Projekt współfinansowany przez Unię Europejską z Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego
w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Śląskiego 2007 – 2013
Działanie 5.1 Gospodarka wodno-ściekowa.
Zadanie pn.: „Rozbudowa oczyszczalni ścieków w Pankach dla Gmin Panki i Przystajń".

Panki, dn. 19 wrzesień 2011 r.

Nr 271.1.8.2011

ZAWIADOMIENIE
O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA

dotyczy postępowania przetargowego pn. „Rozbudowa oczyszczalni ścieków w Pankach dla Gmin Panki i Przystajń".

Związek Międzygminny Panki - Przystajń ds. Ochrony Wód z siedzibą w Pankach, działając zgodnie z art. 93 ust. 1 pkt 7 w zw. z art. 93 ust. 3 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. z 2010 Nr 113 poz. 759 z późn. zm.), zawiadamia o unieważnieniu postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na „Rozbudowa oczyszczalni ścieków w Pankach dla Gmin Panki i Przystajń " prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego. Postępowanie zostało unieważnione na mocy art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759 z późn. zm.).

Podstawa prawna

Podstawa unieważnienia: art. 93 ust.1 pkt. 7 dotyczący niemożliwej do usunięcia wady uniemożliwiającej zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego, dotyczącej opisu sposobu dokonywania oceny spełnienia warunku udziału w postępowaniu.

Uzasadnienie faktyczne i prawne

Zamawiający na dzień 05.09.2011 r. wyznaczył termin składania i otwarcia ofert w postępowaniu o udzielnie zamówienia publicznego na „Rozbudowa oczyszczalni ścieków w Pankach dla Gmin Panki i Przystajń" organizowanego w trybie przetargu nieograniczonego. W wyznaczonym terminie zostało złożonych 7 ofert.

W trakcie weryfikacji ofert Zamawiający stwierdził, iż wystąpiła rozbieżność pomiędzy ogłoszeniem o zamówieniu z dnia 10.08.2011 r. (zmienionego dwukrotnie w dniu 26.08.2011 r.), a dokonaną modyfikacją treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia z dnia 26.08.2011 r.

Powyższa różnica dotyczy rodzaju żądanych oświadczeń i dokumentów, jakie miał dostarczyć Wykonawca w celu potwierdzenia spełnienia warunków udziału w postępowaniu.
W treści ogłoszenia o zamówieniu wysłanego w dniu 10.08.2011 r. do BZP (numer ogłoszenia: 238550-2011, data zamieszczenia: 10.08.2011), oraz umieszczonego na

stronie internetowej i w siedzibie Zamawiającego, żądano od Wykonawcy m.in. złożenia **„oświadczenia, że osoby, które będą uczestniczyć w wykonaniu zamówienia, posiadają wymagane uprawnienia, jeżeli ustawy nakładają obowiązek posiadania takich uprawnień"**.
W Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia powyższy wymóg był sformułowany w sposób następujący: **„Wykaz osób i podmiotów, które będą wykonywać zamówienie lub będą uczestniczyć w wykonywaniu zamówienia, wraz z informacjami na temat ich kwalifikacji niezbędnych do wykonania zamówienia a także zakresu wykonywanych przez nich czynności oraz doświadczenia zawodowego w realizacji podobnych zamówień, wraz z oświadczeniem Wykonawcy, że osoby, które będą wykonywać zamówienie, posiadają wymagane uprawnienia, a także przynależność do izby samorządu zawodowego /Załącznik Nr 3/"**.

Rozbieżności pomiędzy sformułowanym zakresem żądanych oświadczeń i dokumentów zawartym w ogłoszeniu, a postanowieniami siwz zostały zauważone przez Zamawiającego i w dniu 26.08.2011 r. dokonano modyfikacji treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia. W modyfikacji treści siwz zmieniono zakres dokumentów potwierdzających spełnienie warunku poprzez złożenie do oferty:
„Wykaz osób o których mowa w dziale 4, pkt. 1.3 siwz, które będą uczestniczyć w realizacji zamówienia, w szczególności odpowiedzialnych za kierowanie robotami budowlanymi, wraz z informacjami na temat ich kwalifikacji zawodowych, doświadczenia i wykształcenia niezbędnych dla wykonania zamówienia, oraz informacją o podstawie do dysponowania tymi osobami sporządzony wg. wzoru na zał. nr 5 do SIWZ.
W przypadku Wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie dokument ten składa przynajmniej jeden z Wykonawców.

