

Postępowanie nr 1/POL/2018

Warszawa, dn. 27.04.2018 r.

Dot. Postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, którego przedmiotem jest wykonanie kompleksowej usługi polegającej na zapewnieniu usług hotelowo – konferencyjnych i gastronomicznych na 1 (jedno) dwudniowe Szkolenie Koordynatorów pobierania i przeszczepiania nerki od żywego dawcy

**INFORMACJA
O WYKLUCZENIU WYKONAWCÓW I ODRZUCENIU OFERT**

przekazywana Wykonawcom - art. 92 ust. 1 pkt 2 i 3 ustawy Prawo zamówień publicznych

Zamawiający	CENTRUM ORGANIZACYJNO - KOORDYNACYJNE DO SPRAW TRANSPLANTACJI "POLTRANSPLANT" AL. JEROZOLIMSKIE 87, 02 – 001 WARSZAWA
Adres strony internetowej	www.poltransplant.org.pl
e-mail	sekretariat@poltransplant.pl

WYKONAWCY WYKLUCZENI Z POSTĘPOWANIA:

Nie dotyczy

OFERTY ODRZUCONE:

Zamawiający postanowił odrzucić ofertę Wykonawcy:

**UPHOTEL Sp. z o.o.
Ul. Solna 4
58 – 500 Jelenia Góra**

Podstawa prawna:

Art. 89 ust. 1 pkt 6 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo Zamówień Publicznych (t. j.: Dz. U. z 2017 r., poz. 1579 ze zm.)

Uzasadnienie:

Zgodnie z dyspozycją przepisu art. 89 ust. 1 pkt 6 cyt. ustawy zamawiający odrzuca ofertę, jeżeli zawiera błędy w obliczeniu ceny lub kosztu.

Przedmiotem niniejszego zamówienia jest zapewnienie kompleksowej usługi polegającej na zapewnieniu usług hotelowo – konferencyjnych i gastronomicznych na 1 (jedno) dwudniowe Szkolenie Koordynatorów pobierania i przeszczepiania nerki od żywego dawcy. Zgodnie ze szczegółowym opisem przedmiotu zamówienia do obowiązków Wykonawcy należy zapewnienie kompleksowej usługi organizacji wydarzenia na rzecz Zamawiającego, tj. konferencji szkoleniowej. Zakres czynności Wykonawcy obejmuje m.in. zapewnienie noclegu i wyżywienia, sali konferencyjnej z pełnym wyposażeniem multimedialnym, pełną obsługę techniczną przez cały czas trwania konferencji, prowadzenie korespondencji z uczestnikami konferencji oraz inne czynności o charakterze organizacyjnym. Przedmiot zamówienia nie obejmuje organizacji żadnych wycieczek dla uczestników wydarzenia (nawet na zasadzie usług towarzyszących głównemu zadaniu) ani innych wydarzeń niezwiązanych bezpośrednio z realizacją programu konferencji szkoleniowej.

Wykonawca UPHOTEL Sp. z o.o. z siedzibą w Jeleniej Górze, kalkulując ofertę cenową, zastosował 0% stawkę podatku VAT wskazując, iż rozliczy przedmiotową usługę na podstawie specjalnego rodzaju faktury VAT, tj. faktury VAT marży. Wezwany do złożenia wyjaśnień w zakresie podstaw prawnych do przyjęcia takiego sposobu kalkulacji ceny powołał się na przepis art. 119 ustawy

o podatku od towarów i usług twierdząc, iż zamówienie nie dotyczy organizacji spotkania czy konferencji, ale zakupu poszczególnych usług (zgodnych z definicją turystyki i turysty) i dostarczenia ich do Zamawiającego. Swojego stanowiska nie podparł indywidualną interpretacją podatkową ani żadnym innym dokumentem uprawniającym do przyjęcia takiego sposobu kwalifikacji usługi objętej niniejszym zamówieniem.

