



ZPU.271.2²⁵⁷.....2017

Świętochłowice 28.03.2017 r.

Zawiadomienie o ponownym wyborze oferty najkorzystniejszej w części I, II i IV zamówienia

dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na: **„Bieżące utrzymanie i pielęgnacja terenów zieleni miejskiej w parkach, na skwerach i zieleńcach w obrębie miasta Świętochłowice”**

Działając w trybie art. 92 ust. 1 ustawy z dnia 29.01.2004r. Prawo zamówień publicznych (tekst jedn. Dz.U. z 2015 r., poz. 2164 z późn. zm.) zwanej dalej w skrócie „ustawą” Zamawiający informuje, że **dokonano wyboru najkorzystniejszej oferty** przedstawionej przez:

- w części I i IV zamówienia:

Zakład Usługowy Konserwacja terenów Zielonych Jacek Wieczorek
ul. Wł. Łokietka 4
41-933 Bytom

w zakresie części I - cena ofertowa: 177 237,80 zł brutto

w zakresie części IV - cena ofertowa: 203 965,95 zł brutto

- w części II zamówienia:

Bilpol Kużaj Sp. k.
ul. Sokoła 1

41-500 Chorzów

- cena ofertowa: 133 432,50 zł brutto

Uzasadniając dokonany wybór podaję, że w przedmiotowym postępowaniu złożono jedną (7) ofert. Oferty wybranych Wykonawców spełniają wymogi określone w specyfikacji istotnych warunków zamówienia i nie podlegają odrzuceniu. Wykonawcy otrzymali najwyższą ilość punktów na podstawie kryteriów oceny ofert określonych w specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Streszczenie oceny i porównanie złożonych ofert

w zakresie części I zamówienia:

Nr oferty	Firma (nazwa) lub nazwisko oraz adres Wykonawcy	Liczba pkt w kryterium: cena (waga 100%)	Razem:
1	POL-KOM-TECH Sp. z o.o. Wołowice 468 32-070 Czernichów		Oferta odrzucona
4	Ogrodnictwo „Niewiara” Krzysztof Kowal ul. Armii Ludowej 2 42-500 Będzin		Oferta odrzucona
7	Zakład Usługowy Konserwacja terenów Zielonych Jacek Wieczorek ul. Wł. Łokietka 4 41-933 Bytom	100,00 pkt	100,00 pkt



w zakresie części II zamówienia:

Nr oferty	Firma (nazwa) lub nazwisko oraz adres Wykonawcy	Liczba pkt w kryterium: cena (waga 100%)	Razem:
1	POL-KOM-TECH Sp. z o.o. Wołowice 468 32-070 Czernichów	Oferta odrzucona	
3	Bilpol Kużaj Sp. k. ul. Sokoła 1 41-500 Chorzów	100,00pkt	100,00pkt
7	Zakład Usługowy Konserwacja terenów Zielonych Jacek Wieczorek ul. Wł. Łokietka 4 41-933 Bytom	98,28 pkt	98,28 pkt

w zakresie części IV zamówienia:

Nr oferty	Firma (nazwa) lub nazwisko oraz adres Wykonawcy	Liczba pkt w kryterium: cena (waga 100%)	Razem:
1	POL-KOM-TECH Sp. z o.o. Wołowice 468 32-070 Czernichów	Oferta odrzucona	
2	Biuro Techniczno – Handlowe BART Jarosław Bargieł ul. Niepodległości 44A 42-504 Będzin	Oferta odrzucona	
3	Bilpol Kużaj Sp. k. ul. Sokoła 1 41-500 Chorzów	97,52 pkt	97,52 pkt
4	Ogrodnictwo „Niewiara” Krzysztof Kowal ul. Armii Ludowej 2 42-500 Będzin	Oferta odrzucona	
7	Zakład Usługowy Konserwacja terenów Zielonych Jacek Wieczorek ul. Wł. Łokietka 4 41-933 Bytom	100,00pkt	100,00pkt

W prowadzonym postępowaniu nie wykluczono Wykonawców.**W prowadzonym postępowaniu:****- w części I zamówienia odrzucono dwie (2) oferty:**

1. POL-KOM-TECH Sp. z o.o.

Wołowice 468
32-070 Czernichów

na podstawie art. 89 ust. 1 pkt 6) ustawy, ponieważ oferta wykonawcy zawiera błędy w obliczeniu ceny,

2. Ogrodnictwo „Niewiara” Krzysztof Kowal

ul. Armii Ludowej 2
42-500 Będzin

na podstawie art. 89 ust. 1 pkt 7a) ustawy, ponieważ wykonawca nie wyraził zgody, o której mowa w art. 85 ust. 2, na przedłużenie terminu związania ofertą oraz na podstawie art. 89 ust. 1 pkt 6) ustawy, ponieważ oferta wykonawcy zawiera błędy w obliczeniu ceny.

- w części II zamówienia odrzucono jedną (1) ofertę:

1. POL-KOM-TECH Sp. z o.o.

Wołowice 468
32-070 Czernichów

na podstawie art. 89 ust. 1 pkt 6) ustawy, ponieważ oferta wykonawcy zawiera błędy w obliczeniu ceny,



- w części IV zamówienia odrzucono trzy (3) oferty:

1. POL-KOM-TECH Sp. z o.o.

Wołowice 468
32-070 Czernichów

na podstawie art. 89 ust. 1 pkt 6) ustawy, ponieważ oferta wykonawcy zawiera błędy w obliczeniu ceny,

2. Biuro Techniczno – Handlowe BART Jarosław Bargieł

ul. Niepodległości 44A
42-504 Będzin

na podstawie art. 89 ust. 1 pkt 6) ustawy, ponieważ oferta wykonawcy zawiera błędy w obliczeniu ceny,

3. Ogrodnictwo „Niewiara” Krzysztof Kowal

ul. Armii Ludowej 2
42-500 Będzin

na podstawie art. 89 ust. 1 pkt 7a) ustawy, ponieważ wykonawca nie wyraził zgody, o której mowa w art. 85 ust. 2, na przedłużenie terminu związania ofertą oraz na podstawie art. 89 ust. 1 pkt 6) ustawy, ponieważ oferta wykonawcy zawiera błędy w obliczeniu ceny.

