

Puszcza Mariańska, dnia 30.07.2020 r.

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego pn. „Budowa mikroinstalacji fotowoltaicznych w 3 budynkach użyteczności publicznej w Gminie Puszcza Mariańska” (nr ref. Z.271.7.2020)

Zawiadomienie

Gmina Puszcza Mariańska jako Zamawiający w postępowaniu o zamówienie publiczne pn. „Budowa mikroinstalacji fotowoltaicznych w 3 budynkach użyteczności publicznej w Gminie Puszcza Mariańska”, zwanym dalej „Postępowaniem”, zawiadamia o:

- 1) unieważnieniu czynności wyboru oferty w wyżej wymienionym Postępowaniu,
- 2) unieważnieniu Postępowania w oparciu o art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019r. poz.1843 z późm.zm), zwanej dalej „ustawą .Pzp”, ponieważ jest ono obarczone niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Uzasadnienie

Gminie Puszcza Mariańska jako Zamawiającemu w postępowaniu o zamówienie publiczne pn. „Budowa mikroinstalacji fotowoltaicznych w 3 budynkach użyteczności publicznej w Gminie Puszcza Mariańska”, zwanym dalej „Postępowaniem”, zostało doręczone w dniu 28 lipca 2020 r. odwołanie złożone przez ANTINUS Sp. z o.o. z siedzibą w Skierniewicach od rozstrzygnięcia ww. zamówienia publicznego.

Dokonując analizy odwołania oraz ponownej analizy dokumentacji przetargowej Postępowania, w szczególności Specyfikacji Istotnych Warunków Zmówienia, zwanej dalej „SIWZ” Zamawiający uznał, iż zachodzi konieczności unieważnienia czynności wyboru oferty i unieważnienia Postępowania.

Zamawiający w dniu 17.06.2020 r. pod nr 551610-N-2020 ogłosił w Biuletynie Zamówień Publicznych postępowanie o zamówienie publiczne pod nazwą „Budowa mikroinstalacji fotowoltaicznych w 3 budynkach użyteczności publicznej w Gminie Puszcza Mariańska”. Przedmiotowemu Postępowaniu Zamawiający nadał nr. ref. Z.271.7.2020. SIWZ został opublikowany w dniu 17.06.2020 r. na stronie internetowej Zamawiającego www.puszcza-marianska.pl w dniu 17.06.2020 r.

W terminie składania ofert do Zamawiającego wpłynęło pięć ofert. W SIWZ w Rozdziale 3 pt. „opis przedmiotu zamówienia” w pkt.3.1. ppkt 10 pojawił się zapis:

„ Wykonawca wraz z ofertą przetargową złoży karty katalogowe lub instrukcje montażu modułów, falowników i konstrukcji montażowej, na których została przygotowana oferta. Wykonawca zobowiązuje się wykonać instalację na komponentach, których karty katalogowe dostarczył, brak zastosowania wskazanych przy składaniu oferty komponentów może stanowić podstawę do rozwiązania umowy z winy wykonawcy.”

Jednocześnie Zamawiający nie sprecyzował w SIWZ jaki charakter mają żądane przez Zamawiającego dokumenty objęte treścią cytowaną wyżej. W konsekwencji tego Zamawiający nie wskazał w SIWZ czy karty katalogowe lub instrukcje montażu wskazane w Rozdziale 3 pkt.3.1. ppkt 10 SIWZ mają charakter dokumentów przedmiotowych, których nie złożenie skutkuje uzupełnieniem przez Wykonawcę na wezwanie Zamawiającego w trybie art. 26 ust.3 ustawy Pzp, czy też dokumenty te składają się na treść oferty. W przypadku dokumentów przedmiotowych ustawa Pzp dopuszcza możliwość pełnego ich uzupełnienia na podstawie art.26 ust.3 tej ustawy, natomiast jeśli dokument uznany będzie za treść oferty, wówczas jego brak skutkować może wyłącznie odrzuceniem oferty w trybie art.89 ust.1 pkt 2 ustawy Pzp. Ten ostatni przepis stanowi, iż Zamawiający odrzuca ofertę, jeżeli jej treść nie odpowiada treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia, z zastrzeżeniem art. 87 ust. 2 pkt 3. Co istotne Zamawiający nie może w takim przypadku prowadzić z wykonawcą żadnych czynności zmierzających do usunięcia braku oferty w tym zakresie np. poprzez jej uzupełnienie lub wyjaśnienie, bowiem w taki przypadku na przeszkodzie stoi norma prawna określona w art. 87 ust.1 zd.2 ustawy Pzp „zgodnie z którą niedopuszczalne jest prowadzenie między zamawiającym a wykonawcą negocjacji dotyczących złożonej oferty oraz dokonywanie jakiegokolwiek zmiany w jej treści, za wyjątkami wskazanymi w dalszych jednostkach redakcyjnych tego przepisu.

