

**ZAMAWIAJĄCY: Gmina Borzytuchom**  
**77-141 Borzytuchom, ul. Zwycięstwa 56**

Borzytuchom, dnia 10. 09.2019 roku

Dotyczy: Postępowanie pn. „Inwestycja odnawialnych źródeł energii na terenie Gminy Borzytuchom”

### **ZAWIADOMIENIE O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA**

Działając na podstawie art. 92 ust. 1 pkt 7 oraz art. 93 ust. 3 pkt 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (tj. Dz.U. z 2018 r. poz. 1986 z późn. zm.), zwanej dalej ustawą Pzp, Zamawiający zawiadamia, iż postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn. „Inwestycja odnawialnych źródeł energii na terenie Gminy Borzytuchom”, w tym: **zadanie częściowe nr 1 pn. "Zaprojektowanie i wykonanie instalacji paneli fotowoltaicznych na obiektach położonych na terenie Gminy Borzytuchom", zadanie częściowe nr 2 pn. "Zaprojektowanie i wykonanie instalacji kolektorów słonecznych na obiektach mieszkalnych położonych na terenie Gminy Borzytuchom", zadanie częściowe nr 3 pn. "Zaprojektowanie i wykonanie instalacji pomp ciepła w budynkach mieszkalnych położonych na terenie Gminy Borzytuchom" oraz zadanie częściowe nr 4 pn. "Zaprojektowanie i wykonanie instalacji kotłów na biomasę w budynkach mieszkalnych położonych na terenie Gminy Borzytuchom",** zostaje unieważnione na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7 i ust. 2 ustawy Pzp, zgodnie z którym: „Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego, jeżeli zamawiający dopuścił możliwość składania ofert częściowych, do unieważnienia w części postępowania o udzielenie zamówienia ww. przepis stosuje się odpowiednio”.

### **UZASADNIENIE**

Zamawiający, Gmina Borzytuchom w dniu 10 lipca 2019 roku wszczęła postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego pn. "Inwestycja odnawialnych źródeł energii na terenie Gminy Borzytuchom" z podziałem na 4 zadania częściowe, tzn. Zadanie częściowe nr 1 pn. "Zaprojektowanie i wykonanie instalacji paneli



fotowoltaicznych na obiektach położonych na terenie Gminy Borzytuchom", zadanie częściowe nr 2 pn. "Zaprojektowanie i wykonanie instalacji kolektorów słonecznych na obiektach mieszkalnych położonych na terenie Gminy Borzytuchom", zadanie częściowe nr 3 pn. "Zaprojektowanie i wykonanie instalacji pomp ciepła w budynkach mieszkalnych położonych na terenie Gminy Borzytuchom" oraz zadanie częściowe nr 4 pn. "Zaprojektowanie i wykonanie instalacji kotłów na biomasę w budynkach mieszkalnych położonych na terenie Gminy Borzytuchom".

Po wszczęciu postępowania Zamawiający, w wyniku zadanych ponad kilkudziesięciu pytań, powziął informację o tym, że Program Funkcjonalno Użytkowy, stanowiący szczegółowy opis przedmiotu zamówienia obarczony jest wadą, polegającą na tym, iż nie został sporządzony w sposób jednoznaczny i wyczerpujący.

Wskazać należy, iż stosownie do treści art. 29 ust. 1 - 3 ustawy Pzp, przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty. Zatem dokonanie opisu w jednoznaczny i wyczerpujący sposób, oznacza taki opis za pomocą którego, wykonawcy będą w stanie, bez dokonywania dodatkowych interpretacji, zidentyfikować co jest przedmiotem zamówienia (jakie usługi, dostawy czy roboty budowlane), i że wszystkie elementy istotne dla wykonania zamówienia będą w nim uwzględnione (*Wyrok Sądu Okręgowego w Katowicach z dnia 23 czerwca 2008 r. XIX Ga 214/08*). Jeśli opis przedmiotu zamówienia nie będzie szczegółowy i w pełni nie będzie odpowiadał potrzebom zamawiającego, zamawiający naraża się na to, że oferty, które otrzyma od wykonawców nie będą spełniały jego oczekiwań i tym samym będzie zmuszony unieważnić postępowanie.