Powyższy warunek został również sformułowany w ogłoszeniu o zmianie ogłoszenia (numer ogłoszenia: 262140-2011, data zamieszczenia: 26.08.2011).

<u>Zamawiający na skutek błędu nie dokonał zmiany w treści ogłoszenia o zamówieniu polegającej na usunięciu żądania dołączenia przez Wykonawcę oświadczenia, że osoby, które będą uczestniczyć w wykonaniu zamówienia, posiadają wymagane uprawnienia, jeżeli ustawy nakładaj obowiązek posiadania takich uprawnień.</u>

Zamawiający dostrzegł różnice zachodzące w dokumentach przetargowych dopiero na etapie sprawdzania oceny i badania ofert.

W ocenie Zamawiającego zaistniała rozbieżność pomiędzy treścią ogłoszenia, a treścią specyfikacji istotnych warunków zamówienia dotyczy na tyle istotnej kwestii, iż uzasadnione jest unieważnienie postępowania z powodu niemożliwej do usunięcia wady uniemożliwiającej dokonanie wyboru oferty najkorzystniejszej i w następstwie wyboru i zawarcia niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego. Wymieniona przesłanka sformułowana w art. 93 ust. pkt 7 ustawy Prawo Zamówień Publicznych musi być analizowana w kontekście naruszeń ustawy skutkujących wystąpieniem podstaw do unieważnienia umowy, o których mowa w art. 146 ustawy Prawo zamówień publicznych. Zgodnie z treścią art. 146 ust. 6 Prezes Urzędu może wystąpić do sądu o unieważnienie umowy w przypadku dokonania przez zamawiającego

czynności lub zaniechania dokonania czynności z naruszeniem przepisu ustawy, które miało lub mogło mieć wpływ na wynik postępowania.

Rozbieżności pomiędzy sformułowanym opisem sposobu dokonywania oceny warunków udziału w postępowaniu, a postanowieniami SIWZ wprowadziły błąd wykonawców.
Żaden z Wykonawców nie załączył oświadczenia że osoby, które będą uczestniczyć w wykonaniu zamówienia, posiadają wymagane uprawnienia, jeżeli ustawy nakładają obowiązek posiadania takich uprawnień, natomiast wszyscy załączyli dokumenty określające kwalifikacje zawodowe kadry kierowniczej. Jednak cześć z tych dokumentów jest nieprawidłowa. Zamawiający nie może wezwać Wykonawców do złożenia oświadczenia skoro sam na skutek błędu go nie wymagał oraz nie jest w stanie wezwać części wykonawców do złożenia wyjaśnień, czy też zgodnie z art.26. ust 3 wezwać do uzupełnienia tychże.

Zamawiający nie może jednoznacznie i obiektywnie stwierdzić, który opis sposobu dokonywania oceny warunków udziału w postępowaniu jest wiążący, a co za tym idzie nie może ocenić, który z wykonawców spełnia warunki udziału w postępowaniu. Taki stan można scharakteryzować w oparciu o wyrok KIO z dnia 7 lipca 2008 r. (KIO/UZP 624/08) oraz wyrok Sądu Okręgowego w Poznaniu z dnia 4 listopada 2005 r. jako obiektywną niemożność dokonania wyboru najkorzystniejszej oferty. Jest to nieusuwalna wada postępowania, która wywiera tak istotny wpływ na umowę w sprawie zamówienia publicznego, iż daje podstawę do żądania jej unieważnienia.

Środki ochrony prawnej

Od niniejszej decyzji Zamawiającego, przysługują środki ochrony prawnej (Odwołanie, Skarga do Sądu).

Informacje dotyczące wnoszenia środków ochrony prawnej przysługujące Wykonawcy w zakresie podstaw unieważnienia znajdują się Specyfikacji istotnych warunków zamówienia oraz w Dziale VI Prawa zamówień publicznych „Środki ochrony prawnej", art. od 179 do 198g (t. j. Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759).

/-/ Andrzej Kucharczyk
Przewodniczący Zarządu

Do wiadomości:
1) uczestnicy postępowania przetargowego,
2) strona internetowa Zamawiającego,
3) tablica ogłoszeń.