



Warszawa dn, <sup>31</sup>..... lipca 2020 r.

wg rozdzielnika

Numer sprawy: 1.BLTr-ZP.2612.15.2020

**Dotyczy:** *unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na: „Wykonanie zabezpieczenia operacji lotniczych statków powietrznych 1. Bazy Lotnictwa Transportowego w kraju i za granicą”, nr sprawy 12/2020.*

Działając na podstawie art. 92 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 ze zm. ) informuję, że postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego na „Wykonanie zabezpieczenia operacji lotniczych statków powietrznych 1. Bazy Lotnictwa Transportowego w kraju i za granicą”, nr sprawy 12/2020, zostało unieważnione.

Podstawa prawna: art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 ze zm.) - „postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego”.

Uzasadnienie:

Zamawiający prowadzi postępowanie w przedmiocie udzielenia zamówienia publicznego na „Wykonanie zabezpieczenia operacji lotniczych statków powietrznych 1. Bazy Lotnictwa Transportowego w kraju i za granicą”. Zgodnie z Opisem przedmiotu zamówienia, przedmiot zamówienia obejmuje świadczenie usług zaopatrzenia w paliwo, planowanie lotów oraz usług handlingowych dla statków powietrznych 1. Bazy Lotnictwa Transportowego w następującej liczbie i typach:

- a) Dwóch statków powietrznych typu: Gulfstream G550,
- b) Trzech statków powietrznych typu: Boeing 737-800 (w tym dwóch w wersji BBJ2), (zwanych w Opisie przedmiotu zamówienia: Statkami Powietrznymi i/lub każdy z osobna: Statkiem Powietrznym).

Zgodnie z § 16 pkt 1 SIWZ zasadnicze dokumenty składające się na ofertę to wypełniony i podpisany Formularz oferty sporządzony zgodnie z treścią Formularza oferty stanowiący Załącznik nr 2a do SIWZ oraz Formularz kosztowy, stanowiący Załącznik nr 2b do SIWZ złożone w postaci elektronicznej opatrzonej kwalifikowanym podpisem elektronicznym.

W § 19 pkt 1 SIWZ wskazano, że zaoferowana cena musi być podana w wartości złotych polskich cyfrowo i słownie, w przypadku rozbieżności pomiędzy wartością wyrażoną cyfrowo a podaną słownie, jako wartość właściwa zostanie przyjęta wartość podana słownie. Koszt oferty musi być wyrażony w Złotych Polskich (PLN) niezależnie od wchodzących w jej skład elementów (tj. koszt za zaopatrzenie statków powietrznych w paliwo poza terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, zaplanowanie lotu, wykonanie usług handlingowych) i zaokrąglona do dwóch miejsc po przecinku. Zgodnie z § 19 pkt 3 SIWZ wartość oferty musi obejmować wszystkie należności oraz koszty związane z realizacją zamówienia, określone w załączniku nr 1 do SIWZ – Opis Przedmiotu Zamówienia oraz być wpisana do formularza ofertowego oraz formularza kosztowego (wzór formularza oferty stanowi załącznik nr 2a do SIWZ, wzór formularza kosztowego stanowi załącznik nr 2b do SIWZ) natomiast stosownie do pkt 6 wskazane w formularzu kosztowym (Załącznik nr 2b do SIWZ): usługa zaplanowania lotu, a także wskazane w tymże formularzu kosztowym poszczególne rodzaje usług handlingu mają na celu wyłącznie wycenę oferty przez Wykonawcę w tymże zakresie i nie tworzą po stronie Zamawiającego obowiązku zlecenia wykonania tychże usług planowania lotu ani obowiązku zlecenia wykonania tychże poszczególnych rodzajów usług handlingu, a Wykonawcy nie przysługują z tego tytułu żadne roszczenia względem Zamawiającego. Wskazana w formularzu kosztowym cena za zabezpieczenie operacji lotniczej będzie stałą ceną dla wszystkich lotnisk lub portów lotniczych w trakcie realizacji umowy. Zamawiający rozumie „operację lotniczą” jako lot statku powietrznego, który rozpoczyna się i kończy zgodnie z dokumentacją zaplanowania lotu. Szczegółowe zasady ustalania i rozliczania wynagrodzenia należnego Wykonawcy z tytułu realizacji poszczególnych rodzajów usług objętych przedmiotem zamówienia określa wzór umowy stanowiący załącznik nr 3 do SIWZ (Istotne Postanowienia Umowy).