W ocenie Zamawiającego Wykonawca błędnie zakwalifikował usługę objętą niniejszym zamówieniem jako usługę turystyczną, a w konsekwencji błędnie zastosował 0% stawkę VAT na podstawie faktury VAT marży.

Zgodnie z art. 119 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (t. j.: Dz. U. z 2017 r., poz. 1221 ze zm.) podstawą opodatkowania przy wykonywaniu usług turystyki jest kwota marży pomniejszona o kwotę należnego podatku, z zastrzeżeniem ust. 5 (usługi własne). Przez marżę rozumie się różnicę między kwotą, którą ma zapłacić nabywca usługi, a faktycznymi kosztami poniesionymi przez podatnika z tytułu nabycia towarów i usług od innych podatników dla bezpośredniej korzyści turysty. Przez usługi dla bezpośredniej korzyści turysty rozumie się usługi stanowiące składnik świadczonej usługi turystyki, a w szczególności transport, zakwaterowanie, wyżywienie, ubezpieczenie. Ustawa o podatku od towarów i usług nie zawiera definicji legalnej „usług turystyki”, nie zawiera także odesłań do definicji zawartych w innych aktach prawnych. Pojęcie to zostało natomiast wskazane w treści art. 307 Dyrektywy Rady 2006/112/WE z dnia 28 listopada 2006 r. w sprawie wspólnego systemu podatku od wartości dodanej (Dz. U. UE L 347 str. 1 ze zm.) jako „transakcje dokonywane przez biura podróży”. Z kolei ustawa z dnia 29 sierpnia 1997 r. o usługach turystycznych (t. j.: Dz. U. z 2017 r., poz. 1553 ze zm.) posługuje się pojęciem „usług turystycznych” definiując je jako usługi przewodnickie, usługi hotelarskie oraz wszystkie inne usługi świadczone turystom lub odwiedzającym. Turystą w myśl z art. 3 pkt 9 cyt. ustawy jest osoba, która podróżuje do innej miejscowości poza swoim stałym miejscem pobytu na okres nieprzekraczający 12 miesięcy, dla której celem podróży nie jest podjęcie stałej pracy w odwiedzanej miejscowości i która korzysta z noclegu przynajmniej przez jedną noc. Z powołanych wyżej przepisów wynika, iż usługą turystyczną jest świadczenie złożone, tj. pewien zespół czynności składających się na zapewnienie kompleksowej usługi realizowanej na rzecz turystów lub osób odwiedzających. Usługa turystyki obejmuje swym zakresem częściowe usługi, które stanowią jedną, nierozzerwalną całość w aspekcie gospodarczym. W konsekwencji za usługi turystyki należy uznać zorganizowane lub indywidualne wyjazdy wypoczynkowe połączone z rekreacją i rozrywką. Nie należy natomiast rozciągać pojęcia „usług turystyki”, o których mowa w art. 119 ustawy o VAT na wyjazdy mające na celu wyłącznie sprawy zawodowe, biznesowe lub realizowane w ramach wykonywania obowiązków służbowych. Powyższe stanowisko znajduje oparcie w licznych interpretacjach organów podatkowych. Zgodnie z interpretacją indywidualną Dyrektora Krajowej Informacji Skarbowej z dnia 6 września 2017 r. Nr 0114-KDIP1-3.4012.182.2017.2.ISK „wnioskodawca świadcząc usługi organizacji wydarzeń (konferencji, kongresów, szkoleń, spotkań), w skład których wchodzi usługi noclegowe, gastronomiczne, wynajem miejsca na przeprowadzenie konferencji lub szkolenia, wynajem sprzętu konferencyjnego oraz usługi konferansjerskie, prowadzenie konferencji i szkoleń, usługi trenerskie nabywane od firm specjalistycznych oraz „usługi własne” czyli przygotowanie koncepcji, strategii i scenariusza konferencji/ szkolenia, stworzenie harmonogramu wydarzenia i jego konsultację z klientem, negocjacje cen z podwykonawcami dla korzyści klienta i koordynację składowych części wydarzenia, skoro usługi te są nabywane wyłącznie w celu związanym bezpośrednio z organizacją tych konferencji, kongresów, szkoleń, spotkań to powinien opodatkować je na zasadach ogólnych zgodnie z art. 29a ustawy o VAT”. Z kolei zgodnie z interpretacją Izby Skarbowej w Warszawie z dnia 17 czerwca 2014 r. (IPPP2/443-338/14-2/KBr) „świadczone przez wnioskodawcę usługi sprowadzające się do zapewnienia zleceniodawcy pakietu konferencyjnego, tj. stworzenia tzw. zaplecza noclegowego, nie są usługami turystyki, o których mowa w art. 119 ust. 1 ustawy. Analiza zakresu świadczonych usług wskazuje, że rzeczywistym i głównym celem tych usług nie jest organizacja wyjazdu w celu wypoczynku, krajoznawstwa, czy realizacji celów zdrowotnych, lecz zorganizowanie konferencji/ szkolenia w określonej lokalizacji. (...) Wobec powyższych okoliczności należy stwierdzić, że świadczone przez spółkę usługi polegające na organizacji pakietu konferencyjnego podlegają opodatkowaniu na zasadach ogólnych, a nie według procedury VAT marża, przewidzianej dla usług turystyki”.