Podkreślić należy, że ani SIWZ ani ogłoszenie o zamówieniu nie wskazują jakich dokumentów żąda Zamawiający od Wykonawców na potwierdzenie spełniania warunku, iż oferowane roboty, dostawy, a w ramach nich produkty spełniają wymagania określone przez Zamawiającego, w tym brak jest informacji, iż służą temu dokumenty określone w Rozdziale 3 pkt. 3.1. ppkt 10 SIWZ.

Informacja jaki charakter mają żądane karty katalogowe lub instrukcje montażu, a której to informacji Zamawiający nie wskazał w dokumentacji przetargowej, ma istotne znaczenie dla oceny ofert i w konsekwencji dla wyniku postępowania. W przypadku bowiem nadania tym dokumentom charakteru elementu treści ofert sankcją jest odrzucenie ofert, do których Wykonawcy nie załączyli tych dokumentów, zaś w sytuacji gdy mają one charakter przedmiotowy dokumenty te mogą być uzupełnione. Informacja ta jest istotna dla Wykonawców, bowiem przygotowując i składając ofertę Wykonawcy muszą mieć jasno określone jakie dokumenty powinni złożyć wraz z ofertą i jakie znaczenie mają te dokumenty dla Zamawiającego. Późniejsze, po złożeniu ofert, nadawanie przez Zamawiającego tym dokumentom określonego charakteru powoduje, iż zostają zachwiane w postępowaniu o zamówienie publiczne, główne jego zasady tj. zasada uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców.

W przedmiotowym Postępowaniu poprzez zaniechania przez Zamawiającego jednoznacznego określenia charakteru dokumentów w Rozdziale 3 pkt.3.1. ppkt 10 SIWZ doszło do sytuacji, iż na pięć złożonych ofert tylko jeden Wykonawca załączył do oferty te dokumenty, a pozostali nie.

Brak możliwości dokonania jednoznacznej oceny ofert pod kątem spełnienia wymagań SIWZ w zakresie zaoferowanego przedmiotu zamówienia stanowi wadę w postępowaniu, która uniemożliwia zawarcie umowy. Na etapie badania i oceny ofert, nie jest już bowiem możliwe poprawienie ani opisu przedmiotu zamówienia ani warunków udziału w postępowaniu, ani określenie jaki charakter, w szczególności jakie znaczenie dla Zamawiającego mają żądane kary katalogowe lub instrukcje montażu.

Jedną z zasad udzielenia zamówienia, o czym była mowa wyżej, jest konieczność zapewnienia równości wykonawców, która może być zapewniona przez jednoznaczne i przejrzyste, jednakowe dla wszystkich postanowienia SIWZ. Postanowienia SIWZ prowadzące do rozbieżności nie zapewniają zachowania przez Zamawiającego tej zasady.

W tej sytuacji Zamawiający w oparciu o art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy Pzp podjął decyzję o unieważnieniu postępowania o zamówienie publiczne pod nazwą „Budowa mikroinstalacji fotowoltaicznych w 3 budynkach użyteczności publicznej w Gminie Puszcza Mariańska” (nr ref. Z.271.7.2020). Powołany przepis stanowi bowiem, iż Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

WOJTY GMINY
Michał Staniak