



Oddział we Wrocławiu

Znak sprawy: 470000/271/24/2017-CZP

UNP: 2017-00402188

WSZYSCY WYKONAWCY

Dotyczy: przetargu nieograniczonego na kompleksowe utrzymanie czystości w obiektach i na terenach zewnętrznych Zakładu Ubezpieczeń Społecznych Oddział we Wrocławiu.

I.

Zakład Ubezpieczeń Społecznych Oddział we Wrocławiu, zwany dalej Zamawiającym, **zawiadamia o unieważnieniu czynności wyboru najkorzystniejszej oferty z dnia 19.12.2017 r.** w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie przepisów ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz. U. z 2017 r. poz. 1579, ze zm.), zwanej dalej ustawą, na:

na kompleksowe utrzymanie czystości w obiektach i na terenach zewnętrznych Zakładu Ubezpieczeń Społecznych Oddział we Wrocławiu.

Uzasadnienie:

Zamawiający podjął decyzję o unieważnieniu czynności wyboru najkorzystniejszej oferty i powtórzeniu dokonanych przez siebie czynności z uwagi na zaistnienie nowych okoliczności mających wpływ na wynik postępowania.

II.

Zamawiający zawiadamia zatem, iż w związku z unieważnieniem czynności wyboru najkorzystniejszej oferty w niniejszym postępowaniu **dokonał powtórzenia czynności badania i oceny ofert oraz ponownego wyboru najkorzystniejszej oferty.** W wyniku dokonania ponownej oceny ofert jako najkorzystniejsza została wybrana oferta złożona przez:

Konsorcjum:

CLAR SYSTEM S.A, ul. Janickiego 20B, 60-542 Poznań - lider

Clar Serwis sp. z o.o., ul. Janickiego 20B, 60-542 Poznań

Solcom-Bayard sp. z o.o., ul. Janickiego 20B, 60-542 Poznań

Uzasadnienie wyboru: Oferta spełnia wymagania określone w specyfikacji istotnych warunków zamówienia oraz ustawie i jest ofertą najkorzystniejszą - posiadającą najkorzystniejszą cenę.

WYKONAWCY, KTÓRZY ZŁOŻYLI OFERTY:

Wykonawca nr 1:

Konsorcjum:

KM Management Krzysztof Malik, ul. Obroki 130, 40-833 Katowice - lider
TOP Serwis Firma Sprzątająca, Kamila Balińska-Stal, ul. Kukuczki 2, 44-105 Gliwice

Wykonawca nr 2:

STABIL SERWIS sp. z o.o., ul. Swojczycka 38, 51-501 Wrocław

Wykonawca nr 3:

Konsorcjum:

CLAR SYSTEM S.A, ul. Janickiego 20B, 60-542 Poznań - lider

Clar Serwis sp. z o.o., ul. Janickiego 20B, 60-542 Poznań

Solcom-Bayard sp. z o.o., ul. Janickiego 20B, 60-542 Poznań

PUNKTACJA PRZYZNANA OFERTOM:

Oferta nr:	1	2	3
Cena oferty w zł	Oferta odrzucona	552.415,33	398.362,77
Ilość uzyskanych punktów		72,11	100,00

III.

Zamawiający, zgodnie z art. 92 ust. 1 pkt 3 ustawy zawiadamia, iż z prowadzonego postępowania odrzucono ofertę nr 1 (Konsorcjum: KM Management Krzysztof Malik – lider konsorcjum i TOP Serwis firma sprzątająca Kamila Balińska-Stal - członek konsorcjum), na podstawie art. 89 ust. 1 pkt 3 ustawy, **ponieważ jej złożenie stanowi czyn nieuczciwej konkurencji w rozumieniu przepisów o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji.**

UZASADNIENIE:

Wykonawca w formularzu cenowym, w tabeli nr 2: „Wartość zamówienia” podał wartość brutto w kwocie równej wartości netto, jednocześnie wpisując: „zw” w poz. 1.1 „Stawka podatku VAT” i 1.2 „Kwota podatku VAT”.

Zamawiający skierował do Wykonawcy pismo wzywające (na podstawie art. 87 ust. 1 ustawy – Prawo zamówień publicznych) do udzielenia szczegółowych wyjaśnień dotyczących podstawy zwolnienia z podatku VAT wraz podaniem przepisów prawa.

Wykonawca w odpowiedzi oświadczył, że podstawą zwolnienia członków konsorcjum z podatku VAT jest art. 113 ust. 1 ustawy z dnia 11.03.2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz. U. z 2017 r. poz. 1221), który upoważnia do zwolnienia od podatku płatników, u których wartość sprzedaży nie przekroczyła łącznie w poprzednim roku podatkowym kwoty 200 000 zł. Oświadczenie podpisał każdy z konsorcjantów.

Oferta Wykonawcy została wybrana jako najkorzystniejsza i Wykonawca został wezwany do złożenia m.in. umowy konsorcjum.