Oferty odrzucone z postępowania :

Oferta Wykonawcy, którym jest POL-KOM-TECH Sp. z o.o. Wołowice 468, 32-070 Czernichów w trybie art. 89 ust. 1 pkt 6) ustawy z dnia 29.01.2004 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jedn. Dz. U. z 2015 r. poz. 2164 z późn. zm.) zwanej dalej w skrócie „ustawa”, została odrzucona z postępowania, ponieważ zawiera błędy w obliczeniu ceny.

Według dwóch jednobrzmiących, podjętych w dniu 20 października 2011 r., uchwał Sądu Najwyższego (sygn. akt III CZP 52/11 i III CZP 53/11) określenie w ofercie ceny brutto z uwzględnieniem nieprawidłowej stawki podatku od towarów i usług stanowi błąd w obliczeniu ceny.

Wykonawca w treści oferty:

1) w formularzu cenowym dla części I zamówienia w pozycjach:

- nr 14 - Naprawa ławek parkowych - wymiana lub uzupełnienie listew wraz z pomalowaniem w miesiącu IV i VIII (średnio 2 listwy na 1 ławkę w sezonie).

- nr 15 - Malowanie farbą olejną ławek parkowych w miesiącu IV.

- nr 16 - Mycie ławek parkowych w miesiącu IV.

- nr 17 i Mycie pomnika

2) w formularzu cenowym dla części II zamówienia w pozycjach:

- nr 12 - Naprawa ławek parkowych - wymiana lub uzupełnienie listew wraz z pomalowaniem w miesiącu IV i VIII (średnio 2 listwy na 1 ławkę w sezonie).

- nr 13 - Malowanie farbą olejną ławek parkowych w miesiącu IV.

- nr 14 - Mycie ławek parkowych w miesiącu IV.

3) w formularzu cenowym dla części IV zamówienia w pozycjach:

- nr 14 - Naprawa ławek parkowych - wymiana lub uzupełnienie listew wraz z pomalowaniem w miesiącu IV i VIII (średnio 2 listwy na 1 ławkę w sezonie).

- nr 15 - Malowanie farbą olejną ławek parkowych w miesiącu IV.

- nr 16 - Mycie ławek parkowych w miesiącu IV.

zastosował stawkę preferencyjną w wysokości 8% zamiast stawki podstawowej podatku od towarów i usług VAT w wysokości 23%, co stanowi błąd w obliczeniu ceny oferty.

Zgodnie z zapisami Rozdziału 13 specyfikacji istotnych warunków zamówienia prawidłowe ustalenie stawki podatku VAT należało do obowiązków Wykonawcy. Należało przyjąć obowiązującą na dzień składania ofert stawkę podatku VAT, ustaloną zgodnie z ustawą z dnia 11.03.2004 r. o podatku od towarów i usług (tekst jedn. Dz. U. z 2016 r., poz. 710 z późn. zm.) dalej w skrócie ustawa VAT.

Zgodnie z art. 5 ust. 1 pkt 1 ustawy VAT opodatkowaniu podatkiem od towarów i usług podlegają odpłatna dostawa towarów i odpłatne świadczenie usług na terytorium kraju. Według art. 2 pkt 22 ustawy VAT przez sprzedaż rozumie się odpłatną dostawę towarów i odpłatne świadczenie usług na terytorium kraju, eksport towarów oraz wewnątrzwspólnotową dostawę towarów. Z kolei przez świadczenie usług, o którym mowa w art. 5 ust. 1 pkt 1 ustawy VAT, rozumie się, zgodnie z art. 8 ust. 1 ustawy VAT, każde świadczenie na rzecz osoby fizycznej, osoby prawnej lub jednostki organizacyjnej niemającej osobowości prawnej, które nie stanowi dostawy towarów w rozumieniu art. 7 (...). W myśl przepisu art. 5a ustawy VAT, towary lub usługi będące przedmiotem czynności, o których mowa w art. 5, wymienione w klasyfikacjach wydanych na podstawie przepisów o statystyce publicznej, są identyfikowane za pomocą klasyfikacji, jeżeli dla tych towarów i usług przepisy ustawy lub przepisy wykonawcze wydane na jej podstawie powołują symbole statystyczne.



Zgodnie z § 3 pkt 1) rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 4.09.2015 r. w sprawie Polskiej Klasyfikacji Wyrobów i Usług (PKWiU) do celów opodatkowania podatkiem od towarów i usług - do dnia 31 grudnia 2017 r. stosuje się Polską Klasyfikację Wyrobów i Usług wprowadzoną rozporządzeniem Rady Ministrów z dnia 29 października 2008 r. w sprawie Polskiej Klasyfikacji Wyrobów i Usług (PKWiU).

Stawka podatku, na podstawie art. 41 ust. 1 ustawy VAT, wynosi 22%, z zastrzeżeniem ust. 2-12c, art. 83, art. 119 ust. 7, art. 120 ust. 2 i 3, art. 122 i art. 129 ust. 1. Jednakże, zarówno w przepisach ustawy, jak i w przepisach wykonawczych do niej, przewidziano możliwość zastosowania obniżonych stawek podatku w stosunku do niektórych czynności.

Stosownie do przepisu art. 41 ust. 2 ustawy, dla towarów i usług wymienionych w załączniku nr 3 do ustawy, stawka podatku wynosi 7%, z zastrzeżeniem ust. 12 i art. 114 ust. 1.

Zgodnie z art. 146a pkt 1 i 2 ustawy VAT, w okresie od dnia 1 stycznia 2011 r. do dnia 31 grudnia 2018 r., z zastrzeżeniem art. 146f:

1) stawka podatku, o której mowa w art. 41 ust. 1 i 13, art. 109 ust. 2 i art. 110, wynosi 23%;

2) stawka podatku, o której mowa w art. 41 ust. 2, art. 120 ust. 2 i 3 oraz w tytule załącznika nr 3 do ustawy, wynosi 8%.

