

Legnica, dnia 25.06.2024r.

Do wszystkich Wykonawców

NZP/128/2024

**ZAWIADOMIENIE O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA O UDZIELENIE
ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO NA CZĘŚĆ NR 1 I NR 2 ZAMÓWIENIA**

1. Nazwa Zamawiającego:

Legnickie Przedsiębiorstwo Gospodarki Komunalnej Sp. z o. o.
ul. Nowodworska 60, 59-220 Legnica

2. Ogłoszenie o zamówieniu:

- przekazano Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej w dniu 04.03.2024r. oraz opublikowano w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 05.03.2024r. pod numerem: 133628-2024,
- udostępniono na stronie internetowej prowadzonego postępowania: <https://platformazakupowa.pl/pn/lpgk>.

3. Tryb postępowania i rodzaj zamówienia (podstawa prawna):

Postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego prowadzone jest w trybie przetargu nieograniczonego, o którym mowa w art. 132-139 ustawy z dnia 11.09.2019r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2023r., poz. 1605), zwanej dalej „ustawą Pzp”. Wartość zamówienia przekracza wyrażoną w złotych równowartość kwoty 221 000 euro, rodzaj zamówienia- usługi.

W związku z prowadzonym przez Legnickie Przedsiębiorstwo Gospodarki Komunalnej Sp. z o. o. postępowaniem o udzielenie zamówienia publicznego pn. **„Odbiór i odzysk odpadów o kodzie 19 12 12 wytwarzanych w Zakładzie Zagospodarowania Odpadów przy ul. Rzeszotarskiej w Legnicy z podziałem na części” - NZP/TZZ/3/2024**, Zamawiający, działając na podstawie art. 260 ust. 2 ustawy Pzp udostępnia na stronie internetowej prowadzonego postępowania informację o unieważnieniu postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, podając uzasadnienie faktyczne i prawne.

4. Informacja o unieważnieniu postępowania o udzielenie zamówienia publicznego.

Zamawiający informuje, że zgodnie z poniższym uzasadnieniem, przedmiotowe postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego zostało unieważnione na podstawie art. 255 pkt 7 ustawy z dnia 11.09.2019r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2023r., poz. 1605), zwanej dalej: „ustawą Pzp”, który stanowi: „Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli (...) wykonawca nie wniósł wymaganego zabezpieczenia należytego wykonania umowy lub uchylił się od zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego, z uwzględnieniem art. 263.”

Uzasadnienie:

Zamawiający dokonał wyboru oferty najkorzystniejszej złożonej na część nr 1 i nr 2 zamówienia przez Wykonawcę *S4F Service For Foundries Sp. z o. o.*, o czym wszyscy Wykonawcy, którzy ubiegali się o udzielenie zamówienia zostali powiadomieni w dniu 06.05.2024r. (znak pisma: NZP/104/2024). Termin podpisania umów w sprawie zamówienia publicznego (dotyczy części nr 1 i nr 2 zamówienia) został pierwotnie wyznaczony przez Zamawiającego na dzień 27.05.2024r., a następnie na wniosek Wykonawcy przesunięty na dzień 10.06.2024r. Umowy w sprawie zamówienia publicznego (umowa nr NZP/TZZ/3/1/2024 na część nr 1 zamówienia i umowa nr NZP/TZZ/3/2/2024 na część nr 2 zamówienia) zostały opatrzone kwalifikowanym podpisem elektronicznym przez Prezesa Zarządu Zamawiającego i przesłane do Wykonawcy *S4F Service For Foundries Sp. z o. o.* w dniu 10.06.2024r. za pośrednictwem środków komunikacji elektronicznej (Platformy Zakupowej Zamawiającego) z prośbą o ich podpisanie i odesłanie.

Wykonawca w dniu 10.06.2024r. nie odesłał Zamawiającemu podpisanych umów, o których mowa powyżej, natomiast w dniu 11.06.2024r. zawniósł o przesunięcie terminu podpisania umów na dzień 14.06.2024r., nie podając przyczyn. Zamawiający nie wyraził zgody na ponowne przesunięcie terminu podpisania umów i pod rygorem stwierdzenia uchylenia się od zawarcia umów w sprawie zamówienia publicznego, pismem z dnia 11.06.2024r. (znak pisma: NZP/120/2024), wezwał Wykonawcę *S4F Service For Foundries Sp. z o. o.* do podpisania w formie elektronicznej oraz odesłania Zamawiającemu za pośrednictwem środków komunikacji elektronicznej (Platformy Zakupowej Zamawiającego) w terminie do dnia 12.06.2024r. podpisanych w formie elektronicznej umów w sprawie zamówienia publicznego z dnia 10.06.2024r. na odbiór i odzysk odpadów o kodzie 19 12 12 (umowa nr NZP/TZZ/3/1/2024 na część nr 1 zamówienia i umowa nr NZP/TZZ/3/2/2024 na część nr 2 zamówienia).

