

Do wszystkich Wykonawców

Z A W I A D O M I E N I E **o unieważnieniu postępowania**

Szanowni Państwo,

Uprzejmie informujemy, iż na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7 w związku z art. 146 ust. 6 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo Zamówień Publicznych (t.j.: Dz. U. z 2018 r. poz. 1986 z późn. zm. - zwana dalej również jako „ustawa P.z.p.”) Zamawiający **był zobowiązany unieważnić postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego** prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego, na: „**Remont Stadionu przy ul. Warchalskiego w Ostrowi Mazowieckiej na działce nr ew. 4110/2**” ponieważ:

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

Jednocześnie zawiadamiamy, iż wyłącznie od niezgodnej z przepisami ustawy Prawo Zamówień Publicznych czynności Zamawiającego podjętej w postępowaniu o udzielenie zamówienia lub zaniechania czynności, do której Zamawiający jest zobowiązany na podstawie ustawy Prawo Zamówień Publicznych przysługuje odwołanie, z zastrzeżeniem art. 180 ust. 2 ustawy Prawo Zamówień Publicznych. Odwołanie wnosi się w terminach i formie, określonych w art. 182 oraz art. 180 ust. 4 ustawy Prawo Zamówień Publicznych.

UZASADNIENIE

Zgodnie z art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy P.z.p., Zamawiający unieważnił postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego na Remont Stadionu przy ul. Warchalskiego w Ostrowi Mazowieckiej na działce nr ew. 4110/2, **ponieważ postępowanie jest obarczone niemożliwą do usunięcia wadą, uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.**

W odpowiedziach na zapytania do SIWZ, udzielonych w trakcie postępowania, określono specyfikację dot. nawierzchni poliuretanowej. Zamawiający wymagał nawierzchni o parametrach nie gorszych niż następujące:

Parametr	Wymagania Zamawiającego
Grubość całkowita systemu nawierzchni (mm)	min. 13,0
Odkształcenie pionowe w temp. 23°C (mm)	1,7 – 1,9
Amortyzacja (redukcja siły) w temp. 23°C (%)	37 – 39
Tarcie (odporność na poślizg) mierzone odczytem TRRL	55 – 65
Wytrzymałość na rozciąganie (MPa)	0,6 – 0,7
Wydłużenie w chwili zerwania (%)	60 – 80

Określając parametry nawierzchni w powyższy sposób, Zamawiający uniemożliwił wszystkim wykonawcom zainteresowanym uzyskaniem zamówienia złożenie oferty zgodnej z SIWZ. Na rynku nie ma bowiem nawierzchni o wytrzymałości na rozciąganie o parametrach mieszczących się w zakresie 0,6 – 0,7 MPa. Nie można uznać, iż nawierzchnie o parametrach wykraczających poza ten zakres spełniają wymagania. Zamawiający nie dopuścił żadnej dodatkowej tolerancji w zakresie tego parametru, w tym tolerancji związanej z ewentualnym błędem pomiarowym.

Potwierdzeniem ww. tezy jest również fakt, iż żadna z nawierzchni zaoferowanych przez Wykonawców biorących udział w postępowaniu nie spełnia wymagań Zamawiającego.

Po otwarciu ofert, Zamawiający nie ma już możliwości dokonania zmian w SIWZ i określenia jej parametrów w sposób umożliwiający złożenie ofert zgodnych SIWZ oraz rozstrzygnięcie postępowania zgodnie z zasadami zawartymi w ustawie P.z.p. Stanowi to istotną i niemożliwą do usunięcia wadę, która uniemożliwia zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Przesłanki skutkujące unieważnieniem umowy w sprawie zamówienia publicznego zostały określone w art. 146 ustawy P.z.p. Katalog uchybień wad postępowania określony w art. 146 ust. 1 ustawy P.z.p. nie ma charakteru zamkniętego. Unieważnienie postępowania może nastąpić również z powołaniem się na okoliczności określone w art. 146 ust. 6 ustawy P.z.p., tj. dokonanie przez Zamawiającego czynności lub zaniechania dokonania czynności z naruszeniem przepisu ustawy P.z.p., które miało lub mogło mieć wpływ na wynik postępowania. Przyjmuje się, iż w przypadku gdy Prezes Urzędu Zamówień Publicznych może wystąpić do sądu o unieważnienie umowy, to Zamawiający, stwierdzając wystąpienie wady postępowania, mającej lub mogącej mieć wpływ na wynik postępowania, może unieważnić postępowanie na podstawie art. 93 ust. 7 ustawy P.z.p. Wpływ na wynik postępowania w rozumieniu art. 146 ust. 6 ustawy P.z.p. mają z pewnością wady określone w jego ust. 1, ale także inne przypadki istotnego naruszenia przepisów ustawy P.z.p. w szczególności podstawowych zasad udzielania zamówień publicznych, np. naruszenia zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców.

Zgodnie z art. 7 ust. 1 ustawy P.z.p. Zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji i równe traktowanie wykonawców oraz zgodnie z zasadami proporcjonalności i przejrzystości. Zamówienia udziela się wyłącznie wykonawcy wybranemu zgodnie z przepisami ustawy (art. 7 ust. 3 ustawy P.z.p.). Art. 29 ust. 1 ustawy P.z.p. stanowi, iż przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty. **Ustalenie wartości wytrzymałości nawierzchni na rozciąganie o parametrach nie gorszych niż 0,6 -0,7 MPa (tj.w przedziale od 0,6 do 0,7 MPa) stanowi naruszenie przepisów ustawy P.z.p. Jest wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego, której nie można naprawić z uwagi na upływ terminów składania i otwarcia ofert.** Określenie ww. wymogów dot. nawierzchni miało skutek w postaci uniemożliwienia złożenia poprawnej oferty każdemu wykonawcy zainteresowanemu realizacją zamówienia.

Z powyższych względów postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego podlega unieważnieniu na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7 w związku z art. 146 ust. 6 ustawy P.z.p.