Na przedmiot zamówienia składają następujące usługi:

- 1) koszenie trawników parkowych i na zieleńcach wraz z grabieniem i wywozem skoszonej trawy
- 2) wygrabienie trawników pozimowe wraz z wywozem i utylizacją odpadów
- 3) wygrabienie pozimowe liści i zanieczyszczeń ze skupin krzewów i żywopłotów wraz z wywozem i utylizacją odpadów
- 4) jesienne wygrabienie liści wraz z wywozem i utylizacją odpadów
- 5) jesienne wygrabianie liści ze skupin krzewów i żywopłotów wraz z wywozem i utylizacją odpadów
- 6) cięcia pielęgnacyjne i sanitarne krzewów do 2 m wraz z wywozem i utylizacją odpadów
- 7) pielenie mis krzewów i żywopłotów wraz z wywozem i utylizacją odpadów
- 8) formowanie żywopłotów wraz z wywozem i utylizacją odpadów
- 9) wykonanie i utrzymanie mis przy drzewach młodych wraz z wywozem i utylizacją odpadów
- 10) pielęgnacja rabat obsadzonych roślinami wieloletnimi wraz z nawożeniem, obcinaniem przekwitłych kwiatostanów, zabezpieczeniem na okres zimowy, przygotowaniem do okresu wegetacji, przycinaniem i wycinaniem oraz załadunkiem, wywozem i utylizacją urobku
- 11) pielęgnacja różanek wraz z nawożeniem, obcinaniem przekwitłych kwiatostanów, zabezpieczeniem na okres zimowy, przygotowaniem do okresu wegetacji, przycinaniem i wycinaniem oraz załadunkiem, wywozem i utylizacją odpadów
- 12) bieżące utrzymanie czystości na terenie rejonu
- 13) zmiatanie ręczne lub mechaniczne nawierzchni alejek parkowych (1x w tygodniu) z usuwaniem wyrastających chwastów i odsłanianiem krawężników wraz z załadunkiem, transportem oraz utylizacją na składowisku
- 14) naprawa ławek parkowych - wymiana lub uzupełnienie listew wraz z pomalowaniem
- 15) malowanie farbą olejną ławek parkowych
- 16) mycie ławek parkowych
- 17) mycie pomnika
- 18) odśnieżanie i posypywanie piaskiem alejek (część IV zamówienia)

Zgodnie z Polską Klasyfikacją Wyrobów i Usług:

- usługi wymienione w pkt 1)-11) i 13) można zaliczyć do grupowania PKWiU - 81.30.10.0 – Usługi związane z zagospodarowaniem terenów zieleni i powinny podlegać opodatkowaniu stawką w wysokości 8% jako wymienione w załączniku nr 3 w poz. 176 ustawy VAT.
- usługi wymienione w pkt 12) i 18) należy zaliczyć do grupowania PKWiU – 81.29.0 Usługi zmiatania śmieci i usuwania śniegu i podlegać opodatkowaniu stawką w wysokości 8% jako wymienione w załączniku nr 3 w poz. 174 ustawy VAT.
- usługa wymieniona w pkt 14) powinna zostać zaliczona do grupowania PKWiU 43.32.10.0 – Roboty instalacyjne stolarki budowlanej i podlegać opodatkowaniu stawką podstawową w wysokości 23% jako usługę niewymienioną w załączniku nr 3 do ustawy VAT.
- usługa wymieniona w pkt 15) powinna zostać zaliczona do grupowania PKWiU 43.34.10.0 – Roboty malarskie i podlegać opodatkowaniu stawką podstawową w wysokości 23% jako usługę niewymienioną w załączniku nr 3 do ustawy VAT.
- usługi wymienione w pkt 16) i 17) powinny zostać zaliczone do grupowania PKWiU 81.29.19.0 – Pozostałe usługi sprzątania i oczyszczania, gdzie indziej niesklasyfikowane i podlegać opodatkowaniu stawką podstawową w wysokości 23% jako usługę niewymienioną w załączniku nr 3 do ustawy VAT.



W udzielonych wyjaśnieniach z dnia 13.02.2017 r. w zakresie właściwego zastosowania stawki VAT, Wykonawca wskazał, że pozycje obejmujące konserwację obiektów małej architektury są świadczeniem ubocznym i małej wartości w stosunku do przedmiotu całego zamówienia. Zatem w niniejszym przypadku dojdzie do dostawy usług remontowych obiektów małej architektury, które to czynności są opodatkowane stawką podstawową w wysokości 23%. Jednak z racji przedmiotu zamówienia, Wykonawca podkreślił, że do całej usługi możliwe jest zastosowanie jednolitej stawki podatku VAT w wysokości 8%, tj. właściwej dla świadczenia głównego jakim w tym przypadku są usługi zmiatania śmieci i usuwania śniegu (PKWiU 81.29.12.0) oraz usługi związane z zagospodarowaniem terenów zieleni (PKWiU 81.30.10.0) – wskazane w załączniku nr 3 do ustawy VAT. Wykonawca wyjaśnił, że związku z tym dokonanie dostawy, lub świadczenie ubocznej usługi w ramach realizacji usługi zasadniczej powoduje, że czynności te podlegają opodatkowaniu w oparciu o stawkę podatku dla czynności głównej, tj. w tym wypadku podlegają opodatkowaniu w oparciu o jednolitą stawkę 8% właściwą dla usług porządkowych i związanych z zagospodarowaniem terenów zieleni, nie tak, jak mogłoby się wydawać w oparciu o stawkę podstawową w 23%. Wykonawca wskazał również, że w tym wypadku mamy do czynienia z usługą kompleksową mającą za przedmiot usługi związane z zagospodarowaniem zieleni, i w związku z tą usługą pozycje, o które pyta Zamawiający stanowią jedynie świadczenie uboczne i pomocnicze o znikomym wpływie na zasadniczy przedmiot zamówienia.

Z wyjaśnieniami Wykonawcy nie można się zgodzić. Po pierwsze nie można się zgodzić z twierdzeniem, że usługi objęte przedmiotem zamówienia mają charakter usługi kompleksowej. Podkreślić należy, że co do zasady, każde świadczenie dla celów opodatkowania podatkiem od towarów i usług powinno być traktowane jako odrębne i niezależne, jednak w sytuacji gdy jedna usługa obejmuje z ekonomicznego punktu widzenia kilka świadczeń, usługa ta nie powinna być sztucznie dzielona dla celów podatkowych.

Pojedyncze świadczenie ma miejsce zwłaszcza wtedy, gdy jedną lub więcej części składowych uznaje się za usługę zasadniczą, podczas gdy inny lub inne elementy traktuje się jako usługi pomocnicze, do których stosuje się te same zasady opodatkowania, co do usługi zasadniczej.

