

RG.271.19.2020.ZP

INFORMACJA O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA

prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na usługi pn.:

ODBIERANIE I TRANSPORT ODPADÓW KOMUNALNYCH OD WŁAŚCICIELI NIERUCHOMOŚCI ZAMIESZKAŁYCH Z TERENU GMINY OŁAWA DO INSTALACJI DO PRZETWARZANIA ODPADÓW KOMUNALNYCH W GAĆ

(Ogłoszenie w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej nr 2020/S 239-591164 z dnia 08.12.2020r.)

Gmina Oława, działając na podstawie art. 92 ust. 1 pkt 7 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 r. poz. 1843 ze zm.) w zw. z art. 90 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. (Dz.U. z 2019 r. poz. 2020- Przepisy wprowadzające ustawę – Prawo zamówień publicznych) **unieważnia postępowanie** pn. „Odbieranie i transport odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zamieszkałych z terenu gminy Oława do instalacji do przetwarzania odpadów komunalnych w Gać”, na podstawie na podstawie art. 93 ust. 1 pkt. 7 w zw. z art. 146 ust. 6 i art. 29 ust. 1 i 2, a także art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Przyczyną unieważnienia jest fakt, że opis przedmiotu zamówienia (a także pozostała dokumentacja postępowania, w tym formularz ofertowy) obarczony jest niemożliwą do usunięcia obecnie (czyli wg stanu po otwarciu ofert wykonawców) wadą odnoszącą się założonych do odbioru odpadów o kodach 20 03 01 i 20 03 99, jak i odnoszącą się do dopuszczalności zróżnicowania cen jednostkowych dla tych dwóch frakcji odpadów. Okoliczności dotyczące ww. odpadów i ich cen jednostkowych determinowały wysokość łącznych cen ofertowych poszczególnych oferentów, a w efekcie kolejność ofert w postępowaniu.

W przekazanej po otwarciu ofert informacji od instalacji komunalnej w Gać objętej pismem z dnia 09.04.2021 r. (wpł. 13.04.2021 r.) podano dokładną datę od której nie będzie możliwe przekazywanie do tej instalacji odpadów o kodzie 20 03 99. Tym samym instalacja ta wykluczyła możliwość dostarczania odpadów o tym kodzie, a zatem również ich transport, co było przedmiotem zamówienia.

Z pisma instalacji wynika, że dopuszczają możliwość przyjmowania przez tę instalację tych samych odpadów, ale pod innym kodem tj. 20 03 01, a już nie pod kodem 20 03 99. Ten stan rzeczy skutkuje tym, że wykonawcy nie mieli możliwości prawidłowego skalkulowania kosztów usługi odbioru odpadów i nie byli w stanie właściwie odnieść ich do poszczególnych rodzajów odpadów. Tym samym, z przyczyn co prawda niezależnych od zamawiającego, zaistniałych już po otwarciu ofert, opis przedmiot zamówienia stał się określony w sposób, który przestał być wyczerpujący, przy uwzględnieniu wszystkich okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty, przez co utrudnił uczciwą konkurencję między potencjalnymi oferentami. Ten stan rzeczy mógł mieć wpływ na wynik postępowania. W konsekwencji tych okoliczności, nie jest możliwe aktualnie zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy.

Zamawiający procedował zamówienie publiczne na odbiór i transport odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zamieszkałych z terenu Gminy Oława do instalacji do przetwarzania odpadów komunalnych w Gać. Usługa miała być realizowana do końca bieżącego roku kalendarzowego.

W ramach tej usługi Zamawiający zakładał odbiór odpadów zarówno o kodzie 20 03 99, jak i odpadów o kodzie 20 03 01, gdyż z danych historycznych wynikało, że obie te frakcje odpadów były przekazywane w latach 2019 – 2020 do instalacji komunalnej w Gać. W okresie stanowiącym podstawę szacowania tj. od wrzesień 2019 r. do sierpień 2020 r. do instalacji przekazano 2 236,42 Mg odpadów o kodzie 20 03 99 i 1470,07 Mg odpadów o kodzie 20 03 01. Ilość tych odpadów (łącznie) stanowiła 55,18 % ilości odpadów komunalnych przewidzianych do odbioru w ramach zamówienia. Odpady o kodzie 20 03 01 stanowiły 21,8 % całej ilości odpadów, a odpady o kodzie 20 03 99 - 33,29 %.

