

OI-KI.2223.1.2023.RG

Katowice, dn. 29 czerwca 2023 r.

**Wykonawcy uczestniczący
w postępowaniu nr:
OI/KI.2232.1.2023.RG**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego: Budowa Oddziału Zewnętrznego w Sosnowcu Aresztu Śledczego w Sosnowcu realizowanego w ramach przedsięwzięcia nr 4 – pozyskanie nowych miejsc zakwaterowania osadzonych oraz odtworzenie i poprawa infrastruktury jednostek organizacyjnych SW
<https://platformazakupowa.pl/transakcja/772610>

Działając na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 roku - Prawo zamówień publicznych (t.j.: Dz. U. z 2021, poz. 1129 z późn. zm., zwanej dalej „Pzp”), Zamawiający udziela odpowiedzi na pytania dotyczące wyjaśnienia treści specyfikacji warunków zamówienia (dalej: SWZ):

Pytanie nr: 1

Zamawiający w Formularzu ofertowym (Załącznik nr 1 do SWZ) w tabeli Wartość oferty (Cena całkowita) wymaga by Wykonawca podał: wartość netto, stawkę VAT, wartość wyliczonego VAT oraz wartość brutto.

Formularz ofertowy w tej części został sformułowany przez Zamawiającego nieczytelnie, ponieważ po pierwsze nie określa odgórnie jaka ma zostać zastosowana właściwa stawka podatku VAT w tym zamówieniu, a po drugie nie pozwala wpisać czytelnie wartości rozbitych np. na dwie stawki podatku VAT. Dodatkowo Wykonawca zwraca uwagę, że w udostępnionych pomocniczych przedmiarach robót pojawiają się roboty objęte stawką VAT zarówno 8% jak i 23%, co niejako sugeruje Wykonawcom, jak zbudowana jest cena za wykonanie przedmiotu zamówienia.

W opinii Wykonawcy, kierując się okolicznością stałości zamieszkania, budowa budynków penitencjarnych, w których będą przebywać osadzeni powinna być opodatkowana bezwzględnie stawką 23% VAT. Zwrócenie uwagi na aspekt czasowy i przyczynowy zostało dostrzeżone w najnowszych wiążących informacjach stawkowych. W tym kontekście na uwagę zasługuje Wiążąca Informacja Stawkowa z 16.11.2022 Dyrektora Krajowej Informacji Skarbowej (Organ) 0111-KDSB1-2.440.138.2022.6.PP.

Dyrektor Krajowej Informacji Skarbowej (KIS) wskazał, że: *cele więzienne nie są miejscem stałego zamieszkania, a budynek związany jest z okresowym zamieszaniem osadzonych albo aresztowanych w okresie wykonywania kary pozbawienia wolności albo tymczasowego aresztowania. W związku z powyższym, ponieważ opisany we wniosku budynek klasyfikowany jest do działu 11PKOB i nie jest budynkiem służącym do stałego zamieszkania, nie można go zaliczyć do budownictwa objętego społecznym programem mieszkaniowym, zatem właściwa stawka podatku od towarów i usług wynosi 23%, na podstawie art. 41 ust. 1 w związku z art. 146aa ust. 1 pkt 1 i ust. 1a ustawy oraz art. 146eapkt 1 i art. 146ef ust. 1 pkt 1 ustawy. Tym samym, Dyrektor KIS przy klasyfikacji obiektu uwzględnił również specyfikę tego obiektu i cel jakiemu ma służyć oraz przyczynę pobytu w danym miejscu.*

W analogiczny sposób do Organu wypowiedział się KIO w wyroku z 28 maja 2020 r., sygn. KIO 782/20: *budynek niemieszkalny - pawilon w zakładach karnych dla osadzonych, mimo że określony potocznie mieszkalnym nie zawiera w sobie lokali mieszkalnych. (...) Cela nie służy zaspokajaniu potrzeb mieszkaniowych osadzonych, ale wykonywaniu przymusowej kary pozbawienia wolności lub tymczasowego aresztowania.*

