



GMINA MICHAŁOWICE

Reguły, ul. Aleja Powstańców Warszawy 1
05-816 Michałowice

tel. 22 350 91 91
www.michalowice.pl

fax 22 350 91 01
e-mail: sekretariat@michalowice.pl

Reguły, 18 grudnia 2020 roku

ZP.271.2.56 .18.2020

ZAWIADOMIENIE O WYNIKU POSTĘPOWANIA O UDZIELENIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO - UNIEWAŻNIENIU

Działając zgodnie z art. 92 ust. 1 i ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (*Dz. U. z 2019 r., poz. 1843 ze zm.*) informuję o wyniku postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na:

„Modernizacja oświetlenia ulicznego oraz wymiana szaf sterujących, wymiana, remont i uzupełnienie punktów świetlnych, wymiana i remont linii i słupów oświetlenia ulicznego na terenie Gminy Michałowice” (nr sprawy: ZP.271.2.56.2020).

Postępowanie zostało unieważnione na mocy art. 93 ust. 1 pkt. 7 Ustawy Prawo zamówień publicznych (jako obarczone wadą uniemożliwiającą zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego).

W terminie składania ofert tj. do dnia 18.11.2020 r. do godz. 12⁰⁰ zostały złożone poniższe oferty

Nr oferty	Firma (nazwa) lub Nazwisko oraz adres wykonawcy	Cena całkowita brutto (w PLN)
1	BUDWEX Mieczysław Wasilewski ul. 3 Maja 89, Truskaw 05-080 Izabelin	849.661,53 zł
2	ENERGO-MX Piotr Gieleciński Łoś, ul. Prażmowska 42d 05-504 Złotokłos	964.347,10 zł
3	ELES-BUD Ewa Konopka-Strusińska ul. Powstańców 4a/2 05-230 Kobyłka	750.910,66 zł

Po terminie składania ofert, wpłynęła oferta, którą złożyła firma: **nie dotyczy**

Wykluczono z postępowania Wykonawcę art. 24 ust. ... pkt. ustawy Prawo zamówień publicznych (*uzasadnienie faktyczne i prawne*): **nie dotyczy**

Odrzucono z postępowania ofertę nr Wykonawcy na podstawie art. 89 ust. ustawy Prawo zamówień publicznych (*uzasadnienie faktyczne i prawne*): **nie dotyczy**

Wójt Gminy Michałowice decyzją z dnia 18.12.2020 roku unieważniła postępowanie o udzielenie zamówienia na podstawie art. 93 ust. 1 pkt. 7 ustawy Prawo zamówień publicznych ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (*Dz. U. z 2019 r., poz. 1843 ze zm.*).

UZASADNIENIE

Zamawiający w ogłoszeniu o zamówieniu jak również w pkt. 6 SIWZ dot. przedmiotowego postępowania określił termin wykonania całego zamówienia wskazując konkretny dzień tj. 21.12.2020 roku. Wykonawcy w swoich ofertach zobowiązali się również do wykonania zamówienia w terminie określonym przez Zamawiającego.

Zgodnie z art. 140 ust. 1 ustawy Pzp zakres świadczenia Wykonawcy wynikający z umowy jest tożsamy z jego zobowiązaniem zawartym w ofercie. Zamawiający z wybranym Wykonawcą nie może w zawartej umowie wskazać innego terminu wykonania zamówienia niż ten, który został określony przez Zamawiającego w SIWZ i potwierdzony w ofercie Wykonawcy.

W przedmiotowym postępowaniu nie jest możliwe zawarcie ważnej umowy, ponieważ umowa z Wykonawcą, którego oferta zostałaby uznana za najkorzystniejszą może być zawarta, z uwagi na przedłużające się postępowanie przetargowe, dopiero po upływie terminu realizacji umowy wskazanego w SIWZ.