Zamawiający wskazał również w Formularzu ofertowym, że załącznikiem do oferty jest formularz kosztowy (pkt VI i VII Formularza ofertowego stanowiącego załącznik nr 2a do SIWZ).

Przytoczone powyżej zapisy SIWZ wskazują na konieczność złożenia przez potencjalnych Wykonawców jednego formularza kosztowego w którym Wykonawca wskaże cenę usługi dla Statków powietrznych, która to cena będzie obejmowała zarówno samolot typu Gulfstream G550 jak i Boeing 737-800, bez ich rozróżnienia w formularzu kosztowym.

W formularzu kosztowym stanowiącym załącznik 2b do SIWZ w tabeli usługi handlingowe Zamawiający określił „Przedmiot zamówienia dla statku powietrznego określonego w opisie przedmiotu zamówienia” (kolumna 4 tabeli). Jednocześnie w odpowiedzi na złożone w toku postępowania pytanie jednego z Wykonawców, Zamawiający pismem z dnia 02.07.2020 r. wskazał cyt. „Ustalenie wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy z tytułu realizacji poszczególnych usług wymienionych w formularzu kosztowym w tym „Obsługa płytowa statku powietrznego” nastąpi z uwzględnieniem stałych stawek (ryczałtowych) oraz faktycznej ilości usług objętych danym Zleceniem. Wykonawca w zaoferowanej cenie jednostkowej netto uwzględnia wszystkie koszty związane z realizacją przedmiotu zamówienia dla statku powietrznego określonego w opisie przedmiotu zamówienia”.

Dodatkowo w Opisie przedmiotu zamówienia wskazano, że łącznie statki powietrzne typu Gulfstream G550 oraz Boeing 737-800 są zwane Statkami Powietrznymi natomiast każdy z osobna: Statkiem Powietrznym.

Ww. odpowiedź na pytanie zawarta w piśmie z dnia 02.07.2020 r., przytoczona treść 4 kolumny załącznika nr 2b do SIWZ, oraz nazewnictwo Statki Powietrzne / Statek Powietrzny stosowane w Opisie przedmiotu zamówienia mogą być interpretowane jako wymóg Zamawiającego podania ceny oddzielnie dla statku powietrznego Gulfstream G550 i oddzielnie dla Boeing 737-800. Jednocześnie w SIWZ nie sformułowano jednoznacznego wskazania zgodnie z którym Wykonawcy zobowiązani są do podania jednej ceny obejmującej statki powietrzne Gulfstream G550 i Boeing 737-800. Powyższe budzi wątpliwości interpretacyjne w zakresie sposobu przygotowania oferty przez Wykonawców. W rezultacie powyższego w postępowaniu:

- wpłynęły oferty, w których Wykonawcy podali jedną cenę dla oferowanych usług (bez rozbicia oddzielnie dla samolotów Gulfstream G550 i Boeing 737-800) i złożyli jeden formularz kosztowy,
- oferty w których Wykonawcy podali odrębne ceny dla samolotów Gulfstream G550 i Boeing 737-800 i złożyli dwa formularze kosztowe.

Powyższe sprawia, że oferty złożone przez Wykonawców są nieporównywalne, co wynika z możliwych wątpliwości interpretacyjnych w odniesieniu do zapisów SIWZ oraz odpowiedzi na pytanie jednego z Wykonawców udzielonej przez Zamawiającego w dniu 02.07.2020 r. W rezultacie przedmiotowe postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego Stosownie do wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 25.02.2020 r. sygn. akt 268/20, brak możliwości dokonania jednoznacznej oceny ofert pod kątem spełnienia wymagań SIWZ w zakresie zaoferowanego przedmiotu zamówienia i oceny kryterium stanowi wadę w postępowaniu, która uniemożliwia zawarcie umowy. Na etapie badania i oceny ofert, nie jest możliwe poprawienie opisu przedmiotu zamówienia i kryteriów oceny ofert, a zatem wada jest niemożliwa do usunięcia. Jedną z zasad udzielenia zamówienia jest konieczność zapewnienia równości wykonawców, która może być zapewniona przez jednoznaczne i przejrzyste, jednakowe dla wszystkich postanowienia SIWZ, w tym opis kryterium. Sytuacja, w której wykonawcy mogą zaoferować różne zamówienia za różną, nieporównywalną cenę, prowadzi do rozbieżności i braku równości wykonawców w postępowaniu.

**DOWODCA**

**płk pil. Stanisław KONDRAT**