W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o potwierdzenie, że Wykonawcy kalkulujący cenę za wykonanie przedmiotowego zamówienia nie są uprawnieni do stosowania pomniejszonej stawki podatku, a jedyną prawidłową jest stawka podstawowa w wysokości 23% i taka powinna zostać przyjęta przez wszystkich Wykonawców w Ofercie. Co za tym idzie prosimy o stosowne skorygowanie Formularza ofertowego w przywołanej na początku części formularza.

Odpowiedź nr: 1

Zamawiający nie ma obowiązku wskazania w treści SWZ lub załączników do SWZ stawki podatku od towarów i usług (VAT) właściwej dla przedmiotu postępowania. Formularz ma charakter edytowalny, Zamawiający nie dostrzega żadnych przeszkód czy trudności we wpisaniu ceny w rozbiu na różne stawki podatku, jeżeli takie jest w tym zakresie stanowisko Wykonawcy.

Pytanie nr: 2

Zwracamy się z wnioskiem o zmianę wymogu uczestnictwa w przetargu i usunięcia zastrzeżenia dotyczącego Firm, które mogą ubiegać się o pozyskanie zlecenia przedstawione w SWZ w Punkcie 7.II.A. tj. Wymogi dotyczące art. 94-96 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Wprowadzenie takiego zapisu, dopuszczającego do przetargu jedynie Firmy o statucie zakładu pracy chronionej, spółdzielnie socjalne oraz inni wykonawcy, których głównym celem działalności jest działalność społeczna i zawodowa integracja osób społecznie marginalizowanych, znacząco ogranicza liczbę potencjalnych firm mogących uczestniczyć w procedurze przetargowej.

Wykonawca nie kwestionuje ustawowych uprawnień Zamawiającego w powyższym zakresie i bierze pod uwagę realizację jednego z podstawowych zadań ciążących na Służbie Więziennej oraz jej jednostkach, ujętego w treści art.2 ust.2 pkt 1 ustawy z dnia 09 kwietnia 2010 roku o Służbie Więziennej, ale usunięcie przytoczonego wymogu, umożliwi dopuszczenie większej liczby potencjalnych oferentów, co korzystnie przełoży się na liczbę i wartość otrzymanych ofert, a co za tym idzie na konkurencyjność tych ofert.

Ponadto zwracamy uwagę, że Zamawiający nie ma obowiązku stosowania przytoczonego zastrzeżenia zgodnie z ustawą PZP, a mając na uwadze zapis SWZ — pkt 7.II.D. („Zamawiający **nie określa dodatkowych wymagań** związanych z zatrudnianiem osób, o których mowa w art. 96 ust. 2 pkt 2 PZP”), zastrzeżenie dotyczące wykonawców mogących wyłącznie ubiegać się o udzielenie zamówienia, prowadzi do faktycznego ograniczenia kręgu potencjalnych wykonawców dających rękojmię należytego wykonania zamówienia w okolicznościach realnej konkurencji cenowej. W tej sytuacji wnosimy jak na wstępie.

Odpowiedź nr: 2

Zamawiający wskazuje, że wniosek ten nie stanowi wniosku o wyjaśnienie treści SWZ, o którym mowa w art. 135 ust. 1 pzp. Zamawiający podtrzymuje postanowienia SWZ oraz ogłoszenia o zamówieniu w powyższym zakresie. W powyższym zakresie realizacji zadań ustawowych Służby Więziennej w ocenie Zamawiającego należy przyznać prymat przed innymi wartościami o naturze ekonomicznej.

Proszę o uwzględnienie powyższych odpowiedzi przy składanych ofertach.

ZASTĘPCA DYREKTORA OKRĘGOWEGO
Służby Więziennej w Katowicach
płk Paweł Golanka