Natomiast aby móc wskazać, że dana usługa jest usługą złożoną (kompleksową), winna składać się ona z różnych świadczeń, których realizacja prowadzi jednak do jednego celu. Na usługę złożoną składa się więc kombinacja różnych czynności, prowadzących do realizacji określonego celu – do wykonania świadczenia głównego, na które składają się różne świadczenia pomocnicze. Natomiast za pomocniczą należy uznać taką czynność, jeśli nie stanowi ona celu samego w sobie, lecz jest środkiem do pełnego zrealizowania lub wykorzystania świadczenia zasadniczego. Pojedyncza czynność lub świadczenie traktowana jest zatem jak element świadczenia kompleksowego wówczas, jeżeli cel świadczenia pomocniczej jest zdeterminowany przez świadczenie główne, które nie może zostać wykonane lub wykorzystane bez świadczenia pomocniczego.

Zatem, z ekonomicznego punktu widzenia usługi nie powinny być dzielone dla celów podatkowych wówczas, gdy tworzyć będą jedną usługę kompleksową, obejmującą kilka świadczeń pomocniczych. Jeżeli jednak w skład świadczonej usługi wchodzić będą czynności, które nie służą wyłącznie wykonaniu czynności głównej, zasadniczej, lecz mogą mieć również charakter samoistny, to wówczas nie ma podstaw dla traktowania ich jako elementu usługi kompleksowej.

Po drugie przedmiotowe zamówienie rozliczane jest kosztorysowo. Zgodnie z § 4 ust. 2 wzoru umowy „Rozliczanie realizacji umowy będzie następowało cyklicznie, po zakończeniu miesiąca kalendarzowego obowiązywania umowy. Ostateczne końcowe rozliczenie przedmiotu umowy nastąpi kosztorysem powykonawczym, z zastrzeżeniem, że kwota kosztorysowa nie może być wyższa niż wartość wynagrodzenia określona w ust. 1”. Z powyższego zapisu umowy wynika, że każda z tych prac stanowi samodzielne i niezależne świadczenie, które może być odrębnie zlecane. Wobec tego czynności objęte przedmiotem zamówienia nie tworzą jednej usługi kompleksowej, w której można wyodrębnić świadczenie główne oraz kilka świadczeń pomocniczych służących właściwemu wykonaniu tego świadczenia głównego. W skład świadczonych usług wchodzić będą czynności, które nie służą wykonaniu czynności głównej, zasadniczej, lecz mają charakter samoistny. Zatem nie ma podstaw dla traktowania ich jako elementu usługi kompleksowej. Tym samym należy uznać, że w przedmiotowej sprawie występuje kilka równorzędnych czynności, które dla celów opodatkowania podatkiem od towarów i usług winny być odrębnie traktowane.

W przedmiotowej sprawie usługi związane z naprawą, malowaniem ławek parkowych, myciem ławek i myciem pomnika mają charakter samoistny. Ich wykonanie nie jest niezbędne do wykonania czynności zasadniczej polegającej na zagospodarowaniu terenów zieleni. Każda z tych usług mogłaby być przedmiotem osobnego zamówienia.

Ponadto usługa polegająca na naprawie ławek może w ogóle nie mieć miejsca, gdyż jest zlecana w sytuacji uszkodzenia tej ławki przez osobę trzecią. Nie można zatem jej uznać za konieczną do wykonania usługi związanej z zagospodarowaniem terenów zieleni.



W związku z powyższym wobec konieczności zastosowania wobec usług polegających na naprawie, malowaniu ławek parkowych, myciu ławek i myciu pomnika stawki podstawowej podatku VAT w wysokości 23% oferta Wykonawcy zawiera błąd w obliczeniu ceny oferty i podlega odrzuceniu.

W związku z tym zasadna jest decyzja Zamawiającego o odrzuceniu oferty Wykonawcy z postępowania.

Oferta Wykonawcy, którym jest Biuro Techniczno – Handlowe BART Jarosław Bargieł, ul. Niepodległości 44A, 42-504 Będzin w trybie art. 89 ust. 1 pkt 6) ustawy z dnia 29.01.2004 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jedn. Dz. U. z 2015 r. poz. 2164 z późn. zm.) zwanej dalej w skrócie „ustawa”, została odrzucona z postępowania, ponieważ zawiera błędy w obliczeniu ceny.

Według dwóch jednobrzmiących, podjętych w dniu 20 października 2011 r., uchwał Sądu Najwyższego (sygn. akt III CZP 52/11 i III CZP 53/11) określenie w ofercie ceny brutto z uwzględnieniem nieprawidłowej stawki podatku od towarów i usług stanowi błąd w obliczeniu ceny.

Wykonawca w treści oferty w formularzu cenowym dla części IV zamówienia w pozycjach:

- nr 14 - Naprawa ławek parkowych - wymiana lub uzupełnienie listew wraz z pomalowaniem w miesiącu IV i VIII (średnio 2 listwy na 1 ławkę w sezonie).

- nr 15 - Malowanie farbą olejną ławek parkowych w miesiącu IV.

- nr 16 - Mycie ławek parkowych w miesiącu IV.

zastosował stawkę preferencyjną w wysokości 8% zamiast stawki podstawowej podatku od towarów i usług VAT w wysokości 23%, co stanowi błąd w obliczeniu ceny oferty.

Zgodnie z zapisami Rozdziału 13 specyfikacji istotnych warunków zamówienia prawidłowe ustalenie stawki podatku VAT należało do obowiązków Wykonawcy. Należało przyjąć obowiązującą na dzień składania ofert stawkę podatku VAT, ustaloną zgodnie z ustawą z dnia 11.03.2004 r. o podatku od towarów i usług (tekst jedn. Dz. U. z 2016 r., poz. 710 z późn. zm.) dalej w skrócie ustawa VAT.

