

Dofinansowane przez Unię Europejską – NextGenerationEU



ul. Rynek 1
46-220 Byczyna

GMINA BYCZYNA

tel. fax. 77/413 41 50
e-mail: um@byczyna.pl



Byczyna, 4 czerwca 2024

OŚ.271.14.4.2024

Wszyscy Wykonawcy

Zawiadomienie o unieważnieniu postępowania

dot.: postępowania na zadanie:

„Dostawa i montaż wyposażenia oraz dostawie pomocy dydaktycznych w ramach projektu pn. „Przebudowa budynku szkoły wraz ze zmianą sposobu użytkowania części parteru budynku szkoły na oddział żłobka”

Działając na podstawie art. 260 ustawy z 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2023 r. poz. 1605 ze zm.) – zwana dalej Pzp, zawiadamiam o unieważnieniu postępowania na realizację zadania: „Dostawa i montaż wyposażenia oraz dostawie pomocy dydaktycznych w ramach projektu pn. ”Przebudowa budynku szkoły wraz ze zmianą sposobu użytkowania części parteru budynku szkoły na oddział żłobka”.

Uzasadnienie prawne:

Art. 255 pkt 6) Pzp

Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli postępowanie obciążone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego;

Uzasadnienie faktyczne:

Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego, jeśli jest ono obciążone niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego. Wynika to z regulacji, o której mowa w art. 255 pkt 6 ustawy Prawo zamówień publicznych. Przy czym w doktrynie za wady nieusuwalne uznaje się takie, których nie można modyfikować na etapie postępowania toczącym się po terminie składania ofert. Zamawiający jest związany zapisami SWZ zatem nie może ich dowolnie zmieniać na etapie po złożeniu ofert, ani od nich odstąpić. Stanowiłoby to naruszenie zasady równego

Dostawa i montaż wyposażenia oraz dostawie pomocy dydaktycznych w ramach projektu pn. "Przebudowa budynku szkoły wraz ze zmianą sposobu użytkowania części parteru budynku szkoły na oddział żłobka"

traktowania wykonawców oraz prowadzenia postępowania zgodnie z regułami ustawy Pzp, przy poszanowaniu zasad uczciwej konkurencji.

W dalszej kolejności konstrukcja przepisu art. 255 pkt 6) ustawy Pzp przewiduje, że nieusuwalna wada ma uniemożliwiać zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy. To z kolei powoduje, iż jego stosowanie następuje z uwzględnieniem przesłanek do unieważnienia umowy w sprawie zamówienia publicznego. Zostały one uregulowane w art. 457 ust. 1 oraz ust. 5 ustawy Pzp. Zgodnie z art. 457 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp jedną z podstaw powodującą konieczność unieważnienia umowy w sprawie zamówienia publicznego jest **udzielenie zamówienia z naruszeniem jej przepisów**. Potwierdza to wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z 21 marca 2023 sygn. akt KIO 610/23. Wskazano w nim, że: *W ocenie składu orzekającego, z brzmienia art. 457 ust. 1 pkt 1 Prawa zamówień publicznych, biorąc pod uwagę wykładnię systemową, ze względu na podstawowe zasady udzielania zamówień, należy wyinterpretować normę, prowadzącą do unieważnienia umowy o udzielenie zamówienia publicznego w następujących sytuacjach: udzielenie zamówienia, zawarcie umowy ramowej lub ustanowienie dynamicznego systemu zakupów nastąpiło z naruszeniem ustawy (przy czym trzeba przyjąć, że chodzi o nie jakiekolwiek naruszenie, a naruszenie kwalifikowane - takie, które miało wpływ na przygotowanie ofert/wynik postępowania).*

Dnia 23.05.2024 r. o godzinie 9:05 nastąpiło otwarcie ofert w przedmiotowym postępowaniu. Do postępowania wpłynęło 10 ofert.

Zgodnie z zapisami SWZ:

Wykonawca zobowiązany jest złożyć wraz z ofertą (formularz oferty - załącznik nr 1 do SWZ):

- a) **wstępne oświadczenie** stanowiące wstępne potwierdzenie, że Wykonawca na dzień składania ofert spełniania warunki udziału w postępowaniu oraz nie podlega wykluczenia z postępowania - wg **wymogu Załącznika nr 2 do SWZ wstępne oświadczenie**, o którym mowa w art. 125 ust. 1 PZP
jeśli dotyczy:
- b) **potwierdzenie umocowania** do działania w imieniu Wykonawcy lub podmiotu udostępniającego zasoby,
- c) **pełnomocnictwo** do reprezentowania wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia;
- d) **oświadczenie wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia**
- e) **zobowiązanie podmiotu udostępniającego zasoby** – wg wymogów **Załącznika nr 3 do SWZ**;
- f) **zastrzeżenie tajemnicy przedsiębiorstwa**.

