

Informacja o unieważnieniu postępowania na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 z późn. zm. dalej jako „pzp”).

Dotyczy: przetargu nieograniczonego na świadczenie usług w zakresie dowozu uczniów do szkół prowadzonych przez Gminę Olecko w roku szkolnym 2020/2021.

Zamawiający w ww. postępowaniu wymagał złożenia oferty na cały rok szkolny 2020/2021, zatem wykonawca składający ofertę zobowiązywał się do dowozu dzieci do szkół w całym roku szkolnym. Po otwarciu ofert sprawdzono obowiązujące regulacje prawne w tym zakresie. Zgodnie z obecnie obowiązującymi przepisami prawa z dniem 31 grudnia 2020 r. potencjalnym wykonawcom wygasają zezwolenia. Zgodnie z art. 79 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 16 grudnia 2010 r. o publicznym transporcie zbiorowym (t.j. Dz. U. z 2019 r., poz. 2475 z późn. zm.) działalność w zakresie krajowego regularnego przewozu osób może być podejmowana i wykonywana na podstawie przepisów dotychczasowych, jednak nie dłużej niż do dnia 31 grudnia 2020 r., w krajowym transporcie drogowym. Zezwolenia na podejmowanie i wykonywanie działalności w zakresie krajowego regularnego przewozu osób w transporcie drogowym mogą być wydawane na okres nie dłuższy niż do dnia 31 grudnia 2020 r. Ponadto na dzień ogłoszenia zamówienia nie wiadomo, jak będzie się kształtowała sytuacja wykonawców dotycząca zezwoleń o których mowa w art. 5 ust. 1 ustawy z dnia 6 września 2001 r. o transporcie drogowym (t.j. Dz. U. z 2019 r., poz. 2140 z późn. zm.) skoro w obecnym kształcie ustawa ta będzie obowiązywać do dnia 31 grudnia 2020 r. Na dzień ogłoszenia przetargu brak jest przepisów przejściowych lub nowych przepisów określających świadczenie usług w zakresie transportu zbiorowego od dnia 1 stycznia 2021 r.

W ocenie zamawiającego wskazanie w opisie przedmiotu zamówienia wymagania realizacji zamówienia przez cały rok szkolny, w sytuacji braku uregulowań prawnych mogło mieć wpływ na wynik tego postępowania oraz na krąg potencjalnych wykonawców. Wykonawcy składający oferty w tak ukształtowanym postępowaniu nie mają bowiem żadnych realnych podstaw do prawidłowej kalkulacji ofert, co więcej, składając oferty nie mogą skutecznie zobowiązać się do świadczenia usługi przez cały okres realizacji zamówienia, ponieważ nie posiadają wiedzy, czy będą mogli takie usługi świadczyć. Powyższe może mieć również kluczowe znaczenie przy podejmowaniu rozstrzygnięcia w przedmiotowym postępowaniu, w szczególności przy ocenie ważności ofert. Zgodnie z art. 89 ust. 1 pkt 8 pzp zamawiający odrzuca ofertę, jeżeli jest nieważna na podstawie odrębnych przepisów. Umowa o świadczenie niemożliwe jest nieważna (art. 387 kodeksu cywilnego). Zatem oferta oferująca wykonanie świadczenia niemożliwego również winna być oceniana pod kątem jej nieważności.

Błąd w przedmiotowym postępowaniu polega na niewłaściwym opisanu przedmiotu zamówienia, który zgodnie z art. 29 ust. 1 pzp powinien być jednoznaczny i precyzyjny, umożliwiający prawidłowe skalkulowanie oferty przez potencjalnego wykonawcę. Jak podkreśla Krajowa Izba Odwoławcza: „Naruszenia przepisów dotyczących sporządzania opisu przedmiotu zamówienia ustawodawca nie wymienił wśród przesłanek skutkujących unieważnieniem umowy na podstawie art. 146 ust. 1 p.z.p. wprost, ale podstawę taką może stanowić art. 146 ust. 6 p.z.p. Skoro Prezes UZP może, w przypadku dokonania przez zamawiającego lub zaniechania dokonania czynności z naruszeniem przepisów ustawy, wystąpić do sądu o unieważnienie umowy, to tym bardziej zamawiający, w wyniku samokontroli postępowania, może unieważnić nieprawidłowo prowadzone postępowanie. W przeciwnym wypadku powstałby stan niepewności prawnej, gdyż zamawiający zmuszeni byłiby do zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego w wyniku przeprowadzenia postępowań obarczonych poważnymi i nieusuwalnymi wadami i oczekiwania na to, czy Prezes UZP wystąpi do sądu o stwierdzenie nieważności takiej umowy.” (KIO 2614/19).

Na niniejszą decyzję nie przysługuje skarga do Krajowej Izby Odwoławczej. Jednocześnie zamawiający informuje na podstawie art. 93 ust. 5 pzp, że w przypadku unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia zamawiający na wniosek wykonawcy, który ubiegał się o udzielenie zamówienia, zawiadamia o wszczęciu kolejnego postępowania, które dotyczy tego samego przedmiotu zamówienia lub obejmuje ten sam przedmiot zamówienia.

BURMISTRZ

Karol Sobczak