



Warszawa, dnia 05 września 2018 r.

### Wykonawcy

Dotyczy: *Opracowywanie 120 opisów kwalifikacji rynkowych i potrzebnych społecznie wraz z narzędziami walidacji oraz rozwiązaniami w obszarze wewnętrznego systemu zapewniania jakości nadawania kwalifikacji. Znak sprawy: IBE/19/2018*

#### **– część 10 – Turystyka**

#### **Ponowne zawiadomienie o wynikach oceny oferty i wyborze oferty najkorzystniejszej**

Szanowni Państwo,

- I. Na podstawie art. 92 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. 2015 r., poz. 2164 dalej „ustawa pzp”) Zamawiający informuje, iż w przedmiotowym postępowaniu oferty złożyli następujący Wykonawcy:

L.p.	Nazwa (firma)	Adres wykonawcy	Cena brutto
1	Szkoła Górską Niepubliczna Placówka Kształcenia Ustawicznego	Łętowe 277, 34-733 Mszana Dolna	325 000,00 zł
2	Izba Gospodarcza Krąg Turystyki Zdrowotnej	Dąbrowa 3 26-001 Masłów, ul. Sudecka 2A 25-550 Kielce	393 600,00 zł
3	Konsorcjum: PwC Sp. z o.o. / Eurokreator T&C Sp z o.o.	ul. Lecha Kaczyńskiego 14, 00-638 Warszawa	332 100,00 zł

- II. Zamawiający nie wykluczył żadnego wykonawcy.  
III. Zamawiający odrzucił ofertę złożoną przez Szkołę Górską – Niepubliczna Placówka Kształcenia Ustawicznego, Łętowe 277, 34-733 Mszana Dolna

#### Uzasadnienie faktyczne i prawne

Wykonawca wykazał w odniesieniu do obu składowych ceny ofertowej zawartych w formularzu ofertowym cenę netto równą cenie brutto, wskazując, że wykonanie przedmiotu zamówienia jest zwolnione z podatku VAT w oparciu o art. 43 pkt 26 a (winno być art. 43 ust. 1 pkt. 26 a) ustawy o VAT (Dz.U.2017.1221 t.j. z późn. zm.).

Przywołany wyżej przepis ustawy o VAT stanowi, iż zwolnienie od podatku obejmuje:

26) usługi świadczone przez:

a) jednostki objęte systemem oświaty w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 14 grudnia 2016 r. – Prawo oświatowe, w zakresie kształcenia i wychowania,

/.../

- oraz dostawę towarów i świadczenie usług ściśle z tymi usługami związane;

Po przekazaniu Wykonawcom informacji o wyborze najkorzystniejszej oferty, w dniu 22 sierpnia 2018 wpłynęło do Zamawiającego zawiadomienie złożone przez Wykonawcę – Fundacja VCC, ul. Nałęczowska 30, 20-701 Lublin o podejrzeniu naruszenia przepisów ustawy polegającego na



nieodrżuceniu oferty Wykonawcy – **Szkoła Górską – Niepubliczna Placówka Kształcenia Ustawicznego, Łętowe 277, 34-733 Mszana Dolna** na podstawie art. 89 ust. 1 pkt. 6 ustawy pzp.

Zdaniem Fundacji VCC – Szkoła Górską nie miała prawa do zwolnienia z podatku VAT, a w związku z tym mamy do czynienia z błędem w obliczeniu ceny – skutkującym koniecznością odrzucenia przedmiotowej oferty. Przesądza o tym fakt, że – mając na względzie klasyfikację przedmiotu zamówienia dokonaną przez Zamawiającego przy użyciu kodów CPV – głównym przedmiotem zamówienia jest: Usługa doradcza w zakresie zarządzania zasobami ludzkimi, która to usługa winna być obciążona podatkiem VAT. Dodatkowo Fundacja wskazała, że istotnym elementem zamówienia jest możliwość zlecenia w ramach opcji – realizacji pilotażu narzędzi walidacji zgłoszonych kwalifikacji – inaczej mówiąc: weryfikacji posiadanych kwalifikacji. Zgodnie z posiadaną przez Fundację indywidualną interpretacją Dyrektora Krajowej Informacji Skarbowej z dnia 16 sierpnia 2017 r (sygn.: 0113-KDIPT1-1.4012.328.2017.2.AK) – czynności związane z weryfikacją zdobytej wiedzy nie mogą być traktowane jako czynności kształcenia – a tym brak jest podstaw do zastosowania zwolnienia z VAT.

W konsekwencji powyższego zawiadomienia, Zamawiający podjął decyzję o unieważnieniu czynności wyboru najkorzystniejszej oferty, m.in. w odniesieniu do części wskazanej na wstępie niniejszej decyzji, a następnie wezwał wykonawcę – **Szkoła Górską – Niepubliczna Placówka Kształcenia Ustawicznego, Łętowe 277, 34-733 Mszana Dolna** do wyjaśnienia kwestii zasadności zastosowania zwolnienia z podatku VAT.

