

Elektronicky
Všetkým známym záujemcom

Váš list číslo/zo dňa	Naše číslo	Vybavuje/linka	Banská Bystrica
		Martin Daniš 048/4325645	19.08.2021

Vec

Vysvetlenie informácií potrebných na vypracovanie ponuky.

Identifikácia verejného obstarávania.

Verejný obstarávateľ: Banskobystrický samosprávny kraj, Nám. SNP 23, 974 01 Banská Bystrica
Predmet zákazky: Poskytovanie prepravných služieb vo verejnom záujme na území Banskobystrického kraja.
Vyhlásené: v Úradnom vestníku EÚ č. S 141 dňa 23.07.2021 pod značkou oznámenia 2021/S 141-374701

Dňa 16.08.2021 bola verejnému obstarávateľovi prostredníctvom systému JOSEPHINE doručená žiadosť o vysvetlenie (viď. znenie Otázky č. 2 nižšie), ku ktorej verejný obstarávateľ poskytuje podľa § 48 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov, v znení neskorších predpisov (ďalej len „ZVO“), nižšie uvedené

vysvetlenie:**Otázka č. 2**

V bode 15.2. Súťažné podklady pre predmet zákazky: Poskytovanie prepravných služieb vo verejnom záujme na území Banskobystrického kraja (BBSK) uvádzate, že „Cena dopravného výkonu bude verejnému obstarávateľovi vyúčtovaná formou kompenzácie, na ktorú sa nevzťahuje DPH. Uchádzač navrhovanú zmluvnú cenu preto uvedie ako cenu v EUR bez DPH.“ Prílohu č. 1 súťažných podkladov je Zmluva o poskytovaní prepravných služieb vo verejnom záujme, pričom podľa bodu 3.1 Zmluvy Predmetom tejto Zmluvy je úprava vzájomných práv a povinností Zmluvných strán pri poskytovaní prepravných služieb v Prímestskej doprave.

V § 22 Zákona o DPH je uvedené, že základom dane pri dodaní tovaru alebo služby je všetko, čo tvorí protihodnotu, ktorú dodávateľ prijal alebo má prijať od príjemcu plnenia alebo inej osoby za dodanie tovaru alebo služby, zníženú o daň. Pri formulácii označenia zmluvy a aj predmetu zmluvy sa javí, že kompenzáciu v tomto prípade je možné považovať za protihodnotu, ktorú dopravca prijme od BBSK za účelom, aby dopravca mohol zabezpečiť konkrétne výkony vo verejnom záujme.

Pravidelná autobusová doprava v tuzemsku nie je podľa Zákona o DPH službou oslobodenou od DPH.

Žiadame preto o vysvetlenie a predloženie (zverejnenie) hodnoverného dokladu, ktorý potvrdzuje tvrdenie BBSK uvedené v bode 15.2 Súťažných podkladov, že na cenu dopravného výkonu v zmysle predloženej Zmluvy sa nevzťahuje DPH.

V opačnom prípade vidíme rozpor v znení bodu 5.4. a bodu 10.6. Zmluvy o poskytnutí prepravných služieb vo verejnom záujme v súvislosti s uplatnením DPH a žiadame doplniť bod 5.4. o vetu v znení „to neplatí, ak v zmysle platných predpisov o DPH dopravcovi vyplýva povinnosť cenu dopravného výkonu na 1 km zvýšiť o DPH a takto vypočítanú cenu dopravného výkonu na 1 km vrátane DPH sa zaväzuje Objednávateľ Dopravcovi zaplatiť.“

Odpoveď č. 2.

Kompenzácia, ktorú verejný obstarávateľ v súvislosti s poskytovaním služieb na základe Zmluvy o poskytovaní prepravných služieb vo verejnom záujme bude dopravcovi hradieť za poskytovanie služieb vo verejnom záujme podľa pravidiel ustanovených v článku X. Zmluvy o poskytovaní prepravných služieb vo verejnom záujme, nepredstavuje platbu, ktorá sa zahŕňa do základu dane podľa § 22 ods. 1 zákona č. 222/2004 Z. z. o dani z pridanej hodnoty, v znení neskorších predpisov (ďalej len „**Zákon o DPH**“), nakoľko sa nejedná o „*dotáciu alebo príspevok, ktorý dodávateľ prijal alebo má prijať k cene tovaru alebo služby*“ v zmysle § 22 ods. 1 druhá veta Zákona o DPH, a teda predmetná kompenzácia nie je predmetom dane z pridanej hodnoty.

Uvedené daňové nastavenie Zmluvy o poskytovaní prepravných služieb vo verejnom záujme a úhrady kompenzácie verejný obstarávateľ konzultoval pred vyhlásením verejného obstarávania s externým daňovým poradcom, ako aj s Ministerstvom financií SR a Finančným riaditeľstvom SR, z ktorých si Vám na podporu vyššie uvedeného záveru a pre vylúčenie akýchkoľvek pochybností dovoľujeme citovať nižšie relevantné pasáže.

