



Zawiadomienie o unieważnieniu postępowania

**Dotyczy: „Modernizacja oświetlenia ulicznego na terenie Gminy Cieszków”
w ramach inwestycji pn. „Rozświetlona Gmina Cieszków”
- przetarg III.” – znak sprawy: FZ.271.1.11.2024**

Na podstawie art. 260 ust. 1 oraz art. 260 ust. 2 ustawy z 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U.2024.1320 t.j.) – dalej ustawa Pzp, zamawiający informuje, że **unieważnia przedmiotowe postępowanie**.

Uzasadnienie prawne

- Art. 255 pkt. 6) ustawy Pzp.

Uzasadnienie faktyczne

Zamawiający w ramach czynności samokontroli prowadzonego postępowania ustalił, iż świadczenie stanowiące przedmiot zamówienia objętego prowadzonym postępowaniem o udzielenie zamówienia publicznego, tj. *modernizacja oświetlenia ulicznego dróg na terenie Gminy Cieszków poprzez wymianę nieenergooszczędnych opraw oświetleniowych na nowe oprawy typu LED*, obejmująca wymianę starych lamp na nowe, demontaż starych lamp oraz montaż nowych lamp na istniejących wysięgnikach, nie może zostać skutecznie udzielone Wykonawcy wyłonionemu w toku postępowania, a to z uwagi na fakt, iż Zamawiający nie jest właścicielem istniejącej na terenie Gminy Cieszków infrastruktury oświetleniowej, jak również nie posiada prawa do dysponowania ww. infrastrukturą – czego nie wzięto pod uwagę, na etapie przygotowania postępowania.

Zarówno w dacie wszczęcia postępowania FZ.271.1.11.2024 (05.11.2024 r.), jak również obecnie, wszelkie prawa do ww. infrastruktury oświetleniowej, przysługują TAURON Nowe Technologie S.A., z siedzibą we Wrocławiu, która to spółka jest jedynym podmiotem uprawnionym do wykonywania jakichkolwiek prac na sieci i urządzeniach oświetlenia drogowego, zgodnie z umową nr TNT/NMW/KP/OKK/CIESZ/2024 z dnia 20.08.2024 r. zawartej z Gminą Cieszków.

Tym samym, umowa zawarta między stronami w efekcie udzielenia przedmiotowego zamówienia, stałaby się co do zasady umową o świadczenie niemożliwe, w rozumieniu art. 387 § 1 KC, a tym samym, zgodnie z brzmieniem przywołanego przepisu, umowa ta byłaby umową nieważną z mocy prawa.

Powyższe stanowi oczywistą wadę postępowania, która wprost odnosi się do przedmiotu zamówienia, zarówno w aspekcie możliwości wszczęcia postępowania o jego udzielenie, jak również zasadności jego prowadzenia w aktualnym stanie faktycznym i prawnym. Zamawiający ma przy tym obowiązek unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia ze względu na jego wadę, w sytuacji gdy wada jest niemożliwa do usunięcia po jej stwierdzeniu, ze względu na stan zaawansowania postępowania o udzielenie zamówienia. W przedmiotowej sprawie, wada została ujawniona przez Zamawiającego



Gmina Cieszków

pod dacie otwarcia ofert, a tym samym nie jest obecnie możliwe dokonanie jakichkolwiek zmian zarówno w przedmiocie zamówienia, jak również w warunkach oraz terminie jego realizacji.

Ponadto należy mieć na względzie, iż stwierdzone wady postępowania dotyczą nieprawidłowości rzutuujących bezpośrednio na zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego. Celem postępowania jest bowiem zawarcie wyłącznie w pełni skutecznej umowy w sprawie zamówienia publicznego.

W kontekście powyższego należy wskazać, iż w niniejszym przypadku, na przeszkodzie stają jednak nieusuwalne wady formalno - prawne przedmiotu zamówienia (nie podlegające konwalidacji), obciążające postępowanie w sposób nieodwracalny – co zostało wykazane w treści niniejszego uzasadnienia.

Jak wynika z bogatego orzecznictwa w tej kwestii, wadliwy opis przedmiotu zamówienia, może być podstawą do unieważnienia postępowania na podstawie przepisu 255 pkt. 6 Pzp – tak m.in. stanowi wyrok KIO z 12.11.2019 r. (sygn. akt KIO 2176/19), wyrok KIO z 14.01.2020 r. (sygn. akt KIO 2614/2020), wyrok KIO z 4.07.2019 r. (sygn. akt KIO 1098/19). Przywołane wyżej orzecznictwo dotyczy wprowadzie stanu prawnego obowiązującego pod rządami poprzedniej ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych – nie mniej jednak zachowuje swoją aktualność również pod rządami ustawy obecnie obowiązującej.

W takim stanie rzeczy, właściwym działaniem Zamawiającego jest unieważnienie postępowania na podstawie art. 255 pkt 6) Pzp., jako że postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Oczywistym jest przy tym, że na aktualnym etapie postępowania nie ma już możliwości poprawienia dokumentów postępowania w zakresie opisu przedmiotu i warunków zamówienia. Przewidziane w Pzp. mechanizmy wyjaśniania i poprawiania treści złożonych ofert, również nie będą mogły zostać wykorzystane, ponieważ stanowiłyby niedozwoloną ingerencję w treść ofert, zaś wszelkie działania w tej materii miałyby charakter negocjacji (dotyczących złożonych ofert), prowadzonych pomiędzy Zamawiającym oraz wykonawcami, co jest wprost zakazane na podstawie art. 223 ust. 1 Pzp.

Pouczenie:

Na czynność unieważnienia postępowania, przysługują środki ochrony prawnej na zasadach przewidzianych w dziale IX ustawy Pzp (art. 505–590).

.....
Kierownik zamawiającego lub osoba upoważniona do
podejmowania czynności w jego imieniu