

Miejskie Przedsiębiorstwo  
Gospodarki Mieszkaniowej  
Towarzystwo Budownictwa  
Społecznego Sp. z o.o.  
ul. 1 Maja 218  
41-710 Ruda Śląska

Ruda Śląska, 13.06.2024 roku

### **Zawiadomienie o unieważnieniu postępowania o udzielenie zamówienia**

*Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie podstawowym- wariant nr 1, o nr sprawy: TIR/02/D/TP/2024 Dostawa i montaż instalacji fotowoltaicznej dla budynku przy ul. Osiedlowej 6 w Rudzie Śląskiej realizowana w ramach projektu pn. Poprawa efektywności energetycznej poprzez zastosowanie OZE w budynkach użyteczności publicznej w Rudzie Śląskiej (ID 911099)*

Zamawiający- Miejskie Przedsiębiorstwo Gospodarki Mieszkaniowej Towarzystwo Budownictwa Społecznego Sp. z o.o. na podstawie art. 260 w związku z art. 266 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2023 r., poz. 1605) – dalej „Ustawy”, zawiadamia, iż przedmiotowe postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego nr TIR/02/D/TP/2024 Dostawa i montaż instalacji fotowoltaicznej dla budynku przy ul. Osiedlowej 6 w Rudzie Śląskiej realizowana w ramach projektu pn. Poprawa efektywności energetycznej poprzez zastosowanie OZE w budynkach użyteczności publicznej w Rudzie Śląskiej (ID 911099)- wszczęte i prowadzone na podstawie ogłoszenia o zamówieniu nr 2024/BZP 00345010 opublikowanego w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 29 maja 2024 r. zostało unieważnione w oparciu o art. 255 ust. 6 ustawy Pzp.

#### **Uzasadnienie prawne unieważnienia postępowania:**

art. 255 pkt 6 ustawy Pzp: Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli:

6) postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

#### **Uzasadnienie faktyczne unieważnienia postępowania:**

W dniu 12 czerwca 2024 roku Zamawiający dokonał otwarcia ofert złożonych w przedmiotowym postępowaniu. Przed terminem składania i otwarcia ofert Wykonawca w prowadzonej procedurze złożył wniosek o wyjaśnienie treści SWZ. Zamawiający błędnie licząc terminy (wniosek wpłynął w ostatnim dniu przysługującym na zadawanie pytań po godzinach pracy Zamawiającego) pozostawił wniosek bez rozpoznania.

- Wykonawca złożył wniosek o udzielenie wyjaśnień do SWZ w dniu 2024-06-10 19:51:33).
- Termin składania ofert mijał w dniu 12 czerwca 2024 r. o godz. 9:00.

- Zamawiający miał obowiązek udzielenia odpowiedzi na pytania, które wpłynęły do: 10-06-2024 (do końca dnia).
- Zamawiający nie ma obowiązku udzielenia odpowiedzi na pytania, które wpłynęły od: 11-06-2024.

Etap poprzedzający składanie ofert jest czasem, w którym Wykonawcy zapoznają się z treścią udostępnionych dokumentów przetargowych i po ich analizie mogą zadawać pytania dotyczące SWZ. Ten etap postępowania jest niezwykle ważny przede wszystkim z tego powodu, że po upływie terminu składania ofert nie można zmieniać treści SWZ. Wszelkie wątpliwości dotyczące przykładowo zakresu świadczenia, sposobu realizacji zamówienia, warunków udziału w postępowaniu winny być więc wyjaśnione przed terminem składania ofert i to na tyle wcześniej, by Wykonawcy mogli uwzględnić wszystkie dane podczas przygotowania oferty.

Należy pamiętać o tym, że Pzp dopuszcza sytuacje, w których zadane pytania pozostaną bez odpowiedzi. Obowiązkiem zamawiającego jest udzielenie odpowiedzi na pytania do SWZ, ale pod warunkiem zgłoszenia pytań w odpowiednim terminie, co miało miejsce w przedmiotowym postępowaniu. Jeżeli pytania wpłynęły po upływie tego terminu, Zamawiający nie ma obowiązku udzielania odpowiedzi i co więcej nie ma obowiązku reagowania na zadane pytania w jakikolwiek inny sposób, tj. np. poprzez poinformowanie o tym, że nie będzie udzielał odpowiedzi. Jeżeli brak odpowiedzi na pytania byłby podyktowany upływem terminu, to brak jest podstaw do rozważania zagadnienia ewentualnego unieważnienia procedury

Jednakże z powodu wystąpienia okoliczności powodujących, w ocenie Zamawiającego, że dalsze prowadzenie postępowania jest obarczone wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy, Zamawiający unieważnienia przedmiotowe postępowanie na podstawie art. 255 pkt 6 ustawy Pzp, traktując to unieważnienie jako mające charakter wyjątkowy. W przedmiotowym postępowaniu problematyczny byłby wybór najkorzystniejszej oferty bez naruszenia przepisu art. 17 ust. 2 ustawy Pzp, który stanowi, że zamówienia udziela się Wykonawcy wybranemu zgodnie z przepisami ustawy. Brak udzielenia wyjaśnień do SWZ na wnioski Wykonawcy, może być uznane za działanie naruszające zasadę uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców, ponieważ Zamawiający nie może udzielać wyjaśnień do SWZ i doprecyzowywać SWZ, czy tym bardziej zmieniać SWZ (poprawić błąd) już po otwarciu ofert.

Wada niemożliwa do usunięcia to każde naruszenie przepisów ustawy Pzp, którego skutków nie można usunąć przy zastosowaniu procedur z nich wynikających, a jej usunięcie może nastąpić w dowolny sposób, byleby nie był on sprzeczny z ustawą Pzp, a przede wszystkim nie prowadził do wypaczenia wyniku postępowania. A zatem, wystąpienie wady musi odnieść realny wpływ na wynik danego postępowania, a także na wybór najkorzystniejszej oferty, np. gdyby oferta Wykonawcy, który nie uzyskał odpowiedzi czy wyjaśnień, okazałaby się najkorzystniejsza. Braku reakcji na wnioski

Wykonawcy nie można cofnąć bądź jakkolwiek uzupełnić. Wada ta w efekcie stanowi konsekwencję uchybienia w stosowaniu przepisów odnoszących się do prowadzenia postępowania spowodowanego przez Zamawiającego. Ponieważ Zamawiający z naruszeniem ustawy mógłby udzielić zamówienia, umowa zawarta w wyniku rozstrzygnięcia niniejszego zamówienia podlegać mogłaby unieważnieniu, zgodnie z art. 457 ust. 1 ustawy Pzp.

W świetle powyższego przedmiotowe postępowanie należało unieważnić, gdyż jest ono obciążone niemożliwą do usunięcia wadą, uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.