Formularz ofertowy wymagał zaoferowania przez wykonawców cen jednostkowych dla każdej z frakcji odpadów objętych zamówieniem, tj. zarówno dla odpadów o kodzie 20 03 99, jak i o kodzie 20 03 01. Dla każdego z tych odpadów wykonawca mógł przewidzieć inną cenę jednostkową. Ostateczna cena była sumą iloczynów ilości poszczególnych frakcji odpadów i zaoferowanych cen jednostkowych dla tych frakcji.

Ogłoszenie o przetargu nastąpiło 8 grudnia 2020r. Otwarcie ofert nastąpiło 26 lutego 2021 r.

Po otrzymaniu pisma z instalacji z Gać z dnia 09.04.2021 r. (wpł. 13.04.2021 r.) zamawiający uzyskał skonkretyzowaną informację o ścisłej dacie od której do instalacji w Gać nie będzie już możliwe przekazywanie odpadów o kodzie 20 03 99 do zagospodarowania.

Istnieje jedynie możliwość przyjmowania przez tę instalację odpadów pod kodem 20 03 01- także tych, które były do tej pory kwalifikowane pod kodem 20 03 99.

Z uwagi na to, że założony model realizacji usługi nie znajduje pokrycia w obiektywnych okolicznościach, na co Zamawiający nie miał wpływu, i o czym nie wiedział ogłaszając postępowanie przetargowe, ziściły się przesłanki unieważnienia tego postępowania przewidziane w art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy PZP.

Zgodnie z ugruntowanym stanowiskiem doktryny i jednolitym orzecnictwem Krajowej Izby Odwoławczej zastosowanie powołanego przepisu warunkowane jest:

- 1) wystąpieniem wady postępowania,
- 2) nieusuwalnością tej wady,
- 3) skutkiem tej wady polegającej na tym, że niemożliwe jest zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Katalog wad postępowania jest określony m.in. w art. 146 ust. 6 ustawy PZP. W tym przypadku z art. 146 ust. 6 ustawy PZP dla przyjęcia niemożliwości zawarcia ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego istotny jest wpływ wady (możliwość wpływu) na wynik postępowania.

Przenosząc ww. przesłanki unieważnienia postępowania na grunt obecnej sprawy, należy zauważyć, że wystąpienie wady postępowania jest bezsporne. Zgodnie z art. 29 ust. 1 i 2 ustawy PZP opis przedmiotu zamówienia musi być jednoznaczny i wyczerpujący, co oznacza konieczność uwzględnienia wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty, a nadto przedmiot zamówienia nie może być opisany w taki sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję. W niniejszym przypadku, na skutek okoliczności leżących poza odpowiedzialnością Zamawiającego, spełniły się oba zakresy wadliwości opisu przedmiotu zamówienia. Po pierwsze, w okresie przewidzianym na realizację usługi odbioru odpadów komunalnych (do końca bieżącego roku kalendarzowego) odpady komunalne odbierane od właścicieli nieruchomości zamieszkałych z terenu Gminy Oława powinny być przekazywane instalacji komunalnej w Gać pod kodem 20 03 01, a nie kodem 20 03 99. Wprost skutkuje to tym, że ilości odpadów o kodach 20 03 99 i 20 03 01 wskazane w opisie przedmiotu zamówienia i formularzu ofertowym (determinujące wysokość ceny ofertowej) stały się błędne. Ponadto, inny strumień odpadów niż ten, który zakładali wykonawcy (zgodnie z opisem przedmiotu zamówienia) wpływa na prawidłową identyfikację kosztów realizacji usługi odbioru odpadów komunalnych i ich odniesienie do poszczególnych rodzajów odpadów. Właściwa

identyfikacja i odniesienie kosztów usługi determinuje kalkulację cen jednostkowych, jak i wysokość całkowitej ceny ofertowej.