Wykonawca *S4F Service For Foundries Sp. z o. o.* w dniu 12.06.2024r. za pośrednictwem Platformy Zakupowej Zamawiającego odesłał Zamawiającemu w/w umowy w sprawie zamówienia publicznego opatrzone kwalifikowanym podpisem elektronicznym przez Pana Artura Moszaka, który zgodnie z odpisem aktualnym z Rejestru Przedsiębiorców (Krajowy Rejestr Sądowy) nie jest upoważniony do reprezentowania Wykonawcy *S4F Service For Foundries Sp. z o. o.* Wraz z umowami Wykonawca przesłał Zamawiającemu pełnomocnictwo z dnia 08.07.2022r., które jednak nie upoważnia Pana Artura Moszaka do podpisania umów w sprawie zamówienia publicznego w imieniu Wykonawcy *S4F Service For Foundries Sp. z o. o.*, ponieważ zostało przekazane Zamawiającemu w nieodpowiedniej formie (skan pełnomocnictwa udzielonego w formie pisemnej, który nie został opatrzony przez Mocodawcę albo Notariusza kwalifikowanym podpisem elektronicznym, poświadczającym zgodność cyfrowego odwzorowania z dokumentem w postaci papierowej). W związku z powyższym, Zamawiający pismem z dnia 13.06.2024r. (znak pisma: NZP/121/2024), wezwał Wykonawcę *S4F Service For Foundries Sp. z o. o.* do uzupełnienia w terminie do dnia 17.06.2024r. pełnomocnictwa uprawniającego Pana Artura Moszaka do podpisania umów w sprawie zamówienia publicznego w imieniu Wykonawcy z zastrzeżeniem, iż uzupełnione pełnomocnictwo winno zostać opatrzone kwalifikowanym podpisem elektronicznym przez Pana Dezyderego Wasielewskiego (Mocodawcę/Prezesa Zarządu Wykonawcy) albo przez Notariusza, który poświadczy zgodność cyfrowego odwzorowania pełnomocnictwa (skan pełnomocnictwa udzielonego w formie pisemnej) z dokumentem w postaci papierowej. Wezwanie wystosowane przez

Zamawiającego jest zgodne z wymogami § 6 ust. 2-5 Rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 30.12.2020r. w sprawie sposobu sporządzania i przekazywania informacji oraz wymagań technicznych dla dokumentów elektronicznych oraz środków komunikacji elektronicznej w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego lub konkursie (Dz. U. z 2020r., poz. 2452).

Wykonawca *S4F Service For Foundries Sp. z o. o.* w dniu 17.06.2024r. poinformował Zamawiającego za pośrednictwem środków komunikacji elektronicznej, że nie posiada pełnomocnictwa opatrzonego kwalifikowanym podpisem elektronicznym przez Osobę do tego upoważnioną oraz zapytał Zamawiającego czy w przypadku gdy nie uzupełni wymaganego pełnomocnictwa, to umowy w sprawie zamówienia publicznego pozostaną w mocy. Zamawiający, pismem z dnia 18.06.2024r. (znak pisma: NZP/122/2024), ponownie wezwał Wykonawcę do uzupełnienia pełnomocnictwa w terminie do dnia 20.06.2024r. oraz poinformował Wykonawcę, że zgodnie z art. 103 § 1 ustawy z dnia 23.04.1964r. Kodeks cywilny (Dz. U. z 2023r., poz. 1610 z późn. zm.), jeżeli zawierający umowę jako Pełnomocnik nie ma umocowania albo przekroczy jego zakres, to ważność umowy zależy od jej potwierdzenia przez Osobę, w której imieniu umowa została zawarta (umowy w sprawie zamówienia publicznego podpisane przez Pana Artura Moszaka będą nieważne do momentu uzupełnienia pełnomocnictwa do ich podpisania). Zamawiający poinformował również Wykonawcę *S4F Service For Foundries Sp. z o. o.*, że w przypadku gdy pełnomocnictwo nie zostanie uzupełnione w wyznaczonym terminie, to Zamawiający uzna, iż Wykonawca uchylił się od zawarcia umów w sprawie zamówienia publicznego.

Wykonawca, pomimo dodatkowego wezwania wystosowanego przez Zamawiającego w dniu 18.06.2024r. (znak pisma: NZP/122/2024), do dnia 20.06.2024r. nie przesłał Zamawiającemu pełnomocnictwa uprawniającego Pana Artura Moszaka do podpisania umów w sprawie zamówienia publicznego w imieniu Wykonawcy *S4F Service For Foundries Sp. z o. o.*, a więc umowy podpisane elektronicznie przez Pana Artura Moszaka są nieważne. Wykonawca nie przesłał również Zamawiającemu w/w umów podpisanych przez Prezesa Zarządu Wykonawcy *S4F Service For Foundries Sp. z o. o.* albo przez inną upoważnioną Osobę, ani nie wnioskował do Zamawiającego o przedłużenie terminu na uzupełnienie pełnomocnictwa uprawniającego Pana Artura Moszaka do podpisania umów. Wykonawca nie wnioskował również do Zamawiającego o zmianę formy podpisania umów z formy elektronicznej na formę pisemną.

