

Olsztyn, dnia 15 lutego 2019 roku

Do Wykonawców
biorących udział w postępowaniu

L.dz.: ZP/BB/1638/2019

Przedmiot zamówienia:

Modernizacja systemu automatycznego załadunku komór biosuszenia TEG na terenie ZUOK w Olsztynie

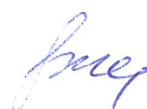
Numer referencyjny nadany sprawie przez Zamawiającego: ZGOK/PN/66/2018

**ZAWIADOMIENIE O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA PROWADZONEGO
W TRYBIE PRZETARGU NIEOGRANICZONEGO**

1. Działając na podstawie art. 93 ust. 3 pkt 2) ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2018 r., poz. 1986) (dalej: ustawa PZP), Zamawiający zawiadamia o unieważnieniu przedmiotowego postępowania zgodnie z poniższym opisem.
2. Zamawiający unieważnia postępowanie na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7), w związku z art. 146 ust. 1 pkt 2 ustawy PZP.

3. Uzasadnienie faktyczne i prawne unieważnienia postępowania:

- 3.1. Zgodnie z art. 93 ust. 1 pkt 7) ustawy PZP: *Zamawiający unieważnia postępowania o udzielenie zamówienia, jeżeli: postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.*
- 3.2. Pod pojęciem niemożliwej do usunięcia wady uniemożliwiającej zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy kryje się każde uchybienie przepisom PZP, którego skutków nie można usunąć przy zastosowaniu procedur z nich wynikających. Jak określono w wyroku KIO z dnia 12 grudnia 2013 roku (KIO 2730/13): „podejmując decyzję o unieważnieniu postępowania w oparciu o art. 93 ust. 1 pkt 7 P.Z.P, Zamawiający winien brać pod uwagę w szczególności okoliczności wymienione w art. 146 ust. 1 P.Z.P., skutkujące unieważnieniem



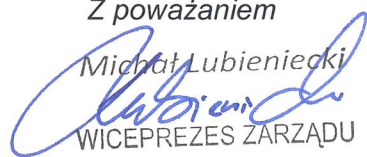
zawartej umowy, a także ogólną regułę wyrażoną w art. 146 ust. 6 P.Z.P., która uprawnia Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych do wystąpienia do sądu o unieważnienie umowy w przypadku dokonania przez Zamawiającego czynności lub zaniechania dokonania czynności z naruszeniem przepisu ustawy, które miało lub mogło mieć wpływ na wynik postępowania”.

- 3.3. Zgodnie z treścią art. 146 ust. 1 pkt 2 ustawy PZP: *umowa podlega unieważnieniu jeżeli zamawiający nie zamieścił ogłoszenia o zamówieniu w Biuletynie Zamówień Publicznych albo nie przekazał ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.*
- 3.4. W niniejszym postępowaniu Zamawiający oszacował wartość zamówienia na kwotę 943 206,00 zł netto, co stanowi 218 755,02 euro i w związku z powyższym opublikował ogłoszenie o zamówieniu w Biuletynie Zamówień Publicznych. Postępowanie było prowadzone zgodnie z przepisami obowiązującymi dla progów krajowych.
- 3.5. W postępowaniu zostały złożone dwie oferty:
 - 1) Oferta nr 1 złożona przez Wykonawcę Control Process S.A. ul. Obrońców Modlina 16, 30-733 Kraków z ceną 3 265 642,62 zł brutto,
 - 2) Oferta nr 2 złożona przez Wykonawcę Eggersmann Anlagenbau GmbH, Max-Planck-Str. 15, 33428 Marienfeld, Niemcy, z ceną 1 735 530,00 zł brutto.
- 3.6. Ceny złożonych ofert przekraczają równowartość kwoty określonej w przepisach wykonawczych wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy PZP, co oznacza, że postępowanie powinno zostać opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej oraz powinno być prowadzone zgodnie z wymaganiami obowiązującymi dla postępowań o wartości szacunkowej powyżej progów unijnych.
- 3.7. Publikacja ogłoszenia o zamówieniu w niewłaściwym publikatorze, tj. w Biuletynie Zamówień Publicznych a nie w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej stanowi niemożliwą do usunięcia wadę uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego. Zachodzi więc konieczność unieważnienia postępowania zgodnie z art. 93 ust. 1 pkt 7 w zw. z art. 146 ust. 1 pkt 2 PZP.
- 3.8. Zgodnie z orzecnictwem, brak publikacji ogłoszenia o zamówieniu może stanowić przesłankę unieważnienia postępowania, ponieważ jest wadą na tyle poważną, że jej stwierdzenie skutkuje nieważnością umowy o zamówienie publiczne. W wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 19 stycznia 2011 roku, sygn.. akt KIO 34/11: „Wykładnia celowościowa przepisu art. 93 ust. 1 pkt 7 p.z.p. musi prowadzić do wniosku, że – uwzględniając odpowiednio art. 146 ust.

6 p.z.p. – wszelkie niedające się usunąć wady, które mają lub mogą mieć wpływ na wynik postępowania, stanowią przesłankę jego unieważnienia”.

- 3.9. Czynność Zamawiającego polegająca na zamieszczeniu w niewłaściwym publikatorze ogłoszenia o zamówieniu jest sprzeczna z art. 40 ust. 2 ustawy PZP i nie może być na obecnym etapie naprawiona i na gruncie przepisu art. 146 ust. 1 pkt 2 i 6 ustawy PZP stanowi podstawę do unieważnienia umowy. Brak upublicznienia informacji o wszczętym postępowaniu we właściwym publikatorze mogło przełożyć się na konkurencyjność w postępowaniu, ilość złożonych ofert oraz brak powzięcia informacji o postępowaniu przez potencjalnych wykonawców, którzy mogli być zainteresowani ubieganiem się o udzielenie zamówienia.

Z poważaniem

Michał Lubieniecki

WICEPREZES ZARZĄDU