Zgodnie z art. 5 ust. 1 pkt 1 ustawy VAT opodatkowaniu podatkiem od towarów i usług podlegają odpłatna dostawa towarów i odpłatne świadczenie usług na terytorium kraju. Według art. 2 pkt 22 ustawy VAT przez sprzedaż rozumie się odpłatną dostawę towarów i odpłatne świadczenie usług na terytorium kraju, eksport towarów oraz wewnątrzwspólnotową dostawę towarów. Z kolei przez świadczenie usług, o którym mowa w art. 5 ust. 1 pkt 1 ustawy VAT, rozumie się, zgodnie z art. 8 ust. 1 ustawy VAT, każde świadczenie na rzecz osoby fizycznej, osoby prawnej lub jednostki organizacyjnej niemającej osobowości prawnej, które nie stanowi dostawy towarów w rozumieniu art. 7 (...). W myśl przepisu art. 5a ustawy VAT, towary lub usługi będące przedmiotem czynności, o których mowa w art. 5, wymienione w klasyfikacjach wydanych na podstawie przepisów o statystyce publicznej, są identyfikowane za pomocą klasyfikacji, jeżeli dla tych towarów i usług przepisy ustawy lub przepisy wykonawcze wydane na jej podstawie powołują symbole statystyczne.

Zgodnie z § 3 pkt 1) rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 4.09.2015 r. w sprawie Polskiej Klasyfikacji Wyrobów i Usług (PKWiU) do celów opodatkowania podatkiem od towarów i usług - do dnia 31 grudnia 2017 r. stosuje się Polską Klasyfikację Wyrobów i Usług wprowadzoną rozporządzeniem Rady Ministrów z dnia 29 października 2008 r. w sprawie Polskiej Klasyfikacji Wyrobów i Usług (PKWiU).

Stawka podatku, na podstawie art. 41 ust. 1 ustawy VAT, wynosi 22%, z zastrzeżeniem ust. 2-12c, art. 83, art. 119 ust. 7, art. 120 ust. 2 i 3, art. 122 i art. 129 ust. 1. Jednakże, zarówno w przepisach ustawy, jak i w przepisach wykonawczych do niej, przewidziano możliwość zastosowania obniżonych stawek podatku w stosunku do niektórych czynności.

Stosownie do przepisu art. 41 ust. 2 ustawy, dla towarów i usług wymienionych w załączniku nr 3 do ustawy, stawka podatku wynosi 7%, z zastrzeżeniem ust. 12 i art. 114 ust. 1.

Zgodnie z art. 146a pkt 1 i 2 ustawy VAT, w okresie od dnia 1 stycznia 2011 r. do dnia 31 grudnia 2018 r., z zastrzeżeniem art. 146f:

1) stawka podatku, o której mowa w art. 41 ust. 1 i 13, art. 109 ust. 2 i art. 110, wynosi 23%;

2) stawka podatku, o której mowa w art. 41 ust. 2, art. 120 ust. 2 i 3 oraz w tytule załącznika nr 3 do ustawy, wynosi 8%.

Na przedmiot zamówienia składają następujące usługi:

- 1) koszenie trawników parkowych i na zieleńcach wraz z grabieniem i wywozem skoszonej trawy
- 2) wygrabienie trawników pozimowe wraz z wywozem i utylizacją odpadów
- 3) wygrabienie pozimowe liści i zanieczyszczeń ze skupin krzewów i żywopłotów wraz z wywozem i utylizacją odpadów
- 4) jesienne wygrabienie liści wraz z wywozem i utylizacją odpadów
- 5) jesienne wygrabianie liści ze skupin krzewów i żywopłotów wraz z wywozem i utylizacją odpadów
- 6) cięcia pielęgnacyjne i sanitarne krzewów do 2 m wraz z wywozem i utylizacją odpadów
- 7) pielenie mis krzewów i żywopłotów wraz z wywozem i utylizacją odpadów
- 8) formowanie żywopłotów wraz z wywozem i utylizacją odpadów



- 9) wykonanie i utrzymanie mis przy drzewach młodych wraz z wywozem i utylizacją odpadów
- 10) pielęgnacja rabat obsadzonych roślinami wieloletnimi wraz z nawożeniem, obcinaniem przekwitłych kwiatostanów, zabezpieczeniem na okres zimowy, przygotowaniem do okresu wegetacji, przycinaniem i wycinaniem oraz załadunkiem, wywozem i utylizacją urobku
- 11) pielęgnacja różanek wraz z nawożeniem, obcinaniem przekwitłych kwiatostanów, zabezpieczeniem na okres zimowy, przygotowaniem do okresu wegetacji, przycinaniem i wycinaniem oraz załadunkiem, wywozem i utylizacją odpadów
- 12) bieżące utrzymanie czystości na terenie rejonu
- 13) zmiatanie ręczne lub mechaniczne nawierzchni alejek parkowych (1x w tygodniu) z usuwaniem wyrastających chwastów i odsłanianiem krawężników wraz z załadunkiem, transportem oraz utylizacją na składowisku
- 14) naprawa ławek parkowych - wymiana lub uzupełnienie listew wraz z pomalowaniem
- 15) malowanie farbą olejną ławek parkowych
- 16) mycie ławek parkowych
- 17) odśnieżanie i posypywanie piaskiem alejek

Zgodnie z Polską Klasyfikacją Wyrobów i Usług:

- usługi wymienione w pkt 1)-11) i 13) można zaliczyć do grupowania PKWiU - 81.30.10.0 – Usługi związane z zagospodarowaniem terenów zieleni i powinny podlegać opodatkowaniu stawką w wysokości 8% jako wymienione w załączniku nr 3 w poz. 176 ustawy VAT.
- usługi wymienione w pkt 12) i 17) należy zaliczyć do grupowania PKWiU – 81.29.0 Usługi zmiatania śmieci i usuwania śniegu i podlegać opodatkowaniu stawką w wysokości 8% jako wymienione w załączniku nr 3 w poz. 174 ustawy VAT.
- usługa wymieniona w pkt 14) powinna zostać zaliczona do grupowania PKWiU 43.32.10.0 – Roboty instalacyjne stolarki budowlanej i podlegać opodatkowaniu stawką podstawową w wysokości 23% jako usługę niewymienioną w załączniku nr 3 do ustawy VAT.
- usługa wymieniona w pkt 15) powinna zostać zaliczona do grupowania PKWiU 43.34.10.0 – Roboty malarskie i podlegać opodatkowaniu stawką podstawową w wysokości 23% jako usługę niewymienioną w załączniku nr 3 do ustawy VAT.
- usługa wymieniona w pkt 16) powinna zostać zaliczona do grupowania PKWiU 81.29.19.0 – Pozostałe usługi sprzątania i oczyszczania, gdzie indziej niesklasyfikowane i podlegać opodatkowaniu stawką podstawową w wysokości 23% jako usługę niewymienioną w załączniku nr 3 do ustawy VAT.