Jak wynika z opisanego powyżej stanu faktycznego, Zamawiający wyznaczył Wykonawcy *S4F Service For Foundries Sp. z o. o.* trzy dodatkowe terminy odpowiednio na podpisanie umów w sprawie zamówienia publicznego z dnia 10.06.2024r. albo na potwierdzenie ich ważności (uzupełnienie pełnomocnictwa do ich podpisania), ponieważ wzywał Wykonawcę do odesłania podpisanych umów (jednokrotnie w dniu 11.06.2024r.), a następnie do przesłania pełnomocnictwa, które potwierdzi, że umowy zostały podpisane przez Osobę do tego upoważnioną (dwukrotnie w dniach 13.06.2024r. i 18.06.2024r.). Wykonawca *S4F Service For Foundries Sp. z o. o.* w dniu 12.06.2024r. przesłał Zamawiającemu umowy w sprawie zamówienia publicznego, które zostały opatrzone kwalifikowanym podpisem elektronicznym po wyznaczonym terminie na ich podpisanie (po dniu 10.06.2024r.) przez Osobę, która nie była do tego skutecznie upoważniona, a następnie nie przesłał Zamawiającemu pełnomocnictwa do podpisania umów we właściwej formie, pomimo dwukrotnego wezwania do jego uzupełnienia. Ponadto Wykonawca nie wskazał Zamawiającemu przyczyn, które skutkują problemami z przekazaniem Zamawiającemu pełnomocnictwa do podpisania umów, ani nie wnioskował o przedłużenie terminu na uzupełnienie pełnomocnictwa. Umowy nr NZP/TZZ/3/1/2024 z dnia 10.06.2024r. (dotyczy części nr 1 zamówienia) i nr NZP/TZZ/3/2/2024 z dnia 10.06.2024r. (dotyczy części nr 2 zamówienia) są nieważne na podstawie art. 103 § 1 ustawy z dnia 23.04.1964r. Kodeks cywilny (Dz. U. z 2023r., poz. 1610 z późn. zm.) i za takie od początku uznawał je Wykonawca, ponieważ pomimo podpisania umów i odesłania ich Zamawiającemu w dniu 12.06.2024r., nie rozpoczął świadczenia usług odbioru i odzysku odpadów o kodzie 191212. Zgodnie z wyrokiem Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 04.03.2014r. (sygn. akt: KIO 288/14) uchylenie się od podpisania umowy nie musi oznaczać bezpośredniej odmowy zawarcia umowy, lecz może wynikać z okoliczności i zachowania (działań lub zaniechań) Wykonawcy, co niewątpliwie miało miejsce w przedmiotowym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego. Mając na uwadze

powyższe, Zamawiający uznał, że Wykonawca S4F Service For Foundries Sp. z o. o. uchylił się od zawarcia umów w sprawie zamówienia publicznego (DOTYCZY CZĘŚCI NR 1 i NR 2 ZAMÓWIENIA), o czym Wykonawca S4F Service For Foundries Sp. z o. o. został poinformowany przez Zamawiającego w dniu 21.06.2024r. (znak pisma: NZP/124/2024).

Zgodnie z art. 263 ustawy Pzp, w przypadku gdy Wykonawca, którego oferta została wybrana jako najkorzystniejsza uchyła się od zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego, to Zamawiający może dokonać ponownego badania i oceny ofert spośród ofert pozostałych w postępowaniu Wykonawców oraz wybrać najkorzystniejszą ofertę albo unieważnić postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego na podstawie art. 255 pkt 7 ustawy Pzp. Dokonanie ponownego badania i oceny ofert spośród ofert pozostałych w postępowaniu Wykonawców stanowi uprawnienie Zamawiającego i nie jest czynnością, którą Zamawiający musi obowiązkowo podjąć. Skorzystanie przez Zamawiającego z uprawnienia, o którym mowa w art. 263 ustawy Pzp nie musi doprowadzić do zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego, ponieważ termin jej podpisania w przypadku ponownego wyboru oferty najkorzystniejszej zostałyby wyznaczony po dniu 07.07.2024r., tj. po upływie terminu związania ofertą (Zamawiający nie jest już uprawniony do wezwania Wykonawców do przedłużenia terminu związania ofertą). Zważywszy na powyższe, **Zamawiający nie skorzysta z uprawnienia do dokonania ponownego badania i oceny ofert spośród ofert pozostałych w postępowaniu Wykonawców, o którym mowa w art. 263 ustawy Pzp (dotyczy części nr 1 i nr 2 zamówienia), co skutkuje unieważnieniem postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na część nr 1 i nr 2 zamówienia na podstawie art. 255 pkt 7 ustawy Pzp, ponieważ Wykonawca S4F Service For Foundries Sp. z o. o. uchylił się od zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego na część nr 1 i nr 2 zamówienia.**

5. Informacja o środkach ochrony prawnej:

Wykonawcy przysługują środki ochrony prawnej, o których mowa w ustawie Pzp – „Dział IX. Środki ochrony prawnej” oraz w pkt XXXI. Specyfikacji Warunków Zamówienia.

Z poważaniem

Bogusław Graboń – Prezes Zarządu