

Numer sprawy: 261-05/19 wybór oferty

### Do wszystkich wykonawców

Dotyczy: dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na „druk książki i broszury dla dzieci w wieku przedszkolnym”.

- I. Działając zgodnie z art. 92 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (zwanej dalej Pzp) Zamawiający informuje, że jako najkorzystniejsza została w postępowaniu uznana oferta nr 2 złożona przez: **Druk-Intro S.A.**, ul. Świętokrzyska 32, 88-100 Inowrocław, z ceną **1.674.060,00 złotych brutto**.

#### Uzasadnienie:

Oferta wybrana odpowiada wszystkim wymaganiom SIWZ. Jest ona jedyną ofertą niepodlegającą odrzuceniu i uzyskała ona najwyższą ocenę w przewidzianym w postępowaniu kryterium oceny ofert.

- II. Zestawienie ofert złożonych w postępowaniu oraz ich skrócona ocena:

Numer oferty	Nazwa (firma) i adres wykonawcy	Cena brutto (zł)	Liczba punktów
1	Legra sp. z o.o. ul. Albatrosów 10c 30-716 Kraków	1 433 250,00	Oferta odrzucona
2	Druk-Intro S.A. ul. Świętokrzyska 32 88-100 Inowrocław	1 674 060,00	<b><u>100,00</u></b>

- III. Wykonawcy wykluczeni z postępowania: nie dotyczy.

- IV. Wykonawcy, których oferty zostały odrzucone:

Oferta nr 1 złożona przez: Legra sp. z o.o., ul. Albatrosów 10c, 30-716 Kraków

#### Uzasadnienie:

Wykonawca złożył w przedmiotowym postępowaniu ofertę w której zastosował stawkę VAT 5% w odniesieniu do wszystkich pozycji obejmujących przedmiot zamówienia, tj. zarówno do pozycji związanych z wykonaniem książki kartonikowej dla dzieci (posiadającej numer ISBN), jak i dla pozostałych pozycji dotyczących druku broszury (bez numeru ISBN) oraz opakowania.

Działając na podstawie art. 87 ust. 1 ustawy Pzp Zamawiający w dniu 11.04.2019 r. wezwał Wykonawcę do wyjaśnienia treści oferty w zakresie tego, czy Wykonawca zastosował w kalkulacji ceny oferty prawidłowe stawki podatku od towarów i usług (VAT). Powyższe wyjaśnienia miały odnosić się w szczególności do pozycji 2, 3, 5 i 6 tabeli zawartej w pkt 4 formularza oferty Wykonawcy. Pozycje te nie dotyczyły druku książek mających nadany numer ISBN, co wynikało zarówno z SIWZ, jak i z wyjaśnień treści SIWZ z dnia 25.03.2019 r.

Wykonawca w dniu 15.04.2019 r. złożył wyjaśnienia w których wskazał, że prawidłowo wyliczył stawkę VAT, przedstawiając w tym zakresie swoją argumentację. W związku z tym Zamawiający wystąpił do biegłego – doradcy podatkowego – o opinię w zakresie prawidłowości oferty w zakresie zastosowania obniżonej stawki VAT w stosunku do broszury oraz opakowania (poz. 2, 3, 5 i 6 tabeli z pkt 4 formularza oferty).

Biegły uznał, że w zakresie określonym w poz. 2, 3, 5 i 6 tabeli z pkt 4 formularza oferty Wykonawca zastosował stawkę podatku VAT niezgodną z przepisami. Zgodnie z opinią biegłego:

„(...) w przedstawionym stanie faktycznym brak jest dostatecznych podstaw do zastosowania stawki 5% do druku broszury załączanej do książki.

Zgodnie z poz. 32 Załącznika nr 10 do ustawy o podatku od towarów i usług, stawką 5% są objęte „Książki

drukowane - wyłącznie książki (oznaczone stosowanymi na podstawie odrębnych przepisów symbolami ISBN), mapy - wytwarzane metodami poligraficznymi, z wyłączeniem ulotek; wydawnictwa w alfabecie Braille'a" (ex 58.11.1 PKWiU).

Jak wynika z przedłożonych dokumentów, w analizowanym stanie faktycznym **numer ISBN posiada wyłącznie książka, natomiast nie posiada go broszura – wobec czego broszura jako samodzielny towar nie korzysta z opodatkowania jej stawką 5%.**

Naszym zdaniem na gruncie przepisów o VAT nie jest uzasadnione traktowanie broszury jako elementu książki (opodatkowanej według stawki przewidzianej dla książek) – tj. jako integralnej części świadczenia tzw. złożonego, w którym głównym elementem jest książka.

Jakkolwiek w orzecznictwie funkcjonuje utrwalona linia interpretacyjna, zgodnie z którą w przypadku dostawy książki z dodatkiem, np. w postaci płyty CD stawka właściwa dla książki dotyczy także dodatku, to jednak trzeba mieć na względzie, że:

- **po pierwsze** interpretacje indywidualne przepisów prawa podatkowego, w których prezentowany jest taki pogląd, co do zasady dotyczą przypadków, w których w opisie stanu faktycznego wskazuje się, że nadany numer ISBN dotyczy nie tylko książki, ale książki wraz z dodatkiem (płyta) - tak np. interpretacja indywidualna Dyrektora Krajowej Informacji Skarbowej nr 0114-KDIP1-3.4012.228.2018.4.MT z dnia 22.08.2018 r.