W udzielonych wyjaśnieniach z dnia 13.02.2017 r. w zakresie właściwego zastosowania stawki VAT, Wykonawca wskazał, że w formularzu cenowym do obliczenia ceny ofertowej weź wszystkich pozycjach zastosowano jednolitą stawkę podatku od towarów i usług VAT, gdyż usługi takie jak naprawa, malowanie czy mycie ławek parkowych są czynnościami pobocznymi wchodzącymi w skład zadania podstawowego jakim jest utrzymanie terenów zielonych. Według klasyfikacji PKWiU usługi te zgrupowane zostały pod kodem 81.30.10.0, a ten objęty jest 8% stawką podatku VAT.

Z wyjaśnieniami Wykonawcy nie można się zgodzić. Po pierwsze nie można się zgodzić z twierdzeniem, że usługi takie jak naprawa, malowanie czy mycie ławek parkowych są czynnościami pobocznymi wchodzącymi w skład zadania podstawowego, jakim jest utrzymanie terenów zielonych. Co do zasady, każde świadczenie dla celów opodatkowania podatkiem od towarów i usług powinno być traktowane jako odrębne i niezależne, jednak w sytuacji gdy jedna usługa obejmuje z ekonomicznego punktu widzenia kilka świadczeń, usługa ta nie powinna być sztucznie dzielona dla celów podatkowych.

Pojedyncze świadczenie ma miejsce zwłaszcza wtedy, gdy jedną lub więcej części składowych uznaje się za usługę zasadniczą, podczas gdy inny lub inne elementy traktuje się jako usługi pomocnicze, do których stosuje się te same zasady opodatkowania, co do usługi zasadniczej. Mamy wtedy do czynienia z usługą kompleksową. Natomiast aby móc wskazać, że dana usługa jest usługą złożoną (kompleksową), winna składać się ona z różnych świadczeń, których realizacja prowadzi jednak do jednego celu. Na usługę złożoną składa się więc kombinacja różnych czynności, prowadzących do realizacji określonego celu – do wykonania świadczenia głównego, na które składają się różne świadczenia pomocnicze. Natomiast za pomocniczą należy uznać taką czynność, jeśli nie stanowi ona celu samego w sobie, lecz jest środkiem do pełnego zrealizowania lub wykorzystania świadczenia zasadniczego. Pojedyncza czynność lub świadczenie traktowana jest zatem jak element świadczenia kompleksowego wówczas, jeżeli cel świadczenia pomocniczej jest zdeterminowany przez świadczenie główne, które nie może zostać wykonane lub wykorzystane bez świadczenia pomocniczego.

Zatem, z ekonomicznego punktu widzenia usługi nie powinny być dzielone dla celów podatkowych wówczas, gdy tworzyć będą jedną usługę kompleksową, obejmującą kilka świadczeń pomocniczych. Jeżeli jednak w skład



świadczonej usługi wchodzić będą czynności, które nie służą wyłącznie wykonaniu czynności głównej, zasadniczej, lecz mogą mieć również charakter samoistny, to wówczas nie ma podstaw dla traktowania ich jako elementu usługi kompleksowej.

Po drugie przedmiotowe zamówienie rozliczane jest kosztorysowo. Zgodnie z § 4 ust. 2 wzoru umowy „Rozliczanie realizacji umowy będzie następowało cyklicznie, po zakończeniu miesiąca kalendarzowego obowiązywania umowy. Ostateczne końcowe rozliczenie przedmiotu umowy nastąpi kosztorysem powykonawczym, z zastrzeżeniem, że kwota kosztorysowa nie może być wyższa niż wartość wynagrodzenia określona w ust.1”. Należy więc stwierdzić, że każda z tych prac stanowi samodzielne i niezależne świadczenie, które może być odrębnie zlecane. Wobec tego czynności objęte przedmiotem zamówienia nie tworzą jednej usługi kompleksowej, w której można wyodrębnić świadczenie główne oraz kilka świadczeń pomocniczych służących właściwemu wykonaniu tego świadczenia głównego. W skład świadczonych usług wchodzić będą czynności, które nie służą wykonaniu czynności głównej, zasadniczej, lecz mają charakter samoistny. Zatem nie ma podstaw dla traktowania ich jako elementu usługi kompleksowej. Tym samym należy uznać, że w przedmiotowej sprawie występuje kilka równorzędnych czynności, które dla celów opodatkowania podatkiem od towarów i usług winny być odrębnie traktowane.

W przedmiotowej sprawie usługi związane z naprawą, malowaniem i myciem ławek parkowych mają charakter samoistny. Ich wykonanie nie jest niezbędne do wykonania czynności zasadniczej polegającej na zagospodarowaniu terenów zieleni. Każda z tych usług mogłaby być przedmiotem osobnego zamówienia. Nie są zatem świadczeniem pobocznym w stosunku do świadczenia podstawowego.

Ponadto usługa polegająca na naprawie ławek może w ogóle nie mieć miejsca, ponieważ jest zlecana w sytuacji uszkodzenia tej ławki przez osobę trzecią. Nie można zatem jej uznać za konieczną do wykonania usługi związanej z zagospodarowaniem terenów zieleni.

W związku z powyższym wobec konieczności zastosowania wobec usług polegających na naprawie, malowaniu i myciu ławek parkowych stawki podstawowej podatku VAT w wysokości 23% oferta Wykonawcy zawiera błąd w obliczeniu ceny oferty i podlega odrzuceniu.

W związku z tym zasadna jest decyzja Zamawiającego o odrzuceniu oferty Wykonawcy z postępowania.

Oferta Wykonawcy, którym jest Ogrodnictwo „Niewiara” Krzysztof Kowal, ul. Armii Ludowej 2, 42-500 Będzin w trybie art. 89 ust. 1 pkt 7a) ustawy z dnia 29.01.2004 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jedn. Dz. U. z 2015 r. poz. 2164 z późn. zm.) zwanej dalej w skrócie „ustawa”, została odrzucona z postępowania, ponieważ wykonawca nie wyraził zgody, o której mowa w art. 85 ust. 2, na przedłużenie terminu związania ofertą.

