





**Wykonawcy, którzy zostali wykluczeni z postępowania o udzielenie zamówienia :**

Wykonawca	Uzasadnienie faktyczne i prawne odrzucenia oferty
X	X

**Wykonawcy, których oferty zostały odrzucone :**

Wykonawca	Uzasadnienie faktyczne i prawne wykluczenia Wykonawcy
X	X

Wyszków, dnia 2017-07-11

STAROSTA  
Bogdan Mirosław Pągowski  
.....  
Podpis Kierownik Zamawiającego

POWIAT WYSZKOWSKI  
Aleja Róż 2. 07-200 WYSZKÓW  
NIP 7621886920  
REGON 550668829



Wyszków, dnia 13 lipca 2017 r.

**Zamawiający:**

**Powiat Wyszkowski**

ul. Aleja Róż 2

07-200 Wyszków

tel. 029 743 59 00, faks 029 743 59 33

POWIAT WYSZKÓWSKI  
Aleja Róż 2. 07-200 WYSZKÓW  
NIP 7621086920  
REGON 550668829

Znak sprawy: **ZP/RF/RPOWM/10.3.1/17/2017**

**Zawiadomienie o unieważnieniu postępowania**

*Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego w przedmiocie: „Wyposażenie pracowni praktycznej nauki zawodu w ramach projektu pn. „Dobre kwalifikacje droga do sukcesu uczniów i uczennic z terenu powiatu wyszkowskiego”.*

Zamawiający działając na podstawie art. 93 ust. 3 pkt 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych ((Dz.U. z 2015 r. poz. 2164 z późn. zm.), zwanej dalej ustawą Pzp, zawiadamia, że przedmiotowe postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego dla części I zostało unieważnione na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy Pzp.

Uzasadnienie prawne:

Unieważnienie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego następuje na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy Pzp, tj. postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego. Wady w postępowaniu polegające na dokonaniu przez Zamawiającego czynności z naruszeniem przepisów ustawy Pzp, które mają lub mogły mieć wpływ na wynik postępowania i nie są usuwalne, stanowią podstawę unieważnienia postępowania.

Uzasadnienie faktyczne:

W Specyfikacji istotnych warunków zamówienia, w załączniku nr 1 do SIWZ – Formularz oferty – brak jest zapisu/oświadczenia wykonawcy, czy wybór oferty będzie prowadził do powstania u Zamawiającego obowiązku podatkowego zgodnie z przepisami o podatku od towarów i usług, a jeżeli tak to których części zamówienia i pozycji objętych przedmiotem zamówienia będzie dotyczył. Ponadto w formularzu oferty nie ma miejsca na podanie informacji dotyczącej wartości netto (bez kwoty podatku) i stawki podatku dla pozycji objętych tzw. odwróconym VAT-em.

Załącznik nr 4 – Formularz cenowym zamówienia nie zawiera kolumn do podania stawek podatku VAT oraz cen jednostkowych netto dla poszczególnych pozycji. W przypadku



odwróconego mechanizmu VAT wyliczony kwotowo podatek występuje tylko po stronie płatnika podatku, czyli zamawiającego - stanowiąc, że zamawiający do otrzymanej faktury z podaną kwotą netto dolicza prawidłową kwotę podatku VAT.

Powyższe zapisy SIWZ powodują, że zamawiający nie mógł dokonać prawidłowej oceny oferty złożonej w przedmiotowym postępowaniu dla części I.

Aby móc dokonać oceny oferty zamawiający powinien znać stawkę podatku VAT, by ustalić wielkość tego podatku dla ustalenia ceny oferty wykonawcy. Właściwe ustalenie w ofercie przez wykonawcę stawki VAT odnoszącej się do konkretnego przedmiotu zamówienia podlega weryfikacji w toku postępowania o udzielenie zamówienia publicznego przez zamawiającego. To zamawiający, niezależnie od procedury rozliczania podatku VAT jest odpowiedzialny za prawidłowe udzielenie zamówienia publicznego, mając także na względzie porównywalność ofert złożonych w postępowaniu.

