

Zamawiający:

Urząd Miejski w Boguszowie-Gorcach
Pl. Odrodzenia 1
58-370 Boguszów - Gorce

Znak sprawy: ZP.271.15.2022

Unieważnienie postępowania

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na zadanie pn.: „**Zastępcze usunięcie odpadów składowanych przy ul. Głowackiego w Boguszowie - Gorcach**”

Zamawiający na podstawie art. 255 pkt 6 ustawy – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2022 r., poz. 1710 z późn. zm.), dalej ustawa Pzp, unieważnia w/w postępowanie o udzielenie zamówienia.

Uzasadnienie prawne: zgodnie z brzmieniem art. 255 pkt 6 ustawy Pzp, Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli postępowanie obciążone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Uzasadnienie faktyczne: Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego, ponieważ doszło do uchybienia proceduralnego, które nie może być skorygowane przez Zamawiającego w toku postępowania poprzez unieważnienie lub powtórzenie nieprawidłowej czynności.

Podstawowym obowiązkiem zamawiającego jest prowadzenie procedury udzielenia zamówienia publicznego zgodnie z obowiązującymi przepisami ustawy Pzp. Dotyczy to zarówno etapu przygotowania postępowania jak i czynności zmierzających bezpośrednio do wyboru oferty najkorzystniejszej poprzez badanie i ocenę ofert. W przedmiotowym postępowaniu Zamawiający w sposób nadmierny, w stosunku do przedmiotu zamówienia, określił warunki udziału w postępowaniu. Zgodnie z art 112 oraz art 114 ustawy Pzp, zamawiający określa warunki udziału w postępowaniu w sposób proporcjonalny do przedmiotu zamówienia oraz umożliwiający ocenę zdolności wykonawcy do należytego wykonania zamówienia, w szczególności wyrażając je jako minimalne poziomy zdolności oraz może wymagać odpowiedniego zezwolenia, licencji, koncesji lub wpisu do rejestru działalności regulowanej, jeżeli ich posiadanie jest niezbędne do świadczenia określonych usług w kraju, w którym wykonawca ma siedzibę lub miejsce zamieszkania. W przedmiotowym postępowaniu Zamawiający postawił warunek udziału w postępowaniu brzmiący: „ *o udzielenie niniejszego zamówienia ubiegać się może Wykonawca, który posiada:*

- a) zezwolenie na zbieranie i przetwarzanie odpadów będących przedmiotem zamówienia, zgodnie z przepisami ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach (Dz. U. z 2022 r. Poz. 699), bądź pozwolenie zintegrowane na podstawie odrębnych przepisów,*
- b) wpis do rejestru, w zakresie, o którym mowa w art. 50 ust. 1 pkt 5 ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach.”*

Tak sformułowany warunek powoduje sytuację, w której o udzielenie zamówienia mógłby ubiegać się tylko Wykonawca, który posiada zezwolenie na zbieranie i przetwarzanie odpadów będących przedmiotem zamówienia, zgodnie z przepisami ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach (Dz. U. z 2022 r. Poz. 699), bądź pozwolenie zintegrowane na podstawie odrębnych przepisów, ponieważ zgodnie z art. 118 ustawy Pzp, Wykonawca może polegać na zasobach podmiotu trzeciego (podmiotu udostępniającego zasoby) w celu potwierdzenia spełniania warunków udziału w postępowaniu, odnoszących się tylko do zdolności

technicznych lub zawodowych lub sytuacji finansowej lub ekonomicznej.

W świetle powyższego, tak postawiony warunek jest warunkiem nadmiarowym w stosunku do przedmiotu zamówienia, w którym w gestii Wykonawcy jest przede wszystkim zebranie, zabezpieczenie, załadunek i transport odpadów, natomiast samo zagospodarowanie zebranych odpadów może nastąpić poprzez przekazanie ich - przez Wykonawcę – podmiotowi posiadającemu zezwolenie, o którym mowa powyżej. Biorąc pod uwagę przedmiot zamówienia, nie jest koniecznym, aby realizację całego zamówienia wykonywał Wykonawca posiadający w/w zezwolenia. Zgodnie z ustawą Pzp zamawiający może żądać odpowiedniego zezwolenia tylko w sytuacji gdy jego posiadanie jest niezbędne do świadczenia usługi.

Ponadto w postępowaniu przetargowym istnieje niespójność pomiędzy zapisami przedmiotowej umowy, a w/w warunkiem udziału w postępowaniu. W przedmiotowej umowie Zamawiający dopuszcza sytuację, w której potencjalny wykonawca nie posiada *zezwolenia na zbieranie i przetwarzanie odpadów będących przedmiotem zamówienia, zgodnie z przepisami ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach (Dz. U. z 2022 r. Poz. 699), bądź pozwoleń zintegrowane na podstawie odrębnych przepisów*, a jedynie jest obowiązany przekazać zebrane odpady podmiotowi trzeciemu, który takowe zezwolenie posiada.

Zgodnie z zapisami art. 16 ustawy Pzp, Zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców, w sposób przejrzysty oraz proporcjonalny. Biorąc pod uwagę powyższe, czyli nadmiernie postawiony warunek udziału w postępowaniu w stosunku do przedmiotu zamówienia oraz brak precyzji i jednoznaczności w dokumentach zamówienia, można stwierdzić, iż wybór oferty w niniejszym postępowaniu przetargowym naruszałby przepis art 16 ustawy Pzp, a dalsze prowadzenie postępowania mogłoby doprowadzić do sytuacji, w której wybrana oferta byłaby sprzeczna z SWZ lub umową.

Oczywistym jest, że na aktualnym etapie postępowania Zamawiający nie ma już możliwości poprawienia dokumentów zamówienia w zakresie warunków udziału w postępowaniu lub zapisów umowy. Zważając na uchybienia proceduralne, które nie mogą być skorygowane przez Zamawiającego w toku postępowania, Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, ponieważ obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Burmistrz Miasta Boguszowa – Gorc

Sylwia Dąbrowska