

Paradyż, dnia 08.08.2018 r.

**GMINA PARADYŻ**  
ul. Konecka 4, 26-333 Paradyż  
tel. 44 758-40-82, fax 44 758-40-24  
e-mail gmina@gminaparadyz.pl  
REG. 590648267, NIP 768-17-16-653

**WYKONAWCY**

Numer pisma: ZP.271.13.2018.06

## **UNIEWAŻNIENIE POSTĘPOWANIA**

### **o udzielenie zamówienia publicznego na zadanie pn. „Budowa przydomowych oczyszczalni ścieków”**

**Znak sprawy: ZP.271.13.2018**

Zamawiający – Gmina Paradyż, zgodnie z art. 93 ust. 1 pkt. 7 w związku z art. 146 ust. 6 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2017 r. poz. 1579 ze zm.) zwana dalej ustawą Pzp

### **UNIEWAŻNIA POSTĘPOWANIE**

o udzielenie zamówienia publicznego na zadanie pn. „Budowa przydomowych oczyszczalni ścieków (znak sprawy: ZP.271.13.2018) – postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą, uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego, wynikającą z dokonania przez Zamawiającego czynności z naruszeniem art. 29 ust. 1 oraz ust. 2 w zw. z art. 7 ust. 1 Pzp.

### **UZASADNIENIE**

W dniu 02.07.2018 roku Zamawiający wszczął postępowanie w trybie przetargu nieograniczonego na zadanie pn. „Budowa przydomowych oczyszczalni ścieków”. Ogłoszenie o zamówieniu zostało zamieszczone w BZP, na stronie internetowej Zamawiającego oraz w miejscu publicznie dostępnym. Do dnia otwarcia ofert Zamawiający udzielał odpowiedzi na zapytania Wykonawców.

Po otwarciu ofert, w trakcie trwania czynności ich badania Zamawiający powziął informację, iż zapisy zawarte w treści SIWZ są rozbieżne z dokumentacją projektową.

W punkcie 4.10 podpunkt 4.10.2 treści SIWZ Zamawiający zawarł zapis, iż „Przydomowe oczyszczalnie ścieków muszą spełniać wytyczne normy **PN-EN 12566-3:2005+A2:2013** lub nowszą i być znakowane znakiem CE”. Ten sam warunek podany został w Załączniku Nr 5 do SIWZ stanowiącym opis przedmiotu zamówienia. Natomiast przydomowe oczyszczalnie ścieków zostały zaprojektowane jako osadnik gnilny + drenaż filtracyjny a zatem urządzenia spełniające normę **PN-EN 12566-1:2004/A1:2006** – taką dokumentację projektową udostępnił Zamawiający.

Jednocześnie zgodnie z punktem 4.5 treści SIWZ „Wykonawca zobowiązany jest do wykonania robót budowlanych, będących przedmiotem zamówienia, zgodnie z:

- a) SIWZ i załącznikami do SIWZ, w tym dokumentami wymienionymi w pkt 4.3:
- b) sztuką budowlaną;
- c) obowiązującymi przepisami i normami, przy zachowaniu przepisów BHP;
- d) zasadami współczesnej wiedzy technicznej;
- e) uzgodnieniami dokonanyymi w trakcie realizacji robót.”

Opis przedmiotu zamówienia jest jednym z kluczowych elementów przygotowania postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, mającym szczególne znaczenie dla osiągnięcia celu tego postępowania – zawarcia ważnej umowy w sprawie jego wykonania. Aby było to możliwe Zamawiający powinien nie tylko dokonać opisu przedmiotu zamówienia w specyfikacji istotnych warunków zamówienia w sposób jasny, zrozumiały i wyczerpujący, tak aby wykonawcy nie mieli wątpliwości jaki produkt mogą zaoferować (przepis art. 29 ust. 1 ustawy Pzp), ale również ten sposób opisu nie może utrudniać uczciwej konkurencji (przepis art. 29 ust. 2 ustawy Pzp).

Na obecnym etapie postępowania, w sytuacji kiedy nastąpiło otwarcie ofert, nie ma możliwości podjęcia czynności, które powyższe naruszenia przepisów ustawy Pzp mogłyby wyeliminować, w związku z czym należy stwierdzić iż zaistniała nieusuwalna wada postępowania, co miało lub mogło mieć wpływ na wynik postępowania. Udzielenie zamówienia w tym przypadku byłoby równoważne z wyborem wykonawcy wbrew przepisom ustawy a co za tym idzie stanowiłoby naruszenie art. 7 ust 3 ustawy Pzp, w konsekwencji prowadząc do niemożności zawarcia ważnej umowy.

Zgodnie z dyspozycją art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy Pzp., Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego, jeżeli postępowanie obciążone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego. Niewyeliminowanie błędu przez Zamawiającego na etapie postępowania przed otwarciem ofert, uniemożliwia mu podjęcia działania innego niż unieważnienie postępowania. W tym przypadku doszło do wykonania czynności z naruszeniem przepisów ustawy Pzp., które miało wpływ na wynik postępowania, jest niemożliwe do usunięcia i uniemożliwia zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Wyrok KIO z dnia 21 września 2010 r. sygn. Akt. KIO/UZP 1945/10 wskazuje, że aby wada miała charakter, o którym mowa w art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy Pzp, muszą zaistnieć łącznie trzy przesłanki:

- 1) naruszenie przepisów ustawy przez zamawiającego, które miało lub mogło mieć wpływ na wynik postępowania,

- 2) nieusuwalny charakter tego naruszenia,
- 3) naruszenie musi powodować niemożność zawarcia ważnej umowy, a więc np. naruszać art. 7 ust 3 ustawy Pzp.

W przedmiotowym postępowaniu wszystkie powyższe przesłanki znajdują zastosowanie, wobec czego istnieje podstawa do unieważnienia postępowania na podstawie art. 93. Ust. 1 pkt. 7 ustawy Pzp.

**Biorąc pod uwagę powyższe, uznając zasadę równego traktowania Wykonawców i uczciwej konkurencji oraz aspekt naruszenia przepisów ustawy Pzp. skutkujący brakiem możliwości udzielenia zamówienia publicznego Wykonawcy wybranemu zgodnie z przepisami ustawy Pzp – Zamawiający unieważnia postępowanie na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7 w związku z art. 146 ust. 6 ustawy pzp.**

Jednocześnie Zamawiający informuje, że na podstawie art. 93 ust. 5 ustawy PZP, Wykonawca może złożyć wniosek do Zamawiającego o zawiadomienie Wykonawcy o wszczęciu kolejnego postępowania, które dotyczy tego samego przedmiotu zamówienia lub obejmuje ten sam przedmiot zamówienia.

Z up. Wójta Gminy  
~~Inger Iwona Piłku~~  
Z ca Wójta