Dostawa i montaż wyposażenia oraz dostawie pomocy dydaktycznych w ramach projektu pn. "Przebudowa budynku szkoły wraz ze zmianą sposobu użytkowania części parteru budynku szkoły na oddział żłobka"

- 6. Przed podpisaniem umowy** Wykonawca zobowiązany jest dostarczyć Zamawiającemu:
- a) dowód wniesienia zabezpieczenia należytego wykonania umowy, w szczególności oryginał zabezpieczenia w formie gwarancji lub poręczenia,
 - b) **wypełniony formularz – Zestawienie kosztów.**

W związku z tak skonstruowanymi wymaganiami co do terminu złożenia załącznika – zestawienie kosztów, Zamawiający skonstruował go w sposób, by stanowił jedynie podstawę wyliczenia ceny na potrzeby zawarcia umowy i rozliczenia z instytucją finansującą zamówienia.

Mimo ww zapisów zawartych w SWZ 9 na 10 Wykonawców złożyło wraz z Formularzem ofertowym załącznik nr 7 – Zestawienie kosztów. W trakcie oceny ofert komisja przetargowa stwierdziła błędy w obliczeniu ceny aż w 5 ofertach, przy czym, ze względu na konstrukcję załącznika – zestawienie kosztów, nie zawsze można jednoznacznie ocenić, czy wykryty błąd jest błędem rachunkowym podlegającym poprawieniu na podstawie art. 223 ust. 2 pkt 2 Pzp, czy też Wykonawcy zastosowali różne stawki VAT dla różnych produktów a co za tym idzie, oferta podlega odrzuceniu na podstawie art. 226 ust. 1 pkt 10 Pzp. Zamawiający mógłby oczywiście wezwać do złożenia wyjaśnień, jednakże pamiętać należy, że jeden z Wykonawców nie złożył załącznika – zestawienie kosztów i jeżeli hipotetycznie również zastosował błędną stawkę VAT, jego oferta nie podlegałaby odrzuceniu.

Zgodnie z zapisami art. 16 Pzp:

Zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób:

- 1) *zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców;*
- 2) *przejrzysty;*
- 3) *proporcjonalny.*

Odrzucenie ofert na podstawie informacji uzyskanych przez Zamawiającego z treści dokumentu, który złożyli tylko niektórzy wykonawcy naruszałoby zasadę uczciwej konkurencji i równego traktowania Wykonawców.

Niemожność dokonania poprawnego wyboru oferty najkorzystniejszej każdorazowo należy uznać za niemożliwą do usunięcia wadę uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy, o której mowa w art. 146 ust. 6 p.z.p. Wybór oferty najkorzystniejszej, prawidłowy i zgodny z procedurą udzielania zamówień, jest bowiem wynikiem postępowania samym w sobie i celem prowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia (co wynika z definicji art. 2 pkt 7a p.z.p.).

KIO 883/16 Wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 6 czerwca 2016 r.

Dostawa i montaż wyposażenia oraz dostawie pomocy dydaktycznych w ramach projektu pn. "Przebudowa budynku szkoły wraz ze zmianą sposobu użytkowania części parteru budynku szkoły na oddział żłobka"

*Nie jest bowiem możliwe dokonanie czynności wyboru oferty najkorzystniejszej w sytuacji, gdy **złożone oferty nie dają się obiektywnie porównać**. Naruszałoby to **zasadę uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców**.*

KIO 497/23, Wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 7 marca 2023 r.

Reasumując, brak możliwości porównania ofert złożonych w postępowaniu skutkuje obowiązkiem unieważnienia postępowania na podstawie art. 255 pkt 6 ustawy Pzp jako nieodwracalnie wadliwego. Postępowanie obarczone jest wadą niemożliwą do usunięcia, przez co podlega ono unieważnieniu i nie ma możliwości wyboru najkorzystniejszej oferty zgodnie z zasadą zachowania uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców, a tym samym nie ma możliwości udzielenia zamówienia w niniejszym postępowaniu zgodnie z ustawą Pzp i nie ma możliwości zawarcia niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Decyzja Zamawiającego jest zgodna ze stanem faktycznym i prawnym przedmiotowego postępowania. W oparciu o obowiązujące przepisy Zamawiający był zobowiązany być podjąć decyzję o unieważnieniu postępowania.

Zamawiający informuje, że o wszczęciu postępowania dotyczącego tego samego przedmiotu zamówienia lub obejmującego ten sam przedmiot zamówienia zostaniecie Państwo poinformowani.

Z poważaniem
BURMISTRZ BYCZYNY

Iwona Sobania
*Podpisano kwalifikowanym podpisem
elektronicznym*

Otrzymują:

- Wszyscy Wykonawcy,
- Strona prowadzonego postępowania.