

### Wykonawcy występujący w postępowaniu

#### ZAWIADOMIENIE O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA

W imieniu Zamawiającego, działając na podstawie art. 255 pkt 6 ustawy z dnia 11.09.2019 r. Prawo zamówień publicznych (tj.: Dz. U. z 2022 r., poz. 1710), informuję o unieważnieniu postępowania z uwagi na fakt, iż jest ono obarczone niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Zamawiający prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na **Dostawę mialu węglowego wraz z transportem loco plac składowy przy kotłowni osiedlowej w Nowinach ul. Białe Zagłębie nr 9 w okresie sezonu grzewczego 2022/2023**. Jednym z warunków udziału w postępowaniu Zamawiający ustanowił posiadanie przez Wykonawców koncesji na obrót paliwami (węglem) w rozumieniu art. 32 ustawy – Prawo energetyczne.

Zgodnie z przywołanym przepisem, uzyskania koncesji wymaga wykonywanie działalności gospodarczej w zakresie: 4) obrotu paliwami lub energią, z wyłączeniem obrotu paliwami stałymi, obrotu skroplonym gazem ziemnym dostarczonym z zagranicy dokonanego w punkcie dostawy do terminalu w rozumieniu art. 1 ust. 2 pkt 1 ustawy z dnia 24 kwietnia 2009 r. o inwestycjach w zakresie terminalu regazyfikacyjnego skroplonego gazu ziemnego w Świnoujściu (Dz.U. z 2021 r. poz. 1836), obrotu paliwami gazowymi, jeżeli roczna wartość obrotu nie przekracza równowartości 100 000 euro lub jeżeli sprzedaż ma na celu likwidację zapasów obowiązkowych gazu ziemnego utrzymywanych zgodnie z art. 25 ust. 10 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o zapasach ropy naftowej, produktów naftowych i gazu ziemnego oraz zasadach postępowania w sytuacjach zagrożenia bezpieczeństwa paliwowego państwa i zakłóceń na rynku naftowym, obrotu gazem płynnym, jeżeli roczna wartość obrotu nie przekracza równowartości 10 000 euro oraz obrotu ciepłem, jeżeli moc zamówiona przez odbiorców nie przekracza 5 MW.

Zamawiający uznał zatem, iż wyłączenie konieczności uzyskania koncesji możliwe jest w stosunku do obrotu paliwami stałymi, jeżeli m.in. roczna wartość obrotu nie przekracza równowartości 100 000 euro, co w przypadku planowanego wolumenu w niniejszym postępowaniu nie miałyby miejsca. innymi słowy, wyłączenie to ma charakter wyjątkowy, które to przypadki w niniejszym postępowaniu nie zachodzą. Tymczasem możliwa jest również wykładnia przepisu wskazująca na generalne zwolnienie z konieczności uzyskania koncesji, a wyjątki odnoszące się do m.in. obrotu dotyczą dalszej części tego przepisu, co uzasadniałoby, że postawiony warunek nie może być spełniony przez żadnego z wykonawców.

Dodatkowo żaden z wykonawców w trakcie trwania postępowania nie zgłosił wątpliwości do postawionego warunku, ani nie zadał pytania do zapisów SWZ, utwierdzając Zamawiającego o prawidłowości postępowania. Niemniej jednak dokumenty podmiotowe uzyskane od wykonawcy najwyższej ocenionego już wskazują, że koncesje takie nie funkcjonują.

Powyższe wskazuje, że Zamawiający nie może wyłonić najkorzystniejszego oferenta, albowiem żaden nie spełni postawionego warunku. Nie jest również możliwe pominięcie postawionego wymogu z powodu potencjalnego naruszenia zasady równego traktowania wykonawców (nie wiadomo, czy brak takiego wymogu nie spowodowałby większego zainteresowania złożeniem ofert przez innych wykonawców).

Unieważnienie postępowania jest zatem zasadne i konieczne. Zamawiający poinformuje wykonawców o ponownym wszczęciu postępowania w tym przedmiocie.

DYREKTOR

*Tomasz Błaszczuk*