



Baligród, dnia 19.08.2021

Zn.spr.: ZG.270.1.2.2021

INFORMACJA O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA¹

PGL LP Nadleśnictwo Baligród ul. Bieszczadzka 15, 38-606 Baligród

(oznaczenie zamawiającego)

działając na podstawie przepisów art. 260 w zw. z art. 266 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych, informuje o unieważnieniu postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn. „**Termomodernizacja budynku z kancelarią leśnictwa Bystre**”

(oznaczenie zamówienia)

Postępowanie zostało unieważnione na podstawie przepisu art. 255 ust. 1 pkt 3 ustawy PZP.

(wskazać pkt, na podstawie którego unieważnia się postępowanie)

UZASADNIENIE:

Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia. Cena najkorzystniejszej oferty przewyższa kwotę, którą Zamawiający zamierza przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia.

W postępowaniu, w terminie wyznaczonym na składanie ofert wpłynęły 2 oferty:

Oferta nr 1:

„**REM-BUD**” Zakład Remontowo-Budowlany” 36-200 Brzozów ul. Rzeczna 1 reprezentowany przez: **Waldemara Buczek**

Cena oferty: **239 000,00 zł.**

Wykonawca oferuje 60 miesięczny (nie mniej niż 12 miesięcy) okres gwarancji na wykonane roboty, licząc od dnia podpisania protokołu odbioru końcowego robót poświadczonego protokołem odbioru końcowego.

Oferta Nr 2

FIRMA USŁUGOWA PBA SP. Z O. O. AL. WOJSKA POLSKIEGO 74, 38-500 SANOK

Cena oferty: **276 933,60 zł**

Wykonawca oferuje 36 miesięczny (nie mniej niż 12 miesięcy) okres gwarancji na wykonane roboty, licząc od dnia podpisania protokołu odbioru końcowego robót poświadczonego protokołem odbioru końcowego.

Zamawiający odrzuca ofertę nr 1 złożoną przez „REM-BUD” Zakład Remontowo-Budowlany” 36-200 Brzozów ul. Rzeczna 1 Waldemar Buczek

Uzasadnienie prawne odrzucenia oferty: art. 226 ust. 1 pkt 5 w zw. z art. 266 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych tj. treść oferty jest niezgodna z warunkami zamówienia

Uzasadnienie faktyczne:

¹ Art. 260.

1. O unieważnieniu postępowania o udzielenie zamówienia zamawiający zawiadamia równocześnie wykonawców, którzy złożyli oferty lub wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub zostali zaproszeni do negocjacji - podając uzasadnienie faktyczne i prawne.
2. Zamawiający udostępnia niezwłocznie informacje, o których mowa w ust. 1, na stronie internetowej prowadzonego postępowania.





Zgodnie z zapisami ust. 6 pkt 13 SWZ „Oferta musi być sporządzona zgodnie z treścią formularza „Oferta Wykonawcy” (wzór formularza oferty stanowi załącznik nr 1 do SWZ). Integralną część oferty stanowią wypełnione Kosztorysy ofertowe (wzór kosztorysów stanowi załącznik nr 2 do SWZ).”

Dalej, w pkt 15 SWZ (Opis sposobu obliczenia ceny), Zamawiający napisał, że:

„ (ust. 3.) Za realizację przedmiotu umowy Wykonawca otrzyma **wynagrodzenie kosztorysowe**, określone na podstawie cen jednostkowych zawartych w sporządzonym przez Wykonawcę **kosztorysie ofertowym** oraz ilości faktycznie zrealizowanych robót. Cenę oferty należy obliczyć metodą **kalkulacji uproszczonej** zgodnie z powszechnie obowiązującymi **zasadami kosztorysowania robót budowlanych** z zestawieniem elementów oraz podaniem danych wyjściowych do kosztorysowania przy zachowaniu następujących założeń:

1) cena oferty winna być ustalona w oparciu o kalkulację własną wykonawcy,

2) w sporządzonym kosztorysie ofertowym wykonawca zobowiązany jest uwzględnić **wszystkie opisane w przedmiarze pozycje robót.**”

(ust. 7.) Suma wartości wszystkich pozycji w kosztorysie ofertowym stanowić będzie cenę oferty netto (bez podatku VAT). W cenie oferty brutto należy uwzględnić podatek VAT (cena ofertowa brutto przedmiotu zamówienia = suma cen netto + podatek VAT).”