Wykonawca złożył umowę konsorcjum zawartą w dniu 27.11.2017 r. (w dniu sporządzenia oferty), z której wynika, że:

1. „...w przypadku zawarcia przez Konsorcjum umowy z Zamawiającym na świadczenie kompleksowych usług utrzymania czystości w PUP we Wrocławiu będą wykonywane przez:

- a) ZU1 KM MANAGEMENT KRZYSZTOF MALIK I TOP SERWIS FIRMA SPRZĄTAJĄCA KAMILA BALIŃSKA-STAL spółka cywilna – świadczenie kompleksowych usług codziennego utrzymania czystości pomieszczeń ZUS we Wrocławiu w budynkach oddział przy ulicy Pretficza 11 oraz Inspektorat przy ulicy Reymonta 4 -6.
 - b) ZU2 KM MANAGEMENT KRZYSZTOF MALIK I TOP SERWIS FIRMA SPRZĄTAJĄCA KAMILA BALIŃSKA-STAL spółka cywilna – świadczenie kompleksowych usług utrzymania czystości pomieszczeń ZUS we Wrocławiu w Inspektoracie Wrocław ul. Litomska 36, Inspektorat w Oleśnicy, Inspektorat w Oławie, Inspektoratu w Trzebnicy, Biuro Terenowe w Miliczu, Biuro Terenowe w Strzelinie, Biuro Terenowe w Sycowie, Biuro Terenowe w Środzie Śl., Biuro Terenowe w Wołowie. Świadczenie utrzymania terenów zewnętrznych we wszystkich placówkach podlegającym ZUS we Wrocławiu” (§ 6 ust. 1),
2. „rozliczenia z Zamawiającym będą dokonywane przez obu członków konsorcjum działających w formie spółek cywilnych. Z tego względu faktury VAT dla Zamawiającego będą wystawiane przez powołane spółki cywilne o których mowa w ust. 1” (§ 6 ust. 2).

Zamawiający mając na względzie stan faktyczny oraz wyrok KIO z dnia 09.03.2017 r., sygn. akt KIO 333/17 stwierdza, że działanie Wykonawcy stanowi czyn nieuczciwej konkurencji w rozumieniu przepisów o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji.

Z treści powołanego wyroku wynika, iż: „... *Idea ubiegania się o udzielenie zamówienia publicznego przez kilku wykonawców tworzących konsorcjum nie może wypaczać celu, w jakim to konsorcjum zostało powołane, a celem, bezsprzecznie jest uzyskanie danego zamówienia publicznego. Konsorcjum tworzone zazwyczaj jest w celu połączenia potencjału podmiotów, wchodzących w jego skład, w taki sposób, aby sprostać wymaganiom i warunkom postawionym przez zamawiającego. Ideą ubiegania się o udzielenie zamówienia przez kilka podmiotów łącznie nie może być ominięcie przepisów podatkowych...*”

Cytowane powyżej zapisy umowy konsorcjum o zamiarze utworzenia dwóch nowych spółek (po zawarciu umowy), które będą realizować przedmiot umowy i rozliczać się z Zamawiającym, bezsprzecznie wskazują, że Wykonawca poprzez „...*sztuczne i nieuzasadnione zawiązanie konsorcjum oraz celowe i zamierzone wskazanie rozliczenia uczestników konsorcjum, w taki sposób, który miałby na celu ominięcie przepisów podatkowych, związanych z naliczeniem VAT, doprowadził do sytuacji, w której zostały zachwiane podstawowe zasady uczciwej konkurencji, uczciwości kupieckiej oraz dobrych obyczajów.*”

Zaznaczyć należy, że w dniu 20 października 2011 r. Sąd Najwyższy podjął uchwałę w sprawie III CZP 52/11, dotyczącą stawki podatku VAT (Orzecznictwo Sądu Najwyższego Izba Cywilna rok 2012, Nr 4, poz. 44, str. 22). Sąd Najwyższy stwierdził, że: określenie w ofercie ceny brutto z uwzględnieniem nieprawidłowej stawki podatku od towarów i usług stanowi błąd w obliczeniu ceny, jeżeli brak jest ustawowych przesłanek wystąpienia omyłki (art. 89 ust. 1 pkt 6 w związku z art. 87 ust. 2 pkt 3 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych, jedn. tekst: Dz.U. 2010 r. , Nr 113, poz. 759 ze zm.). Z uzasadnienia tej uchwały wynika, że nie jest obojętne, jaką stawkę podatku VAT przyjął w swej ofercie wykonawca. Według Sądu Najwyższego zamawiający ma obowiązek badać poprawność złożonych ofert także pod kątem wysokości stawki podatku VAT. Ze względu na zasadę równego traktowania wykonawców oraz zasadę uczciwej konkurencji oferty złożone w postępowaniu muszą być porównywalne, a więc obliczone z zastosowaniem tych samych reguł. Stawka podatku VAT jest zaś istotnym elementem kalkulacji ceny oferty, cena zaś zajmuje istotne miejsce wśród kryteriów oceny ofert.

Jak wynika z powyższego Wykonawca na potrzeby niniejszego postępowania stworzył konstrukcję podmiotową wyłącznie w celu osiągnięcia preferencyjnych skutków podatkowych, czym naruszył zasadę uczciwej konkurencji, ponieważ w przypadku doliczenia do ceny ofertowej podatku VAT, oferta odrzucona nie byłaby już ofertą najkorzystniejszą.

Biorąc pod uwagę powyższe postanowiono jak na wstępie.

***UWAGA! Zamawiający żąda potwierdzenia otrzymania treści niniejszego pisma.
Potwierdzenie należy przekazać niezwłocznie na nr faksu 71 36-06-497 lub
adres e-mail: lidia.fedeczko@zus.pl, leslaw.pluta@zus.pl.***

Osoby do kontaktu:

Lidia Fedeczko, tel. 71 36-06-496

Lesław Pluta, tel. 71 36-06-435

P.O. DYREKTOR
Oddziału ZUS we Wrocławiu
mgr Roman Śniedziewski