

**KANCELARIA RADCY PRAWNEGO
RADCA PRAWNY AGNIESZKA GLIŃSKA**

42-700 Lubliniec ul. Sądowa 1

Tel. kom. 509121752, tel. 034 3510721

e-mail : agnieszka@kancelaria-glinska.pl

Lubliniec, dnia 1 grudnia 2022 roku

OPINIA

Zagadnienie:

Do 31 grudnia 2022 roku obowiązuje obniżona stawka podatku VAT na żywność. 29 listopada 2022 roku Minister Finansów opublikował rozporządzenie zmieniające rozporządzenie w sprawie towarów i usług, dla których obniża się stawkę podatku od towarów i usług, oraz warunków stosowania stawek obniżony.

Jaką stawkę podatku VAT przyjąć w ofercie?

Co do zasady zatem, oferty składane w tym okresie, powinny przewidywać VAT w aktualnie obowiązującej wysokości.

Taki wniosek wynika z orzeczenia KIO 2222/16 z dnia 16 grudnia 2016 roku, gdzie w uzasadnieniu stwierdzono:

„W ocenie Izby istnieje ugruntowane i jednolite orzecznictwo Izby, z którego wynika, że nie da się pogodzić z zasadą równego traktowania wykonawców i uczciwej konkurencji poglądu, że stawka podatkowa, na podstawie której dokonuje się obliczenia ceny ofertowej ma być ustalana na podstawie zdarzeń prawnych, które nastąpią lub mogą nastąpić w toku realizacji zamówienia. W ocenie Izby rację należy przyznać przystępującemu, że jedynym pewnym momentem znanym wszystkim wykonawcom w jednakowy sposób jest moment terminu składania ofert. Tylko w tej dacie wszyscy wykonawcy dysponują tymi samymi informacjami pozwalającymi im na ustalenie, jaka jest obowiązująca stawka podatku VAT.”

W związku z tym, że z ustawy wynika wprost, iż VAT we wskazanych stawkach będzie obowiązywać „czasowo”, zamawiający powinien przewidzieć waloryzację wynagrodzenia wykonawcy na wypadek zmiany stawki. Taką zmianę, jako możliwą do przewidzenia, należy uregulować w trybie art. 455 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp.

Jeżeli jednak, zgodnie z aktualnie obowiązującymi przepisami, stawka VAT ma ulec zmianie, zanim umowa zacznie być realizowana, to można byłoby wymagać od wykonawcy, aby uwzględnił w ofercie stawkę VAT aktualną na dzień rozpoczęcia realizacji umowy. Skoro jednak jest ona nieznana zdaniem opiniującej należy przyjąć obowiązującą obecnie. W takim przypadku można posłużyć się uzasadnieniem wskazanym w zacytowanym orzeczeniu KIO

Podstawa prawna

- art. 225, 226 ustawy – Prawo zamówień publicznych (tekst jedn.: Dz.U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm.),

radca prawny

Agnieszka Glińska