

Knurów, dnia 8 września 2023 r.

Zamawiający:

Gmina Knurów

Miejski Zakład Gospodarki Lokalowej

i Administracji

ul. Floriana 4

44-190 Knurów

nr postępowania: OrK.251.6.23

Informacja o unieważnieniu postępowania

dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji, którego przedmiotem zamówienia jest robota budowlana polegająca na wykonaniu wewnętrznych instalacji elektrycznych awaryjnego oświetlenia ewakuacyjnego budynku mieszkalno-użytkowego w Knurowie przy ul. Stanisława Staszica 1

Zamawiający, działając na podstawie art. 260 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2023 r. poz. 1605) zwanej dalej „ustawą Pzp”, zawiadamia o unieważnieniu postępowania o udzielenie zamówienia publicznego.

Uzasadnienie prawne:

Art. 255 pkt 6 ustawy Pzp tj. postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Uzasadnienie faktyczne:

Zamawiający w toku postępowania dokonał czynności otwarcia ofert w dniu 06.09.2023 r. Trzy z czterech złożonych ofert zawierały różne stawki VAT dla roboty budowlanej przewidzianej do wykonania w przedmiotowym zamówieniu. W świetle obecnego orzecznictwa, zadaniem Zamawiającego jest zweryfikowanie poprawności stosowanej przez Wykonawców stawki VAT i obligatoryjne odrzucenie ofert z błędnie zastosowaną stawką podatku jako spełnienie przesłanki z art. 266 ust. 1 pkt 10 ustawy Pzp – oferta zawiera błędy w obliczeniu ceny lub kosztu (por. uchwała Sądu Najwyższego z dnia 20 października 2011 r. sygn. akt III CZP 52/11 i III CZP 53/11 oraz wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 8 lipca 2019 r. sygn. akt KIO 1046/19, KIO 1065/19).

Dokonanie powyżej wspomnianej weryfikacji jest niemożliwe, gdyż Zamawiający w Opisie Przedmiotu Zamówienia, stanowiącym załącznik nr 3 do SWZ, zawarł informację dotyczącą przeznaczenia budynku przy ul. Stanisława Staszica 1 opisując go jako „mieszkalno-użytkowy”, nie precyzując jednak udziałów danego przeznaczenia użytkowania. Z dokumentacji projektowej również nie można jednoznacznie wywieść przedmiotowej informacji.

Powyższe dane są istotne w świetle konieczności ustalenia przez Wykonawcę prawidłowej stawki VAT stosowanej przy przedmiotowej robocie budowlanej, bowiem to charakter budynku (udział powierzchni mieszkalnej do użytkowej) determinuje zastosowanie podstawowej stawki VAT bądź jej obniżonego wymiaru.

W związku z powyższym, Zamawiający doprowadził do sytuacji, w której nie jest możliwe ustalenie przez Wykonawcę prawidłowej stawki VAT koniecznej do zastosowania w niniejszym postępowaniu. Tym samym Zamawiający dopuścił możliwość złożenia ofert z różnymi stawkami VAT, co doprowadziło do sytuacji braku porównywalności ofert. Dokonanie czynności wyboru oferty najkorzystniejszej w sytuacji, gdy złożone oferty nie dają się obiektywnie porównać jest niemożliwe i naruszałoby zasadę uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców, co znajduje potwierdzenie w wyroku KIO z dnia 7 marca 2023 r. (sygn. akt KIO 497/23). Zawarcie umowy z którymkolwiek z Wykonawców w takich okolicznościach doprowadziłoby do konieczności unieważnienia takiej umowy na podstawie art. 457 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp. Dopuszczenie do zaistnienia takiej sytuacji stanowi wadliwość postępowania niepodlegającą poprawieniu.

Krajowa Izba Odwoławcza w wyroku z dnia 7 kwietnia 2022 r. (sygn. akt KIO 867/22) wskazała, że zastosowanie art. 255 pkt 6 ustawy Pzp wymaga wykazania trzech okoliczności, których łączne wystąpienie skutkuje koniecznością zastosowania przepisu. Po pierwsze, musi wystąpić naruszenie przepisów ustawy regulujących udzielanie zamówienia (wada postępowania). Po drugie, wada ta ma skutkować niemożliwością zawarcia niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego. A zatem nie może to być jakakolwiek wada, którą obarczone jest postępowanie, ale wada powodująca niemożliwość zawarcia niepodlegającej unieważnieniu umowy. Konieczne jest więc wystąpienie związku przyczynowego pomiędzy zaistniałą wadą, a niemożnością zawarcia umowy. Po trzecie, wada ta musi być niemożliwa do usunięcia. Ustawodawca wyraźnie wskazuje, iż unieważnienie postępowania na podstawie art. 255 pkt 6 ustawy Pzp wymaga wykazania, że nie ma możliwości zawarcia umowy niepodlegającej unieważnieniu.

W świetle przedstawionych okoliczności Zamawiający uznaje, że zostały spełnione przesłanki, o których mowa powyżej i tym samym zachodzi konieczność unieważnienia postępowania na podstawie art. 255 pkt 6 ustawy Pzp.

Postępowanie jest obciążone uchybieniem, które nie może być skorygowane przez Zamawiającego w toku postępowania poprzez unieważnienie lub powtórzenie nieprawidłowej czynności, wada ma nieusuwalny charakter, co skutkuje brakiem możliwości zawarcia niepodlegającej unieważnieniu umowy.

Wobec powyższego Zamawiający unieważnia przedmiotowe postępowanie na podstawie art. 255 pkt 6 ustawy Pzp.

Zatwierdził:

Ilona Kostelecka

Dyrektor Miejskiego Zespołu

Gospodarki Lokalowej i Administracji

Kierownik Zamawiającego