Dňa 30. 11. 2020 verejný obstarávateľ zo strany Finančného riaditeľstva SR obdržal nasledovné stanovisko/usmernenie k otázke aplikácie režimu dane z pridanej hodnoty pri prevádzkovaní pravidelnej autobusovej dopravy na základe zmluvy o službách vo verejnom záujme:

*„Pri prijatí dotácie resp. príspevku je potrebné posúdiť o akú dotáciu (resp. príspevok) ide. Podľa § 22 ods. 1 zákona o DPH základom dane pri dodaní služby alebo tovaru je všetko, čo tvorí protihodnotu, ktorú dodávateľ prijal alebo má prijať od príjemcu plnenia alebo inej osoby za dodanie služby alebo tovaru, zníženú o daň. Do základu dane sa zahŕňa aj dotácia alebo príspevok, ktorý dodávateľ prijal alebo má prijať k cene služby alebo tovaru. **V súvislosti s dotáciou resp. príspevkom, ktorá vstupuje do základu dane a predstavuje jeho súčasť tak ako je uvedené v § 22 ods. 1 zákona o DPH, musí ísť o takú dotáciu (resp. príspevok), ktorá je priamo priraditeľná k cene a ktorá predstavuje protihodnotu alebo jej časť za dodanie služieb a ktorá je uhradená treťou stranou dodávateľovi. Priame prepojenie medzi dotáciou (resp. príspevkom) a cenou musí byť jednoznačné. V prípade, ak by dotácia (resp. príspevok), ktorú platila tretia strana dodávateľovi služby predstavovala celú odplatu alebo časť odplaty za dodanie služieb dodávateľom, potom by dotácia (resp. príspevok) bola súčasťou základu dane pri dodaní služby. V prípade, ak by išlo o dotáciu (resp. príspevok), ktorá vo svojej podstate má dopravcovi zabezpečiť úhradu vynaložených nákladov a primeraného zisku, v súvislosti s poskytovaním prepravných služieb vo verejnom záujme, potom táto dotácia (resp. príspevok) nie je dotáciou k cene, t. j. nie je súčasťou základu dane pri dodaní služby a teda nie je predmetom DPH.**“*

Následné dňa 28. 1. 2021 verejný obstarávateľ zo strany Ministerstva financií SR v tejto veci obdržal nasledovné stanovisko/usmernenie, v ktorom sa primárne vyjadruje k netto režimu služby pravidelnej autobusovej prepravy, pričom relevantné závery Ministerstva financií SR v oblasti daňového režimu z pohľadu dane z pridanej hodnoty sa použijú primerane aj na brutto režim služby pravidelnej autobusovej dopravy, v ktorom bude uzatvorená Zmluva o poskytovaní prepravných služieb vo verejnom záujme:

„Vo svojej judikatúre týkajúcej sa dotácií Súdny dvor stanovil základné princípy, kedy dotáciu (príspevok) možno považovať za dotáciu k cene. V rozsudku C144/02 Súdny dvor uviedol, že medzi dotáciou a cenou predmetnej transakcie je priamy vzťah ..., ak sa dotácia musí špecificky poskytnúť dotovanému subjektu, aby mohol dodať tovar alebo poskytnúť určitú službu. Len v tomto prípade sa môže dotácia považovať za protihodnotu dodania tovaru alebo poskytnutia služby.

V rozsudkoch C-184/00, C-381/01 Súdny dvor uvádza, že je potrebné skúmať, či kupujúci tovar alebo príjemcovia služieb majú prospech z dotácie poskytnutej príjemcovi. Je potrebné, aby bola cena, ktorú má zaplatiť kupujúci alebo príjemca služby, určená tak, že sa zníži o dotáciu poskytnutú predávajúcemu alebo poskytovateľovi služieb, ktorá sa tak stane určujúcim faktorom ceny, ktorú budú žiadať. Tiež sa musí preveriť, či skutočnosť, že dotácia sa poskytuje predávajúcemu alebo poskytovateľovi služby, objektívne umožňuje dodať tovar alebo poskytnúť služby za nižšiu cenu, ako je cena, ktorú by musel predávajúci alebo poskytovateľ služby žiadať v prípade, že by dotácia nebola poskytnutá.

Naviac protihodnota, ktorú predstavuje dotácia, dodáva Súdny dvor v rozsudku C-573/18, musí byť okrem toho prinajmenšom identifikovateľná.

Z poskytnutých informácií nám nevyplýva, žeby bolo možné túto dotáciu považovať za pevne spojenú s cenou poskytovanej služby. Podľa názoru Ministerstva financií SR nie je dostatočne preukázaná priama väzba medzi dotáciou a cenovou tarifou, dotácia nemá žiadny skutočný vplyv na cenovú tarifu, ale len kompenzuje prevádzkovú stratu dopravcu.

Z uvedených dôvodov táto dotácia (príspevok) nie je považovaná za dotáciu k cene a nevstupuje do základu dane v zmysle § 22 ods. 1 zákona o DPH.“

Na základe uvedeného má verejný obstarávateľ za to, že kompenzácia, ktorú podľa článku X. Zmluvy o poskytovaní prepravných služieb vo verejnom záujme bude verejný obstarávateľ poskytovať dopravcovi za realizáciu autobusovej dopravy vo verejnom záujme, nevstupuje do základu dane z pridanej hodnoty podľa § 22 ods. 1 Zákona o DPH, a teda nie je predmetom dane z pridanej hodnoty.

Vzhľadom k tomu, že na základe vyššie uvedeného vysvetlenia súťažných podkladov verejný obstarávateľ nepristúpil k akejkoľvek zmene či doplneniu súťažných podkladov, verejný obstarávateľ z tohto dôvodu ani nepristúpil k predĺženiu lehoty na predkladanie ponúk podľa § 21 ods. 5 ZVO.

S úctou,

Martin Daniš
za verejného obstarávateľa