Dodatkowo, w wyniku zadanych przez Wykonawców pytań dotyczących wszystkich zadań w postępowaniu, okazało się, iż opis przedmiotu zamówienia jest nie tylko niejednoznaczny, a nadto może potencjalnie naruszać uczciwą konkurencję.

Opis przedmiotu zamówienia stanowi znaczący element zamówienia, warunkujący złożeniem prawidłowej i niepodlegającej odrzuceniu oferty przez Wykonawców zainteresowanych udziałem w postępowaniu. Mając na względzie art. 7 ustawy Pzp, Zamawiający zobowiązany jest do zachowania zasad uczciwej konkurencji i równego traktowania Wykonawców. Przeprowadzenie postępowania o udzielenie zamówienia oraz zawarcie umów o udzielenie zamówienia publicznego mogłoby doprowadzić do ograniczenia konkurencji, co stanowi istotne naruszenie przepisów Pzp.

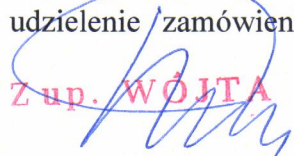
Brak możliwości wyeliminowania błędu przez Zamawiającego na obecnym etapie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, uniemożliwia podjęcie innych działań niż unieważnienie przedmiotowego postępowania. Zamawiający zobowiązany jest do przygotowania poprawnego opisu przedmiotu zamówienia, celem zagwarantowania równego dostępu do zamówienia oraz celem zapewnienia konkurencyjności ofert.

Z powyższego wynika, że opisy przedmiotu zamówienia dla wszystkich przedmiotowych zadań wymagają zmiany, jednakże zmiany te będą na tyle konieczne i istotne, że w istocie



w wyniku zmian będziemy mieli do czynienia z nowymi przedmiotami zamówienia (dla wszystkich zadań). Natomiast, taka zmiana wymaga min. ponownego określenia wartości zamówienia. Z art. 35 ustawy Prawo zamówień publicznych jednoznacznie wynika, że zmiana wartości zamówienia jest możliwa jedynie przed wszczęciem postępowania. Zatem w trakcie postępowania wartość zamówienia nie może ulec zmianie. Tak też uznała Krajowa Izba Odwoławcza w uchwale KIO/KD 50/10 z 7 lipca 2010 r. oraz wyroku sygn. akt KIO 1157/12. Analogiczne stanowisko wyraził prezes UZP w wielu kontrolach, np. UZP/DK/KU/238/2005, UZP/DK/KN/8/2008. Potrzeba korekty wartości zamówienia po wszczęciu postępowania świadczy z reguły o niedochowaniu należytej staranności przy szacowaniu wartości. Błędu tego nie da się naprawić w trakcie postępowania, gdyż zmiana wartości zamówienia po wszczęciu postępowania stanowiłaby naruszenie art. 35 Pzp. Wartość zamówienia ma istotne znaczenie dla oceny rażąco niskiej ceny, co wynika z art. 90 ust. 1 a ww. ustawy. Ze względu na to, iż ewentualny zakres zmian w opisie przedmiotu zamówienia wpłynie na wartość zamówienia w stopniu znacznym, to wymagane jest przeszacowanie, które jest możliwe wyłącznie w toku nowego postępowania. Unieważnienie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w oparciu o art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy Prawo zamówień publicznych jest czynnością obligatoryjną względem zamawiającego w sytuacji, gdy postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą, uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Mając na uwadze powyższe, należy uznać, że wskazane powyżej przesłanki, zobowiązują Zamawiającego do unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy Pzp.

  
Z up. WÓJTA  
.....  
Ludwik Megier  
SEKRETARZ GMINY

Otrzymują:

- Strona internetowa Zamawiającego;
- ad acta.