

CPE-II-261-64/KB/15

Warszawa, dnia 23 września 2015 r.

**Wykonawcy ubiegający się
o udzielenie zamówienia**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie art. 39 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2013 r., poz. 907 z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą”, na **świadczenie usług hotelarskich, gastronomicznych oraz wynajmu sal konferencyjnych z wyposażeniem na potrzeby szkoleń organizowanych przez Wydział Koordynacji PIFE w latach 2015-2016, nr CPE-II-261-64/KB/15.**

Odpowiedzi na pytania

Działając na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy Zamawiający udziela niniejszym odpowiedzi na poniższe pytania Wykonawców:

Pytanie 1:

Zwracam się z uprzejmą prośbą o udzielenie informacji w zakresie prowadzonego przez Państwa postępowania dot. świadczenia usług hotelarskich, gastronomicznych oraz wynajmu sal szkoleniowych z wyposażeniem na potrzeby szkoleń organizowanych przez Wydział Koordynacji PIFE w latach 2015-2016. Zamawiający wymaga od Wykonawcy w rozdziale IV pkt. 1 ust. 1 przedłożenia aktualnego wpisu do rejestru organizatorów turystyki i pośredników turystycznych. Mając na uwadze zasadę równego traktowania Wykonawców oraz zasadę zachowania uczciwej konkurencji w zamówieniach publicznych zwracamy się z prośbą o dopuszczenie do udziału również Wykonawców, którzy posiadają wiedzę i doświadczenie w projektach tożsamych z przedmiotem zamówienia oraz posiadają w tym zakresie informację w ramach PKD (do której Zamawiający ma dostęp dzięki weryfikacji KRS).

Głównym założeniem Pzp jest stworzenie takich warunków, które ukierunkowane są na brak dyskryminacji a wymóg posiadania odpowiedniego wpisu w rejestrze niewątpliwie do takich możemy zaliczyć.

Pytanie 2:

Informuje, iż ogłoszone przez Państwa postępowanie zawiera błąd w dokumentacji przetargowej, który nie pozwoli oferentom na wykonanie zamówienia zgodnie z polskim prawem.

W warunkach udziału w postępowaniu postawiony został wymóg posiadania wpisu do rejestru organizatorów turystyki i pośredników turystycznych. Warunek ten narusza art. 7 ust. 1 w zw. z art. 22 ust. 4 oraz 5 p.z.p poprzez ustalenie warunków udziału w postępowaniu oraz sporządzenia opisu sposobu dokonania oceny spełnienia tych warunków w sposób niezwiązany z przedmiotem zamówienia.

Zamawiane przez Państwa usługi nie są usługami turystycznymi i ich wykonawca nie musi posiadać wyżej wymienionego wpisu. Nasze stanowisko w tej sprawie potwierdza wyrok KIO 1647/11 z dnia 16 sierpnia 2011 r. (w szczególności str. 16 i 17 tego wyroku).

Ewentualny wykonawca, który posiada wpis i potraktuje zamawianą przez Państwa usługę jako usługę turystyki będzie zobowiązany do wystawienia faktury vat marża, co niezgodne jest z polskim prawem podatkowym. W załączeniu przesyłamy kopię interpretacji indywidualnej Ministra Finansów wydanej dla naszej firm. (interpretację tą w całości zastrzegamy jako tajemnicę przedsiębiorstwa).

W związku z powyższym zwracamy się z wnioskiem o usunięcie warunku posiadania wpisu z dokumentacji oraz o wydłużenie terminu składania ofert.

Odpowiedź na pytania 1 i 2:

Zgodnie z art. 3 pkt 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 2004 r. o usługach turystycznych (tekst jednolity Dz. U. 2014 r., poz. 196) przez usługi turystyczne należy rozumieć usługi przewodnickie, usługi hotelarskie oraz wszystkie inne usługi świadczone turystom lub odwiedzającym. Natomiast zgodnie z pkt 8 tego przepisu usługi hotelarskie to krótkotrwałe, ogólnie dostępne wynajmowanie domów, mieszkań, pokoi, miejsc noclegowych, a także miejsc na ustawienie namiotów lub przyczep samochodowych oraz świadczenie, w obrębie obiektu, usług z tym związanych. Następnie zgodnie z art. 3 pkt 2 impreza turystyczna, to co najmniej dwie usługi turystyczne tworzące jednolity program i objęte wspólną ceną, jeżeli usługi te obejmują nocleg lub trwają ponad 24 godziny albo jeżeli program przewiduje zmianę miejsca pobytu. Według art. 3 pkt 4 organizowanie imprez turystycznych to przygotowywanie lub oferowanie, a także realizacja imprez turystycznych, zaś organizator turystyki to przedsiębiorca organizujący imprezę turystyczną (art. 3 pkt 5). Ponadto w przepisie art. 3 pkt 9 ww. ustawy turysta to 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; natomiast odwiedzający według art. 3 pkt 10 to osoba, która podróżuje do innej miejscowości poza swoim stałym miejscem pobytu, dla której celem podróży nie jest podjęcie stałej pracy w odwiedzanej miejscowości oraz niekorzystająca z noclegu.

Zgodnie z art. 4 ust. 1 ustawy działalność gospodarcza w zakresie organizowania imprez turystycznych oraz pośredniczenia na zlecenie klientów w zawieraniu umów o świadczenie usług turystycznych jest działalnością regulowaną w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej i wymaga uzyskania wpisu w rejestrze organizatorów turystyki i pośredników turystycznych (zgodnie z wyrokiem KIO 1647/2011).

Ponadto w odniesieniu do interpretacji Ministerstwa Finansów Zamawiający stoi na stanowisku, iż instytucja ta uprawniona jest do wydawania opinii jedynie w zakresie prawa podatkowego nie zaś w zakresie interpretacji ustawy o usługach turystycznych.

Jednocześnie w innym postępowaniu o udzieleniu zamówienia publicznego o zbliżonej tematyce inny Wykonawca przedstawił Zamawiającemu opinię Departamentu Turystyki Ministerstwa Sportu i Turystyki, w której stwierdzono, iż „uczestnicy spotkań, konferencji, szkoleń, którzy uczestniczą w nich związku z wykonywaniem obowiązków służbowych, zgodnie z literalną wykładnią przepisu art. 3 pkt 9 ustawy o usługach turystycznych, są turystami, ponieważ celem ich pobytu w odwiedzanej miejscowości nie jest podjęcie stałej pracy”.

W związku z powyższym Zamawiający pozostawia w SIWZ oraz ogłoszeniu o zamówieniu wymóg posiadania wpisu do rejestru organizatorów turystyki i pośredników turystycznych przez Wykonawców.

z up. Dyrektora
Łukasz Dmowski
Łukasz Dmowski
Naczelnik Wydziału Administracji
Centrum Projektów Europejskich