

Biuro Zakupów

Warszawa, dnia 19 grudnia 2023 roku

Dotyczy postępowania przetargowego: Dostawa agregatów prądotwórczych w ramach projektu „Procurement of emergency energy supply capacities to generate and/or provide energy on site”, nr referencyjny: BZzp.261.132.2023, dalej jako: „postępowanie”.

INFORMACJA O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA

Zamawiający unieważnia postępowanie w oparciu o art. 255 pkt 5 oraz art. 255 pkt 6 ustawy z 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych, z uwagi na to, że wystąpiła istotna zmiana okoliczności powodująca, że prowadzenie postępowania lub wykonanie zamówienia nie leży w interesie publicznym, czego nie można było wcześniej przewidzieć przez co istotne postanowienia umowy, jaka miała być zawarta z wykonawcą, stały się niewykonalne postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

UZASADNIENIE

1. W warunkach postępowania Zamawiający zastrzegł, że dostawa części przedmiotu zamówienia musi nastąpić najpóźniej w dniu 20 grudnia 2023 r. Jak Zamawiający wykazał w SWZ (DZIAŁ III rozdział 2 ust. 1 lit. a), „wyznaczenie tego terminu realizacji przedmiotu zamówienia datą dzienną uzasadnione jest pilnością zamówienia oraz koniecznością rozliczenia Dofinansowania w ściśle określonym terminie”. Z kolei w DZIALE V rozdziale 2 ust. 2, Zamawiający poinformował Wykonawców, że „z uwagi na wybuch kolejnego konfliktu zbrojnego (konflikt izraelsko-palestyński), przy uwzględnieniu jego potencjalnej

eskalacji, a co zatem idzie możliwej skali wymaganej pomocy, pozyskanie specjalistycznego sprzętu jest pilne. W szczególności, w celu zapewnienia potencjału do właściwego reagowania na mogący wystąpić kryzys, konieczne jest pozyskanie części sprzętu / urządzeń objętych projektem grantowym do połowy grudnia 2023 roku, tj. jeszcze przed okresem świątecznym”.

2. Nie ulega więc wątpliwości, że konieczność dokonania pierwszej dostawy sprzętu do dnia 20 grudnia 2023 r., dla każdej z 4 części zamówienia, od początku było wykazane jako istotne umowne zobowiązanie Wykonawcy, bez spełnienia którego udzielenie zamówienia nie może służyć zrealizowaniu celu Zamawiającego, jakim jest zapewnienie potencjału pozwalającego RARS reagować adekwatnie do mogącego wystąpić kryzysu. Wszyscy wykonawcy biorący udział w postępowaniu mieli informację o wymogu realizacji pierwszego etapu dostawy w terminie wyznaczonym datą dzienną 20 grudnia 2023 r. Żaden z wykonawców nie podnosił środków ochrony prawnej dla zmiany lub zniesienia tego wymagania.
3. Zapewnienie dostawy sprzętu do 20 grudnia 2023 r. stanowiło cel strategiczny RARS. Cel ten nie może być realizowany w drodze wykonania całości dostawy dopiero w kolejnym roku kalendarzowym, na który zaplanowano już kolejne cele. W sytuacji, w której niemożliwe jest zawarcie umowy gwarantującej zrealizowanie tego celu, samo postępowanie staje się bezcelowe, a jego prowadzenie i udzielenie zamówienia nie leży w interesie publicznym.
4. Z uwagi na to, że do dnia 19 grudnia 2023 r. nie wybrano wykonawcy i nie zawarto umowy na wykonanie zamówienia, zobowiązanie do wykonania przedmiotu dostawy nawet w minimalnym zakresie, stało się świadczeniem niemożliwym. Ze względu na regulacje Pzp dotyczące zawierania umów z wykonawcami, nawet w przypadku dokonania wyboru w dniu dzisiejszym, niemożliwym byłoby zawarcie umowy, jak również wykonanie jej przez wybranego wykonawcę.
5. Ponieważ wymóg wykonania pierwszego etapu dostawy jest obligatoryjnym elementem umowy z wykonawcą, uzasadnionym i podyktowanym celem umowy zawieranej w ramach postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, a zobowiązanie się do dochowania terminu 20 grudnia 2023 r. stanowi obowiązek każdego wykonawcy składającego ofertę w Postępowaniu, niespełnienie tego wymogu skutkowałoby niezgodnością składanej oferty z określonymi w SWZ warunkami zamówienia i stanowiłoby podstawę do odrzucenia

oferty. Analogicznie, umowa, która nie zawierałaby wykonalnego zobowiązania wykonawcy do dostarczenia zamawianego sprzętu do dnia 20 grudnia 2023 r. byłaby niezgodna z warunkami zamówienia, za czym zawarcie jej naruszałoby przepisy Pzp. W myśl art. 457 ust. 1 pkt 1 Pzp, umowa podlega unieważnieniu, jeżeli zamawiający udzielił zamówienia z naruszeniem ustawy. Zawarcie umowy nie obejmującej jednego z kluczowych wymogów stawianych wykonawcom w SWZ, stanowiłoby naruszenie Pzp, co skutkowałoby koniecznością unieważnienia zawartej na takich warunkach umowy.

6. Reasumując, z uwagi na obiektywną niemożliwość zrealizowania jednego z kluczowych celów udzielanego zamówienia, jego udzielenie nie leży już w interesie publicznym. Jednocześnie, próba zawarcia umowy, która nie może prowadzić do realizacji tego celu, z uwagi na niewykonalność jednego z kluczowych zobowiązań wykonawcy, nie może być zawarta bez naruszenia ustawy Pzp. W tej sytuacji, Zamawiający musi unieważnić postępowanie.

Dyrektor Biura Zakupów

Justyna Gdańska