Jak wynika z utrwalonego orzecznictwa KIO wszelkie niejasności SIWZ powinny być interpretowane **na korzyść wykonawców**. W sytuacji, gdy SIWZ nie zawierała wyraźnego, jednoznacznie określonego wymogu odnośnie oczekiwań zamawiającego, co do treści oferty, odrzucenie oferty na podstawie art. 89 ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2015 r. poz. 2164) dalej p.z.p., może nastąpić tylko wówczas, gdy niezgodność treści oferty z treścią SIWZ jest niewątpliwa (orzeczenie KIO z 6 lutego 2009 r. (KIO/UZP 97/09)).

Zamawiający po upływie terminu składania ofert nie może zmienić SIWZ, a w konsekwencji nie może usunąć wadliwych zapisów SIWZ. W powstałych okolicznościach zamawiający nie ma możliwość naprawienia zaistniałego błędu i wyeliminowania wady w postępowaniu.

Obowiązek wynikający z dyspozycji przepisu art. 91 ust. 3a ustawy Pzp, ma jedynie charakter informacyjny. W związku z powyższym zamawiający nie ma możliwości odrzucenia oferty wykonawcy, którego oferta takiej informacji nie przedstawia, albowiem kwestie związane z powstaniem u zamawiającego obowiązku podatkowego, wynikają wprost z innej ustawy, tj. ustawy z dnia 11 marca 2004 roku o podatku od towarów i usług (tzw. ustawy o VAT) (Dz. U. 2004 nr 54 poz. 535 ze zm.). Zdaniem Krajowej Izby Odwoławczej (wyrok z dnia 08.02.2017 r sygnatura akt KIO 170/17), to na zamawiającym spoczywa obowiązek prawidłowego ustalenia zakresu przedmiotowego oferty, który podlega, tzw. odwróconemu VAT, i w tym zakresie w razie wątpliwości zamawiający ma prawo skorzystać z dyspozycji przepisu art. 87 ust. 1 ustawy Pzp, w celu wyjaśnienia treści złożonej oferty, co w przedmiotowym postępowaniu miało miejsce. Odwołujący powyższe kwestie w sposób bezsporny wyjaśnił, co w konsekwencji musiało doprowadzić zamawiającego do prawidłowego ustalenia treści oferty, co z kolei dało zamawiającemu uprawnienie do prawidłowej czynności oceny złożonych ofert, z uwzględnieniem kwestii związanych z „odwróconym VAT”.

Orzecznictwo Izby potwierdza brak możliwości nałożenia sankcji odrzucenia oferty w przypadku braku wypełnienia obowiązku informacyjnego określonego w normie art. 91 ust. 3a ustawy Pzp.

Ww. powody uzasadniają unieważnienie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na zakup przedmiotowego towaru w



części I, ponieważ obarczone jest ono niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Mając na uwadze powyższe stosownie do art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy Zamawiający jest zobligowany unieważnić postępowania w sytuacji, gdy:

- 1) jest ono obarczone wadą,
- 2) wada jest niemożliwa do usunięcia,
- 3) wada ma uniemożliwić zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy.


Stan faktyczny wyczerpuje przesłanki zawarte w art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy Pzp i Zamawiający jest zobowiązany do unieważnienia przedmiotowego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego.

Brak możliwości wyboru oferty najkorzystniejszej jest niemożliwą do usunięcia wadą na tym etapie postępowania. Nie jest możliwe w toku badania i oceny ofert dokonywanie zmian w opisie przedmiotu zamówienia.

Powyższe zatem w pełni uzasadnia unieważnienie niniejszego postępowania na podstawie przesłanki z art. 93 ust.1 pkt 7 z związku z art. 29 ust.1 i 2 w zw. z art. 7 ust. 1 Pzp, gdyż naruszenie przepisów uniemożliwia zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy

POWIAT WYSZKOWSKI  
Aleja Róż 2. 07-200 WYSZKÓW  
NIP 7621886920  
REGON 550668829

KIEROWNICZKA PROJEKTU

  
mgr Ewa Ćwik