W niniejszej sprawie Zamawiający nie nabywa usługi turystycznej (w tym również nie nabywa usługi mieszczącej się w ramach pojęcia „turystyki biznesowej”). Nie nabywa również pojedynczych usług noclegowych czy gastronomicznych, ale usługę polegającą na kompleksowym zorganizowaniu konferencji szkoleniowej dla określonej grupy pracowników, co dodatkowo w jednoznaczny sposób określa wyłącznie służbowy cel tego spotkania i wyklucza kwalifikację tej usługi jako usługi turystycznej. Wybiórcze wyłączanie przez Wykonawcę pojedynczych usług i kwalifikowanie ich jako usług turystycznych nie znajduje uzasadnienia na gruncie niniejszego zamówienia. Jak wskazano w wyroku WSA w Białymstoku z dnia 5 maja 2011 r. (sygn. akt I SA/Bk 126/11): „Organizacja i obsługa konferencji nie jest usługą turystyki, bowiem przyjmując słownikową definicję tego pojęcia, konferencja nie jest zorganizowanym wyjazdem wypoczynkowym. Oczywiście w ramach organizacji i obsługi konferencji mogą pojawić się pewne świadczenia o charakterze wypoczynkowym, jak np. rejs statkiem czy też wycieczka krajoznawcza. Trzeba jednak ocenić, czy są to elementy wiodące w całej usłudze i co za tym idzie, czy mogą przesądzić o sklasyfikowaniu tej usługi jako usługi turystyki. Opis przedmiotu zamówienia w niniejszej sprawie nie daje żadnych podstaw do zakwalifikowania zamawianej usługi jako usługi turystycznej. Ponadto uczestnikami konferencji będą również osoby nie podróżujące do innej miejscowości poza swoim stałym miejscem pobytu, a zatem nie mieszczące się w powołanej wyżej definicji turysty, a udział wszystkich uczestników w konferencji realizowany będzie w ramach wykonywanych obowiązków służbowych.

W konsekwencji zastosowania błędnej stawki VAT uznać należy, iż oferta złożona przez Wykonawcę UPHOTEL Sp. z o.o. z siedzibą w Jeleniej Górze Wykonawcę zawiera błędy w obliczeniu ceny w rozumieniu art. 89 ust. 1 pkt cyt. ustawy i podlega odrzuceniu na podstawie powołanego przepisu.

Przewodnicząca Komisji

Teresa Danek



Otrzymują: Wszyscy Wykonawcy, którzy złożyli oferty.