W związku z powyższym zawarcie umowy po upływie terminu zakończenia realizacji, byłoby zawarciem umowy o świadczenie niemożliwe, co zgodnie z art. 387 ustawy z dnia 23.04.1964r. Kodeks cywilny (t.j. Dz. U. Nr 2020, poz. 1320) powoduje, że musiałaby ona zostać uznana za nieważną. Niemożliwość świadczenia, o której mowa w art. 387 Kc ma w niniejszym postępowaniu charakter obiektywny, pierwotny oraz nieprzemijający.

W zaistniałym stanie faktycznym niemożliwość świadczenia ma charakter nieprzemijający, gdyż nie można jej usunąć zgodnie z przepisami Pzp, poprzez zmianę terminu realizacji zamówienia, skutkiem czego świadczenie stałoby się możliwe do wykonania. W obecnym stanie prawnym nie ma możliwości zmiany oznaczonego w SIWZ i w ogłoszeniu terminu wykonania świadczenia, bowiem taka zmiana stanowiłaby naruszenie dyspozycji art. 140 ust. 1 Pzp oraz art. 144 ust. 1 Pzp, gdyż nie została przewidziana możliwość dokonania takiej zmiany w stosunku do treści oferty, ani w ogłoszeniu o zamówieniu, jak również w SIWZ. Ponadto zmiana terminu wykonania umowy, po złożeniu ofert stanowiłoby naruszenie art. 7 ust. 1 Pzp.

Zamawiający z przyczyn od siebie niezależnych nie dokonał prawomocnego wyboru najkorzystniejszej oferty, jak również nie zawarł umowy w sprawie zamówienia publicznego. Obowiązujące przepisy Pzp nie przewidują możliwości zmiany sposobu spełnienia świadczenia przed podpisaniem umowy w sprawie zamówienia publicznego. W przedmiotowym stanie faktycznym ma miejsce niemożliwość pierwotna świadczenia, a więc niemożliwość istniejąca w chwili zawarcia umowy. Uprzednia obiektywna niemożliwość świadczenia oznacza stan niewykonalności świadczenia, który istnieje już w chwili zawarcia umowy. Jest to zatem nieważność bezwzględna, wynikająca z mocy prawa. Niemożliwość świadczenia istniejąca w

czasie zawierania umowy powoduje, że zawarta umowa nie wywołuje skutków prawnych odpowiadających treści zgodnie złożonych oświadczeń woli.

Zamawiający podjął decyzję o rozwiązaniu mającym oparcie w obowiązujących przepisach prawa i unieważnił przedmiotowe postępowanie. Zawarcie umowy w tym postępowaniu wiązałoby się z koniecznością naruszenia art. 82 ust. 3 Pzp oraz art. 140 ust. 1 Pzp a tym samym również art. 7 ust. 1 i 3 Pzp.

Ustalony przez Zamawiającego termin realizacji zamówienia mógł istotnie wpłynąć na decyzję potencjalnych Wykonawców w postępowaniu, którzy zrezygnowali ze złożenia oferty w postępowaniu. Zmiana pkt. 6 SIWZ jak również pkt II.8 ogłoszenia prowadziły do nieuprawnionego dokonania zmiany treści SIWZ po dacie otwarcia ofert, co pozostawałoby także w sprzeczności z treścią art. 38 ust. 4 Pzp.

W obecnym stanie faktycznym zaistniała niemożliwość świadczenia o charakterze pierwotnym. Biorąc pod uwagę brzmienie art. 144 ust. 1 Pzp i brak stosownych zapisów o zmianie umowy w ogłoszeniu oraz w SIWZ w dniu opublikowania ogłoszenia i SIWZ (do terminu składania ofert), wskazana niemożliwość o charakterze pierwotnym zaistniała na etapie wszczęcia postępowania i nie została sanowana do upływu terminu składania ofert.

Dziękujemy za udział w niniejszym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego i zapraszamy do udziału w kolejnych postępowaniach prowadzonych przez Urząd Gminy Michałowice.

Z poważaniem
Wójt Gminy Michałowice
/-/
Małgorzata Pachecka