątpliwości, że błąd w przyjętej stawce podatku VAT jest błędem niepodlegającym poprawieniu i wywołuje skutek w postaci odrzucenia oferty (KIO 881/19). Orzecznictwo w przedmiocie zastosowania nieprawidłowej stawki VAT jest jednolite i nie pozwala na poprawienie takiego błędu w ofercie.

Biorąc pod uwagę stan faktyczny istnieją niezaprzeczalne przesłanki do unieważnienia postępowania na w/w podstawie prawnej, tj. art. 255 pkt 3 Pzp .

Możliwość zwiększenia środków na sfinansowania zamówienia dotyczy sfery dyspozycyjnej pozostawionej wyłącznie Zamawiającemu. Zamawiający nie ma obowiązku wykazania braku możliwości zwiększenia kwoty ponad tę podaną przy otwarciu ofert. Przede wszystkim Zamawiający zobowiązany jest przestrzegać zasad wydatkowania środków publicznych, tak aby nie narazić się na zarzut naruszenia dyscypliny finansów publicznych.

W tej sytuacji Zamawiający ma prawo unieważnić postępowanie bez wcześniejszego dokonywania wyboru najkorzystniejszej oferty, gdyż wykonywanie dalszych czynności byłoby jedynie formalizmem ze strony Zamawiającego, ponieważ ma on świadomość, że i tak nie może rozstrzygnąć postępowania ze względu na brak środków finansowych.

Mając powyższe na względzie uznać należy, iż zachodzi przesłanka unieważnienia postępowania w I części zamówienia na w/w podstawie prawnej.

*(-) Kanclerz UKW
mgr Renata Malak*