Wymóg sporządzenia **kosztorysów ofertowych** w oparciu o przygotowane i przekazane przez Zamawiającego formularze kosztorysów ofertowych oznacza, że każdy Kosztorys ofertowy musi dla każdej zawartej w nim pozycji przedmiarowej przedstawiać następujące informacje (według opisu kolumn w tabeli) - Nr / Podstawa ceny jednostkowej / Opis robót / Jm / Ilość / Cena jednostkowa / Wartość – przy czym Wykonawca musi wypełnić wyłącznie dwie ostatnie kolumny (pozostałe zostały wypełnione przez Zamawiającego), t.j.: Cena jednostkowa / Wartość, które mają zostać podane w kwotach netto (bez VAT), a **ceny jednostkowe muszą obejmować zarówno koszty bezpośrednie jak i wszystkie narzuty.**

Ponieważ w SWZ ustalono, że rozliczenie z Wykonawcą będzie ustalone jako **wynagrodzenie kosztorysowe**, określone na podstawie cen jednostkowych zawartych w sporządzonym przez Wykonawcę **kosztorysie ofertowym** oraz ilości faktycznie zrealizowanych robót należy stwierdzić, że **kosztorys ofertowy stanowi integralną część oferty** (co Zamawiający napisał wprost w SWZ) i **nie ma charakteru informacyjnego.**

Oznacza to, że **całkowita cena oferty**, czy też cena za określoną część zamówienia, np. daną branżą lub daną czynnością, **ma charakter kosztorysowy** i wyliczana jest w oparciu o **niezmiennie ryczałtowe ceny jednostkowe** za określone w formularzach kosztorysów jednostki miary (m, m², m³, kpl., szt.) oraz ilości faktycznie zrealizowanych robót dla poszczególnych części zamówienia. Powyższy sposób ustalenia ceny oferty mieści się w pojęciu ceny kosztorysowej w rozumieniu art. 629 k.c. w związku z art. 8 ust. 1 ustawy Pzp., bowiem strony mają określić wynagrodzenie na podstawie zestawienia planowanych prac i przewidywanych kosztów (ryczałtowych cen jednostkowych zawierających wszystkie konieczne koszty prac).

Wynagrodzenie całkowite w analizowanym postępowaniu i za poszczególne części zamówienia nie ma charakteru ryczałtowego w rozumieniu art. 632 § 1 k.c. w związku z art. 8 ust. 1 ustawy Pzp, zatem **kosztorysowi ofertowemu nie można przypisać jedynie funkcji informacyjnej - pomocniczej.**





Podane w kosztorysie ofertowym ryczałtowe ceny jednostkowe będą wykorzystywane do rozliczeń stron, gdyż w zaakceptowanym przez Wykonawców wzorze umowy strony postanowiły, że „Wynagrodzenie za wykonanie robót budowlanych ma charakter kosztorysowy powykonawczy w znaczeniu i ze skutkami wynikającymi z art. 629 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. – Kodeks cywilny. **Wynagrodzenie za wykonane roboty budowlane** (kosztorys powykonawczy) będzie **liczone w oparciu o rzeczywiste obmiary (ilości)** robót wykonanych **przemnożone przez** odpowiadające im **ceny jednostkowe robót zawarte w ofercie** Wykonawcy.”

Do dokonywania powyższych rozliczeń niezbędna jest znajomość cen jednostkowych zaoferowanych przez Wykonawcę. Oznacza to, że skoro ryczałtowe ceny jednostkowe stanowią istotną treść oferty konieczne było ich podanie przez Wykonawcę wraz ze złożeniem oferty, a więc niezbędne było przedłożenie jako integralnej części oferty kosztorysu ofertowego określającego ceny jednostkowe.

A zatem stwierdzony brak cen jednostkowych w ofercie Wykonawcy pozwala na uznanie, że **istotna treść tej oferty pozostaje niezgodna z warunkami zamówienia**, w szczególności niezgodna jest z treścią SWZ, co samo w sobie stanowi przesłankę do odrzucenia oferty (art. 226 ust. 1 pkt 5 ustawy Pzp).

Zamawiający przeanalizował kosztorys złożony przez Wykonawcę i uznał, że brak jest podstaw do poprawienia oferty w oparciu o przepis art. 223 ust. 2 ustawy Pzp.

Na stronie tytułowej podano następujące dane wyjściowe do kosztorysowania: Stawka r-g – 14,00 zł; Koszty zakupu – 14%M; Koszty pośrednie – 80%R + 80%S; Zysk – 15%(R+Kp(R)) + 15%(S+Kp(S)); VAT 23%. Kosztorys ofertowy zawiera informacje, które zostały przedstawione w poszczególnych kolumnach tabeli: Opis pozycji podstawy nakładów / Ilość / Krot. / J.m. / Wartość z narzutami. **Kosztorys nie zawiera cen jednostkowych, mimo takiego wymogu zawartego w SWZ.**

Zasada, którą Wykonawca przyjął podczas wyliczenia ceny oferty polegała na podaniu Kosztów bezpośrednich dla każdej pozycji przedmiarowej osobno w kolumnie Wartość z narzutami (przy czym **koszty te faktycznie nie zawierają wszystkich narzutów bez podatku VAT, mimo że było to wymagane** poprzez narzucenie metody kalkulacji uproszczonej dla wyliczenia ceny oferty), a następnie ich zsumowaniu dla poszczególnych grup robót i doliczeniu Kosztów zakupu, Kosztów pośrednich oraz Zysku. Po czym do tak wyliczonej kwoty Ogółem (netto) dodano kwotę VAT i wyliczono Wartość elementu brutto dla poszczególnych grup robót.