W odpowiedzi na wezwanie do złożenia wyjaśnień, o którym mowa wyżej, Wykonawca przedstawił odpowiedź wraz z opinią prawną, w której wskazano, że proces walidacji posiadania danej kwalifikacji jest usługą ściśle związaną z usługą kształcenia, a tym samym jest podstawą do skorzystania ze zwolnienia z VAT. Przywołał również dwie indywidualne interpretacje skarbowe Dyrektorów Izb Skarbowych z Katowic i Łodzi pochodzących z 2011 roku (sygn. IBPP1/443-890/11/KW oraz IPTPP1/443/117/11-5/MW) dotyczące egzaminu z jęz. angielskiego oraz egzaminu spawalniczego – w których egzaminy te zostały zakwalifikowane jako podlegające zwolnieniu w oparciu o art. 43 ust. 1 pkt. 26 a) ustawy o VAT. W opinii przedstawiono również pogląd o ścisłym związku usługi polegającej na opisie kwalifikacji z usługą kształcenia, wskazując na zależność (kryterium niezbędności) jednej usługi od drugiej, czyli możliwość prowadzenia kształcenia tylko w odniesieniu do kwalifikacji opisanej i włączonej do rejestru.

Mając na względzie powyżej omówione stanowiska – po ponownej ocenie oferty **Szkoły Górskiej – Niepubliczna Placówka Kształcenia Ustawicznego, Łętowe 277, 34-733 Mszana Dolna**, Zamawiający przychylił się do stanowiska przedstawianego w wystąpieniu i indywidualnej interpretacji Dyrektora Krajowej Interpretacji Skarbowej z 2017 roku przedstawionej przez Wykonawcę – **Fundacja VCC, ul. Nałęczowska 30 20-701 Lublin**.

Na wstępie należy stwierdzić, że aby przywołane wyżej zwolnienie z podatku VAT miało zastosowanie, spełnione muszą być dwa warunki: podmiotowy – który niewątpliwie Szkoła Górską wypełnia – oraz przedmiotowy, tj. zamawiana usługa stanowi usługę kształcenia – którego to warunku zamawiana usługa w oczywisty sposób nie spełnia, lub też zamawiana usługa jest ściśle z usługą kształcenia związana. Poniższe stanowisko Zamawiającego odnosi się jedynie do kwestii zakwalifikowania zamawianych usług jako usług ściśle związanych z usługą kształcenia.

W pierwszym rzędzie – mając na względzie zapisy art. 2 ustawy ZSK (Dz.U.2017.986 t.j. z dnia 2017.05.19), należy zaznaczyć, iż przedmiotowe zamówienie dotyczy kwalifikacji rynkowych, tj. *kwalifikacji nieuregulowanych przepisami prawa, których nadawanie odbywa się na zasadzie swobody działalności gospodarczej*, nie odnosi się do kwalifikacji uregulowanych (opisanych

przepisami prawa) ani kwalifikacji pełnych, tj. nadawanych *wyłącznie w ramach systemu oświaty po ukończeniu określonych etapów kształcenia oraz kwalifikacje pierwszego, drugiego i trzeciego stopnia w rozumieniu ustawy z dnia 27 lipca 2005 r. – Prawo o szkolnictwie wyższym.*

W związku z tym, nie jest warunkiem *sine qua non* posiadania/zdobycia danej kwalifikacji, przejście jakiegokolwiek etapu kształcenia, co czyni wysoce wątpliwym wymagany ustawą ściśły związek pomiędzy zamawianą usługą polegającą na opisie kwalifikacji a usługami kształcenia, który pozwalałby ją zakwalifikować jako usługę ściśle z nimi związaną. Nie ma więc mowy o spełnieniu kryterium niezbędności – zdefiniowanej w opinii prawnej przedstawionej przez Szkołę Górską.

Po drugie, ZSK nie ma charakteru obowiązkowego, innymi słowy zgłoszenie danej kwalifikacji do systemu jest dobrowolne i nie ma, w interesującym nas aspekcie, żadnego związku z istniejącymi lub projektowanymi systemami kształcenia. Innymi słowy, może istnieć system kształcenia – nieposiadający kwalifikacji zgłoszonej do ZSK, jak również może zostać włączona do systemu kwalifikacja – która jak napisano wyżej, nie wymaga przejścia takiego czy innego procesu kształcenia.

Po trzecie, Zamawiający pośrednio wskazał – za pomocą kodów CPV – charakter zamawianych usług. W żadnym aspekcie nie odnosi się ona do usług związanych z kształceniem.

Po czwarte, zważywszy na aspekty podnoszone powyżej, skoro sam opis kwalifikacji nie jest połączony – co do zasady – z jakimkolwiek procesem kształcenia, to również zamawiany w ramach opcji pilotaż walidacji posiadania danej kwalifikacji, jest usługą nieposiadającą – wymaganą ustawą – ścisłego związku z usługą kształcenia.

