MIASTO BRZEZINY
ul. Sienkiewicza 16
95-060 Brzeziny

Brzeziny, dnia 21 sierpnia 2019 r.

Znak: RI.271.13.2019

ZAWIADOMIENIE
o unieważnieniu postępowania
dotyczy przetargu nieograniczonego na:

Zwiększenie produkcji energii ze źródeł odnawialnych na terenie Miasta Brzeziny.

Miasto Brzeziny, 95-060 Brzeziny, ul. Sienkiewicza 16 informuje, że zgodnie art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy z 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2018 r., poz. 1986 ze zm.) unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia.

Uzasadnienie faktyczne

W przedmiotowym postępowaniu Zamawiający w formularzu ofertowym stanowiącym załącznik nr 1 do SIWZ wpisał stawkę podatku Vat jaką należy zastosować dla poszczególnych pozycji. Na etapie sprawdzania ofert Zamawiający powziął informację, iż w niektórych pozycjach zastosowane stawki Vat są błędne. Zamawiający nie wziął pod uwagę, że w przypadku montażu instalacji paneli na dachach budynków oraz montażu pomp ciepła na budynkach mieszkalnych o powierzchni przekraczającej 300 m2 podstawę opodatkowania należy podzielić proporcjonalnie do części powierzchni budynku odpowiednio nieprzekraczającej 300 m^2, która będzie podlegała stawce 8 proc. VAT oraz przekraczającej 300 m2, która będzie podlegała standardowej stawce 23 proc. VAT.
Zamawiający tym samym zamieścił błędne informacje dotyczące podatku Vat. Błąd ten nie podlega poprawie, gdyż Zamawiający powziął te informacje po otwarciu ofert w wyniku procedury wyjaśniającej z Wykonawcą FlexiPower Group Sp. z o.o. Sp. k. Wykonawca ten złożył ofertę, która zawiera prawidłowe określenie stawek VAT. Natomiast Wykonawca GRUPA EKOENERGIA Sp. z o.o. złożył ofertę zgodnie z informacją Zamawiającego.
Mamy więc do czynienia z ewidentnym błędem Zamawiającego. Wybór oferty Wykonawcy w takiej sytuacji jest niedopuszczalny, bowiem de facto wybierana oferta będzie niezgodna z SIWZ, skoro SIWZ wskazywało, owszem błędnie niepoprawną stawkę VAT. Dlatego też należy unieważnić postępowanie zgodnie z art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy Pzp. - postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.
Zwrócić należy uwagę, iż błąd w SIWZ mógł też spowodować, że część z Wykonawców nie przystąpiło w ogóle do postępowania. Stąd dalsze kontynuowanie postępowania może być potraktowane, jako naruszające zasadę uczciwej konkurencji. Dalsze kontynuowanie postępowania powodowałoby, że Zamawiający zaakceptuje ofertę z inną stawką podatku VAT niż określona w SIWZ i z inną stawką niż była podana w SIWZ i wiadoma wszystkim Wykonawcom, którzy mogli teoretycznie ubiegać się o zamówienie.
Obowiązkiem Zamawiającego jest dokonanie oceny poprawności przedstawionych przez Wykonawców cen w zakresie zastosowania stawki podatku VAT. O porównywalności ofert, w zakresie zaproponowanej ceny można, bowiem mówić dopiero wówczas, gdy określone w ofertach ceny, mające być przedmiotem porównania, zostały obliczone z zastosowaniem tych samych reguł.

Zgodnie z wyrokiem KIO z 23 listopada 2017 r. (sygn. akt KIO 2357/17): „Od strony podmiotowej legitymację czynną do żądania unieważnienia na umowy na podstawie opisanej w art. 146 ust. 6 p.z.p. ma wyłącznie Prezes UZP. Pomimo tego, nie sposób przyjąć, że zamawiający mają obowiązek zawierać umowy w sprawie zamówienia publicznego, pomimo świadomości przeprowadzenia postępowania obarczonego tego typu poważnymi wadami, a następnie oczekiwać na wystąpienie przez Prezesa UZP do sądu o stwierdzenie nieważności tych umów. (...) Artykuł 93 ust. 1 pkt 7 p.z.p. nie stanowi samoistnej podstawy unieważnienia postępowania, gdyż odsyła do przesłanek unieważnienia umowy opisanych w art. 146 ust. 1 i 6 p.z.p".

Uzasadnienie prawne

Zgodnie art. 93 ust.1 pkt 7 ustawy z 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2018 r., poz. 1986 ze zm.) Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

BURMISTRZ
Ilona Skipor