Zamawiający w dniu 24.02.2017 r. zwrócił się do Wykonawcy z wnioskiem o przedłużenie terminu związania ofertą o kolejne 30 dni z jednoczesnym przedłużeniem okresu ważności wadium, albo jeżeli nie jest to możliwe, z wniesieniem nowego wadium na przedłużony okres związania ofertą.

Jednocześnie Zamawiający wskazał, że w przypadku wyrażenia zgody Wykonawca jest zobowiązany do przesłania Zamawiającemu pisma zawierającego zgodę na przedłużenie terminu związania ofertą najpóźniej do dnia 1.03.2017 r. oraz złożenia w oryginale odpowiedniego dokumentu wadium, jeżeli zostało wniesione w formie określonej w przepisie art. 45 ust. 6 pkt 2-5 ustawy.

Przepis art. 89 ust. 1 pkt 7a) ustawy stanowi, że Zamawiający odrzuca ofertę, jeżeli wykonawca nie wyraził zgody, o której mowa w art. 85 ust. 2, na przedłużenie terminu związania ofertą.

We wskazanym powyżej terminie Wykonawca nie złożył oświadczenia o wyrażeniu zgody na przedłużenie okresu związania ofertą. W związku z tym zasadna jest decyzja Zamawiającego o odrzuceniu oferty Wykonawcy z postępowania.

Ponadto na podstawie art. 89 ust. 1 pkt 6) ustawy z dnia 29.01.2004 Prawo zamówień publicznych oferta Wykonawcy podlega odrzuceniu, ponieważ zawiera błędy w obliczeniu ceny.

Według dwóch jednobrzmiących, podjętych w dniu 20 października 2011 r., uchwał Sądu Najwyższego (sygn. akt III CZP 52/11 i III CZP 53/11) określenie w ofercie ceny brutto z uwzględnieniem nieprawidłowej stawki podatku od towarów i usług stanowi błąd w obliczeniu ceny.

Wykonawca w treści oferty:

1) w formularzu cenowym dla części I zamówienia w pozycjach:

- nr 14 - Naprawa ławek parkowych - wymiana lub uzupełnienie listew wraz z pomalowaniem w miesiącu IV i VIII (średnio 2 listwy na 1 ławkę w sezonie).
- nr 15 - Malowanie farbą olejną ławek parkowych w miesiącu IV.
- nr 16 - Mycie ławek parkowych w miesiącu IV.
- nr 17 i Mycie pomnika

2) w formularzu cenowym dla części IV zamówienia w pozycjach:



- nr 14 - Naprawa ławek parkowych - wymiana lub uzupełnienie listew wraz z pomalowaniem w miesiącu IV i VIII (średnio 2 listwy na 1 ławkę w sezonie).
- nr 15 - Malowanie farbą olejną ławek parkowych w miesiącu IV.
- nr 16 - Mycie ławek parkowych w miesiącu IV.

zastosował stawkę preferencyjną w wysokości 8% zamiast stawki podstawowej podatku od towarów i usług VAT w wysokości 23%, co stanowi błąd w obliczeniu ceny oferty.

Zgodnie z zapisami Rozdziału 13 specyfikacji istotnych warunków zamówienia prawidłowe ustalenie stawki podatku VAT należało do obowiązków Wykonawcy. Należało przyjąć obowiązującą na dzień składania ofert stawkę podatku VAT, ustaloną zgodnie z ustawą z dnia 11.03.2004 r. o podatku od towarów i usług (tekst jedn. Dz. U. z 2016 r., poz. 710 z późn. zm.) dalej w skrócie ustawa VAT.

Zgodnie z art. 5 ust. 1 pkt 1 ustawy VAT opodatkowaniu podatkiem od towarów i usług podlegają odpłatna dostawa towarów i odpłatne świadczenie usług na terytorium kraju. Według art. 2 pkt 22 ustawy VAT przez sprzedaż rozumie się odpłatną dostawę towarów i odpłatne świadczenie usług na terytorium kraju, eksport towarów oraz wewnątrzwspólnotową dostawę towarów. Z kolei przez świadczenie usług, o którym mowa w art. 5 ust. 1 pkt 1 ustawy VAT, rozumie się, zgodnie z art. 8 ust. 1 ustawy VAT, każde świadczenie na rzecz osoby fizycznej, osoby prawnej lub jednostki organizacyjnej niemającej osobowości prawnej, które nie stanowi dostawy towarów w rozumieniu art. 7 (...). W myśl przepisu art. 5a ustawy VAT, towary lub usługi będące przedmiotem czynności, o których mowa w art. 5, wymienione w klasyfikacjach wydanych na podstawie przepisów o statystyce publicznej, są identyfikowane za pomocą klasyfikacji, jeżeli dla tych towarów i usług przepisy ustawy lub przepisy wykonawcze wydane na jej podstawie powołują symbole statystyczne.

Zgodnie z § 3 pkt 1) rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 4.09.2015 r. w sprawie Polskiej Klasyfikacji Wyrobów i Usług (PKWiU) do celów opodatkowania podatkiem od towarów i usług - do dnia 31 grudnia 2017 r. stosuje się Polską Klasyfikację Wyrobów i Usług wprowadzoną rozporządzeniem Rady Ministrów z dnia 29 października 2008 r. w sprawie Polskiej Klasyfikacji Wyrobów i Usług (PKWiU).

Stawka podatku, na podstawie art. 41 ust. 1 ustawy VAT, wynosi 22%, z zastrzeżeniem ust. 2-12c, art. 83, art. 119 ust. 7, art. 120 ust. 2 i 3, art. 122 i art. 129 ust. 1. Jednakże, zarówno w przepisach ustawy, jak i w przepisach wykonawczych do niej, przewidziano możliwość zastosowania obniżonych stawek podatku w stosunku do niektórych czynności.

Stosownie do przepisu art. 41 ust. 2 ustawy, dla towarów i usług wymienionych w załączniku nr 3 do ustawy, stawka podatku wynosi 7%, z zastrzeżeniem ust. 12 i art. 114 ust. 1.