Po piąte, jakkolwiek indywidualne interpretacje podatkowe nie stanowią źródła prawa, to jednak mając na względzie zmiany systemowe – ustanowienie jednolitego organu uprawnionego do wydawania takich interpretacji (Dyrektor KIS) – jak również aktualne stanowisko tego organu w kwestii opodatkowania egzaminów stanowiących odrębny od kształcenia przedmiot opodatkowania – wskazane chociażby w przywołanej wyżej interpretacji z 2017 – każe jednoznacznie stwierdzić, iż proces walidacji kwalifikacji stanowiący opcjonalny element zamówienia – nie spełnia wymogów zapisanych w art. 43 ust. 1 pkt. 26 a) ustawy o VAT. Warto podkreślić, że we wniosku Fundacji VCC, który stał się podstawą do wydania przedmiotowej interpretacji Dyrektora KIS, zacytowano szereg dawniejszych indywidualnych interpretacji Dyrektorów Izby Skarbowych, zawierających interpretację przepisu identyczną do tych cytowanych w Opinii prawnej przesłanej przez Szkołę Górską. Prawidłowość tych wcześniejszych interpretacji została jednoznacznie zanegowana w stanowisku Dyrektora KIS z 2017. Trudno sobie wyobrazić, aby ten sam urząd, w dającej się przewidzieć przyszłości dokonał ponownej reinterpretacji tego przepisu.

Jedna z zasad interpretowania przepisów VAT, wyrażana wielokrotnie w orzecznictwie sądów administracyjnych, zakłada wykładnię zawężającą, a nie rozszerzającą w zakresie stosowania zwolnień z VAT. Jako odstępstwo od zasady powszechności VAT, zwolnienia w tym podatku powinny być interpretowane ściśle. Jak napisano wyżej Zamawiający stoi na stanowisku, iż ani opis kwalifikacji ani walidacja nie stanowią usług w zakresie kształcenia i wychowania.

Mając na względzie powyższe, w ocenie Zamawiającego, Wykonawca – **Szkoła Górską – Niepubliczna Placówka Kształcenia Ustawicznego, Łętowe 277, 34-733 Mszana Dolna**, bez podstawy prawnej, skorzystał ze zwolnienia z podatku VAT i w konsekwencji nie uwzględnił w oferowanej cenie wartości podatku VAT, tym samym dokonując błędnego wyliczenia ceny.

Przepis art. 89 ust. 1 pkt 6 nakazuje Zamawiającemu odrzucić ofertę, która zawiera błędy w obliczeniu ceny.





- IV. Niepodlegające odrzuceniu, oferty otrzymały następującą liczbę punktów w ustalonych kryteriach (1. - Cena; 1a - Cena – w odniesieniu do opisu kwalifikacji - 18 pkt; 1b - Cena - w odniesieniu do pilotażu narzędzi walidacji - 2 pkt; 2. - Termin przekazania opisu kwalifikacji - 10 pkt; 3. - Przykładowa umiejętność dla każdej kwalifikacji z oferty wraz z dwoma wybranymi kryteriami weryfikacji – 10 pkt . 4. - Oświadczenie instytucji certyfikującej wskazanej w ofercie – 5 pkt. 5. - Zapotrzebowanie na kwalifikację: 5a) Opis zapotrzebowania na kwalifikację 20 pkt; 5b) Wyniki konsultacji środowiskowych 10 pkt. 5c) Informacja o potencjale certyfikacji dla kwalifikacji -5pkt. 6. - Główny ekspert merytoryczny - 10 pkt 7. - Ekspert metodyczny - 10 pkt)

L.p	Nazwa (firma)	Kryt. 1a	Kryt. 1.b	Kryt. 2	Kryt. 3	Kryt. 4	Kryt. 5a	Kryt. 5b	Kryt. 5c	Kryt. 6	Kryt. 7	Suma
2	Izba Gospodarcza Krąg Turystyki Zdrowotnej	17,23	1,06	6,67	10,00	5,00	20,00	10,00	3,00	10,00	10,00	92,96
3	Konsorcjum: PwC Sp. z o.o. / Eurokreator T&C Sp z o.o.	18,00	2,00	10,00	10,00	5,00	20,00	10,00	5,00	10,00	10,00	100,00

- V. Zamawiający informuje, iż za najkorzystniejszą uznana została oferta złożona przez firmę -  
**Konsorcjum: PwC Sp. z o.o. / Eurokreator T&C Sp z o.o., ul. Lecha Kaczyńskiego 14, 00-638  
Warszawa z ceną 332 100,00 zł.**

Oferta w wyniku oceny otrzymała największą liczbę punktów.

- VI. Umowa w sprawie zamówienia publicznego może zostać zawarta po upływie 10 dni od niniejszego zawiadomienia z postanowieniami art. 94 ust. 1 pkt. 1) ustawy pzp.

Z poważaniem

Zastępca Dyrektora  
Instytutu Badań Edukacyjnych  
ds. Zintegrowanego Systemu Kwalifikacji  
Bartosz Kęciak