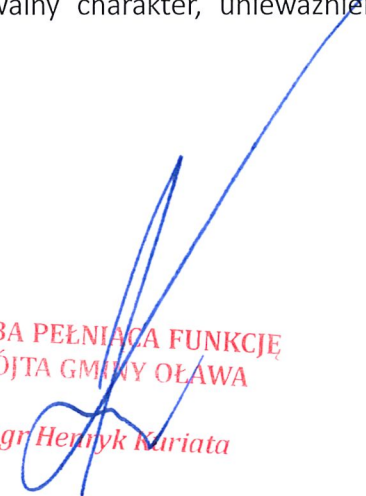
Na prawidłowość ceny ofertowej rzutuje także możliwość zróżnicowania stawek jednostkowych dla odpadów o kodach 20 03 99 i 20 03 01. Ilość odpadów o kodach 20 03 99 i 20 03 01 nie miałyby znaczenia, gdyby odpady te odbierane były w ramach tej samej stawki jednostkowej. W obecnym postępowaniu sposób określenia ceny ofertowej był odmienny, a zatem rzutował na niemożność zachowania uczciwej konkurencji (tj. złożenia przez wykonawców porównywalnych ofert, gdyż różnicowali oni cenę jednostkową dla odpadów o kodzie 20 03 99 i 20 03 01, a ilości tych odpadów okazują się odbiegać od rzeczywistości), a nadto mógł on prowadzić do nierównego potraktowania wykonawców (naruszenia art. 7 ust. 1 ustawy PZP), którzy przed złożeniem ofert nie mieli informacji o planowanym sposobie przyjmowania odpadów przez instalacji komunalną w Gać, i stosowali się w tym zakresie wyłącznie do założeń Zamawiającego wyrażonych w opisie przedmiotu zamówienia.

Nieusuwalność powstałej wady postępowania przesądza regulacja art. 38 ust. 4 ustawy PZP. Zmiana treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia, w tym opisu przedmiotu zamówienia dopuszczalna jest jedynie do czasu otwarcia ofert, co w niniejszym przypadku miało już miejsce dnia 26.02.2021r. Aktualnie, usunięcie wady postępowania możliwe jest tylko poprzez sporządzenie nowej dokumentacji przetargowej, która uwzględnić będzie stanowisko instalacji komunalnej w zakresie sposobu odbioru odpadów. Sporządzenie takiej dokumentacji przetargowej wymaga jednak unieważnienia niniejszego postępowania.

Ziszczenie się przesłanki unieważnienia postępowania określonej w art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy PZP zależy od tego, czy wada uniemożliwia zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienie publicznego. W niniejszym przypadku należy odnosić się do regulacji art. 146 ust. 6 ustawy PZP, czyli tego czy wada postępowania wpływa (może wpłynąć) na wynik postępowania. W doktrynie wskazuje się, że przykładem wady postępowania wpływającej na jego wynik jest naruszenie podstawowych zasad rządzących postępowaniem przetargowym, tj. zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców, jak też sporządzenia opisu przedmiotu zamówienia w niewyczerpujący sposób. W szczególności jako przykład wady skutkującej ponad wszelką wątpliwość koniecznością unieważnienia postępowania wskazuje się naruszenie art. 29 ust. 1 i 2 ustawy PZP (por. Prawo zamówień publicznych. Komentarz, pod red. M. Jaworska, D. Grześkowiak-Stojek, J. Jarnicka, A. Matusiak, wyd. 12, 2020 r.).

Na fakt, że brak prawidłowej identyfikacji wielkości odpadów o kodach 20 03 01 i 20 03 99 wpłynął na wynik postępowania świadczy fakt, że pozycje poszczególnych wykonawców w rankingu ofert zmieniałyby się, gdy zaoferowane przez nich ceny jednostkowe przemnoży się przez ilość odpadów. Nie miałyby to miejsca gdyby każdy z wykonawców w składanym formularzu ofertowym zaoferował taką samą cenę jednostkową dla odpadów o kodzie 20 03 99 i o kodzie 20 03 01. Taka sytuacja nie miała jednak miejsca, bowiem niektórzy wykonawcy zaoferowali takie same ceny jednostkowe dla odpadów o kodach 20 03 99 i 20 03 01., a niektórzy inne ceny.

Mając na uwadze zaistniały, następczy i istotny charakter ww. wady opisu przedmiotu zamówienia i zmianę zakresu zamówienia oraz jej nieusuwalny charakter, unieważnienie przedmiotowego postępowania stało się niezbędne.



OSOBA PEŁNIĄCA FUNKCJE
WÓJTA GMINY OŁAWA
mgr Henryk Kariata