W ocenie Zamawiającego, brak podania cen jednostkowych w kosztorysie ofertowym nie ma charakteru omyłki, stanowi celowe działanie Wykonawcy polegające na świadomym złożeniu oświadczenia woli o określonej treści. A zatem brak cen jednostkowych nie może być uznany za oczywistą omyłkę pisarską, bowiem nie polega na **niezamierzonej niedokładności wynikającej z przeoczenia lub innej wady procesu myślowo-redakcyjnego, a niespowodowanej uchybieniem merytorycznym**, ani za oczywistą omyłkę rachunkową bowiem nie wynika z **błędnej operacji rachunkowej na liczbach**. Nie może zostać również uznany za inną omyłkę, której poprawienie nie spowoduje istotnych zmian w treści oferty, bowiem aby było to możliwe musiałyby nastąpić dwie okoliczności jednocześnie: zauważona niezgodność musi mieć charakter omyłki, a nie celowego działania wykonawcy polegającego na świadomym złożeniu oświadczenia woli o określonej treści oraz poprawienie niezgodności nie może spowodować istotnych zmian w treści oferty.

Należy w tym miejscu zauważyć, że nawet gdyby możliwe było uznanie braku cen jednostkowych w kosztorysie ofertowym za omyłkę, to w analizowanym przypadku nie ma prostej zasady ich ustalenia. Nie jest to po prostu wartość kosztów bezpośrednich dzielona na ilość jednostek, bowiem wartość ta nie zawiera w sobie kosztów narzutów (kosztów zakupu, kosztów pośrednich i zysku). Nie wiadomo również





jaką część kosztów bezpośrednich danej pozycji stanowią koszty robocizny, materiałów i sprzętu (a od nich są uzależnione koszty zakupu, koszty pośrednie i zysk), co powoduje, że należałoby rozwiązać układ wielu równań z wieloma niewiadomymi i konieczne byłoby uzyskanie dodatkowych informacji od Wykonawcy aby było możliwe wyliczenie cen jednostkowych. A zatem ingerencja taka w treść oferty musiałaby zostać uznana **za istotną zmianę jej treści**.

Reasumując, w przedmiotowym postępowaniu pominięcie przez Wykonawcę ceny jednostkowej, w sytuacji gdy kosztorys ofertowy ma stanowić podstawę do wyliczenia wynagrodzenia kosztorysowego powoduje konieczność uznania niezgodności treści oferty z warunkami zamówienia, a zarazem stanowi podstawę do jej odrzucenia w oparciu o art.226 ust. 1 pkt 5 ustawy Pzp.

Kolejna oferta (Oferta nr 2) złożona przez Wykonawcę - opiewa na kwotę 276 933,60 zł brutto, i przewyższa kwotę jaką Zamawiający przeznacza na sfinansowanie zamówienia. Zamawiający podał na stronie prowadzonego postępowania kwotę, jaką przeznacza na sfinansowanie zamówienia tj. 239 234, 00 zł brutto. **Zamawiający unieważnia postępowanie, ponieważ nie istnieje możliwość zwiększenie kwoty przeznaczonej na sfinansowanie zamówienia.**

Zamawiający informuje, że Wykonawcy, którzy ubiegali się o udzielenia zamówienia w niniejszym postępowaniu zostaną niezwłocznie powiadomieni o wszczęciu postępowania dotyczącego tego samego przedmiotu zamówienia lub obejmującego ten sam przedmiot zamówienia.

Pouczenie

Jednocześnie Zamawiający informuje, że wobec czynności podjętych przez Zamawiającego przysługują środki ochrony prawnej, których procedury określono w ustawie Pzp – Dział IX „Środki ochrony prawnej”, art. 505-590.

Z poważaniem
Dariusz Zaletański
Zastępca Nadleśniczego

Do wiadomości

- „REM-BUD” Zakład Remontowo-Budowlany” 36-200 Brzozów ul. Rzeczna 1 Waldemara Buczek
- FIRMA USŁUGOWA PBA SP. Z O. O. AL. WOJSKA POLSKIEGO 74 , 38-500 SANOK
- str. int. zamawiającego

- a/a.