Tymczasem, jak wynika z udzielonych informacji, w analizowanym stanie faktycznym numer ISBN został nadany wyłącznie dla książki – a nie książki wraz z broszurą.

- **po drugie**, co istotniejsze, koncepcja świadczenia złożonego, które dla celów VAT powinno być traktowane jako jedna całość, opodatkowana według zasad przewidzianych dla świadczenia głównego, dotyczy sytuacji, w której istnieje **nierozerwalny związek funkcjonalny pomiędzy świadczeniem głównym a pomocniczym (dodatковым)**, a rozdzielenie takich świadczeń byłoby sztuczne; chodzi o przypadki gdy świadczenie pomocnicze jest w zwykłym postępowaniu potrzebne lub właściwe do korzystania ze świadczenia głównego. Typowym przykładem takiego związku jest podręcznik do nauki języków obcych z płytą zawierającą zadania do słuchania.

Jeżeli natomiast dostawa towarów w zestawie nie ma tak ścisłego związku funkcjonalnego, a więc gdy dostawy tych towarów mogą być wykonywane oddzielnie, jako niezależne od siebie, bez uszczerbku dla ich gospodarczego znaczenia – nie ma podstaw do traktowania ich jako jednolitego świadczenia, opodatkowanego według jednakowych zasad wyznaczonych dla dostawy towaru mającego charakter rzeczy głównej (tak np. wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 27.05.2010 r., sygn. akt I FSK 937/09).

Naszym zdaniem w ocenianym przypadku nie zachodzi nierozerwalny związek funkcjonalny pomiędzy książką a broszurą „Książką połączeni czyli przedszkolak idzie do biblioteki”. Broszura ta nie jest bowiem dedykowana do konkretnej książki, nie nawiązuje do jej treści itp., lecz treść broszury ma charakter samoistny i samodzielny – jest to tekst ogólny, niezwiązany z żadną konkretną publikacją. W istocie broszura mogłaby być przedmiotem samodzielnej publikacji, np. jako artykuł w czasopiśmie lub wygłoszona w formie wykładu – bez związku z konkretną książką. Nie można więc uznać, że jedyną funkcją broszury jest umożliwienie „lepszego”, „pełnego” korzystania z książki do której jest załączona.

Z tego względu brak jest naszym zdaniem dostatecznych podstaw do traktowania dostawy książki i broszury jako dostawy jednego towaru, opodatkowanego według stawki 5%, lecz broszura stanowi samodzielny towar, niekorzystający z opodatkowania według tej stawki. Sam fakt, iż jest dostarczana w zestawie razem z książką nie wystarcza do zastosowania tej stawki.”.

Książka kartonikowa oraz broszura objęte przedmiotowym zamówieniem są rozpowszechniane przez Zamawiającego łącznie, w pakietach. Nie są one jednak towarami komplementarnymi, stąd nie ma możliwości zastosowania do nich w całości obniżonej do 5% stawki podatku VAT.

Z SIWZ, ani udzielonych wyjaśnień, nie wynika komplementarny charakter tych towarów – przeciwnie nawet ukształtowanie tabeli przeznaczonej do wyceny oraz wyraźne wskazanie przy pozycjach dot. książeczki posiadania przez nią oznaczeń ISBN wskazywało na konieczność rozważenia przez Wykonawców odmiennego opodatkowania dla tych pozycji.

Wbrew stanowisku Wykonawcy nie można uznać, aby na komplementarny charakter i możliwość zastosowania tej samej, obniżonej stawki VAT do wszystkich pozycji wskazywały wyjaśnienia SIWZ z dnia 25.03.2019 r. (pytanie i odpowiedź nr 1), co powoływał Wykonawca w wyjaśnieniach z dnia 15.04.2019 r. Zadane przez Wykonawcę pytanie, a w konsekwencji także odpowiedź, dotyczyły sposobu opakowania pakietu (1 książka + 1 broszura), a więc cech fizycznych przedmiotu zamówienia, a nie kwestii opodatkowania przedmiotu zamówienia podatkiem VAT.

W konsekwencji należy uznać, że wobec zastosowania przez Wykonawcę dla poz. 2, 3, 5 i 6 tabeli zawartej

w pkt 4 formularza oferty nieprawidłowej stawki podatku VAT (5% zamiast prawidłowej 23%) oferta zawiera błąd w obliczeniu ceny, powodując konieczność jej odrzucenia na podstawie art. 89 ust. 1 pkt 6 ustawy Pzp. Konieczność odrzucenia oferty z tego powodu potwierdza także stanowisko orzecznictwa Krajowej Izby Odwoławczej (por. np. wyroki: z dnia 26.07.2017 r., KIO 1462/17, z dnia 16.04.2018 r., KIO 629/18, z dnia 11.05.2018 r., KIO 785/18).

V. Zgodnie z art. 94 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp Zamawiający może zawrzeć umowę w sprawie przedmiotowego zamówienia nie wcześniej niż po upływie 10 dni po przesłaniu niniejszego zawiadomienia o wyborze najkorzystniejszej oferty.

Zamawiający prosi o potwierdzenie otrzymania niniejszego zawiadomienia.



---

Dariusz Jaworski  
Dyrektor Instytutu Książki