Zgodnie z art. 146a pkt 1 i 2 ustawy VAT, w okresie od dnia 1 stycznia 2011 r. do dnia 31 grudnia 2018 r., z zastrzeżeniem art. 146f:

- 1) stawka podatku, o której mowa w art. 41 ust. 1 i 13, art. 109 ust. 2 i art. 110, wynosi 23%;
- 2) stawka podatku, o której mowa w art. 41 ust. 2, art. 120 ust. 2 i 3 oraz w tytule załącznika nr 3 do ustawy, wynosi 8%.

Na przedmiot zamówienia składają następujące usługi:

- 1) koszenie trawników parkowych i na zieleńcach wraz z grabieniem i wywozem skoszonej trawy
- 2) wygrabienie trawników pozimowe wraz z wywozem i utylizacją odpadów
- 3) wygrabienie pozimowe liści i zanieczyszczeń ze skupin krzewów i żywopłotów wraz z wywozem i utylizacją odpadów
- 4) jesienne wygrabienie liści wraz z wywozem i utylizacją odpadów
- 5) jesienne wygrabienie liści ze skupin krzewów i żywopłotów wraz z wywozem i utylizacją odpadów
- 6) cięcia pielęgnacyjne i sanitarne krzewów do 2 m wraz z wywozem i utylizacją odpadów
- 7) pielenie mis krzewów i żywopłotów wraz z wywozem i utylizacją odpadów
- 8) formowanie żywopłotów wraz z wywozem i utylizacją odpadów
- 9) wykonanie i utrzymanie mis przy drzewach młodych wraz z wywozem i utylizacją odpadów
- 10) pielęgnacja rabat obsadzonych roślinami wieloletnimi wraz z nawożeniem, obcinaniem przekwitłych kwiatostanów, zabezpieczeniem na okres zimowy, przygotowaniem do okresu wegetacji, przycinaniem i wycinaniem oraz załadunkiem, wywozem i utylizacją urobku
- 11) pielęgnacja różanek wraz z nawożeniem, obcinaniem przekwitłych kwiatostanów, zabezpieczeniem na okres zimowy, przygotowaniem do okresu wegetacji, przycinaniem i wycinaniem oraz załadunkiem, wywozem i utylizacją odpadów
- 12) bieżące utrzymanie czystości na terenie rejonu
- 13) zamiatanie ręczne lub mechaniczne nawierzchni alejek parkowych (1x w tygodniu) z usuwaniem wyrastających chwastów i odslanianiem krawężników wraz z załadunkiem, transportem oraz utylizacją na składowisku
- 14) naprawa ławek parkowych - wymiana lub uzupełnienie listew wraz z pomalowaniem
- 15) malowanie farbą olejną ławek parkowych



- 16) mycie ławek parkowych
- 17) mycie pomnika
- 18) odśnieżanie i posypywanie piaskiem alejek

Zgodnie z Polską Klasyfikacją Wyrobów i Usług:

- usługi wymienione w pkt 1)-11) i 13) można zaliczyć do grupowania PKWiU - 81.30.10.0 – Usługi związane z zagospodarowaniem terenów zieleni i powinny podlegać opodatkowaniu stawką w wysokości 8% jako wymienione w załączniku nr 3 w poz. 176 ustawy VAT.
- usługi wymienione w pkt 12) i 18) należy zaliczyć do grupowania PKWiU – 81.29.0 Usługi zamiatania śmieci i usuwania śniegu i podlegać opodatkowaniu stawką w wysokości 8% jako wymienione w załączniku nr 3 w poz. 174 ustawy VAT.
- usługa wymieniona w pkt 14) powinna zostać zaliczona do grupowania PKWiU 43.32.10.0 – Roboty instalacyjne stolarki budowlanej i podlegać opodatkowaniu stawką podstawową w wysokości 23% jako usługę niewymienioną w załączniku nr 3 do ustawy VAT.
- usługa wymieniona w pkt 15) powinna zostać zaliczona do grupowania PKWiU 43.34.10.0 – Roboty malarskie i podlegać opodatkowaniu stawką podstawową w wysokości 23% jako usługę niewymienioną w załączniku nr 3 do ustawy VAT.
- usługi wymienione w pkt 16) i 17) powinny zostać zaliczone do grupowania PKWiU 81.29.19.0 – Pozostałe usługi sprzątania i oczyszczania, gdzie indziej niesklasyfikowane i podlegać opodatkowaniu stawką podstawową w wysokości 23% jako usługę niewymienioną w załączniku nr 3 do ustawy VAT.

Zamawiający pismem nr ZPU.271.2.71.2017 z dnia 9.02.2017 r. wezwał Wykonawcę z prośbą o wyjaśnienie w terminie dnia 13.02.2017 r. treści złożonej oferty w zakresie zastosowanej do obliczenia ceny oferty stawki podatku od towarów i usług VAT. Wykonawca we wskazanym terminie nie złożył wyjaśnień.

W związku z powyższym wobec konieczności zastosowania wobec usług polegających na naprawie, malowaniu ławek parkowych, myciu ławek i myciu pomnika stawki podstawowej podatku VAT w wysokości 23% oferta Wykonawcy zawiera błąd w obliczeniu ceny oferty i podlega odrzuceniu. W związku z tym zasadna jest decyzja Zamawiającego o odrzuceniu oferty Wykonawcy z postępowania.

Termin, określony zgodnie z art. 94 ust. 1 lub 2 ustawy, po którego upływie umowa w sprawie zamówienia publicznego może być zawarta.

Zamawiający działając w trybie art. 94 ust. 1 pkt 2) ustawy zawrze umowę w sprawie udzielenia przedmiotowego zamówienia w terminie nie krótszym niż 5 dni od dnia przesłania zawiadomienia o wyborze najkorzystniejszej oferty.

Jeżeli Wykonawca, którego oferta została wybrana, uchyla się od zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego lub nie wnosi wymaganego zabezpieczenia należytego wykonania umowy Zamawiający może wybrać ofertę najkorzystniejszą spośród pozostałych ofert bez przeprowadzania ich ponownego badania i oceny, chyba, że zajdą przesłanki unieważnienia postępowania, o których mowa w art. 93 ust. 1 ustawy.

Z up. Prezidenta Miasta
SEKRETARZ MIASTA

Ewa Jakobowska
Ewa Jakobowska

(data i podpis kierownika Zamawiającego lub osoby upoważnionej)