

Projekt pn. „Budowa instalacji odnawialnych źródeł energii na domach jednorodzinnych w Mieście Zamość”, współfinansowany ze środków Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Lubelskiego na lata 2014-2020.

**MIASTO ZAMOŚĆ**  
ul. Rynek Wielki 13  
22-400 ZAMOŚĆ

Zamość, dn. 13 lipca 2020 r.

IM-ZP.272.2.2020.MT

## INFORMACJA O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA

Na podstawie art. 92 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz.U. z 2019 r. poz. 1843) Miasto Zamość informuje, że postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego pn. *Dostawa i montaż instalacji fotowoltaicznych na terenie Miasta Zamość w ramach projektu pn. „Budowa instalacji odnawialnych źródeł energii na domach jednorodzinnych w Mieście Zamość”* zostało unieważnione na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 4 ustawy Prawo zamówień publicznych – postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

### Uzasadnienie

Zamawiający podczas trwania postępowania ustalił, że postępowanie obarczone jest wadą polegającą na dokonaniu opisu przedmiotu, w sposób który utrudnia uczciwą konkurencję **z naruszeniem przepisów art. 29 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych.**

W przedmiotowym postępowaniu, przedmiot zamówienia opisano w sposób utrudniający uczciwą konkurencję (naruszenie art. 29 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych).

Zapisy w dokumentacji technicznej, wymagały posiadania przez moduły fotowoltaiczne następujących parametrów prądowo-napięciowych:

- napięcie jałowe ( $V_{oc}$ ) = 39,72 V,
- natężenie prądu mocy maksymalnej ( $I_{max}$ ) = 9,29 A,
- natężenia prądu zwarciovego ( $I_{sc}$ ) = 9,71 A.

Zamawiający podczas ponownej oceny i badania ofert stwierdził, że wymagane parametry posiada jeden produkt dostępny na rynku, co ogranicza w sposób nieuzasadniony konkurencję. Jednocześnie Zamawiający stwierdził, że określone w dokumentacji technicznej parametry prądowo-napięciowe nie są uzasadnione jego potrzebami, a ograniczają możliwość złożenia oferty Wykonawcom oferującym produkty o wartościach niższych i podobnych.

Projekt pn. „Budowa instalacji odnawialnych źródeł energii na domach jednorodzinnych w Mieście Zamość”, współfinansowany ze środków Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Lubelskiego na lata 2014-2020.

Naruszenie zasady uczciwej konkurencji wskazanej w art. 29 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych, ma miejsce wtedy, gdy Zamawiający opisuje przedmiot zamówienia w sposób wskazujący na konkretnego producenta lub konkretny produkt, a także określenie na tyle rygorystycznych wymagań co do parametrów technicznych, które nie znajdują uzasadnienia w obiektywnych potrzebach Zamawiającego i które uniemożliwiają udział niektórym Wykonawcom w postępowaniu. Jest przy tym naturalne, że niemal każdy opis przedmiotu zamówienia niesie za sobą ograniczenie konkurencji polegające na niemożności złożenia oferty przez potencjalnie zainteresowanego Wykonawcę z uwagi na niedysponowanie określoną technologią, wymaganym doświadczeniem itp. To jednak nie musi oznaczać, że doszło do naruszenia zasady z art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych<sup>1</sup>. Dokonanie opisu przedmiotu zamówienia w sposób, który dyskryminuje jakikolwiek produkt stanowiący element składowy zamówienia, lub eliminuje jakąkolwiek technologię bez uzasadnionej przyczyny stanowi naruszenie zasady uczciwej konkurencji wyrażoną w art. 29 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych oraz art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, jeżeli dokonanie takiego opisu nastąpiło bez uzasadnionej przyczyny<sup>2</sup>. Zamawiający ma prawo wymagać, aby przedmiot zamówienia był zrealizowany w jakości wyższej niż standardowa, lub o podwyższonych parametrach, o ile jest w stanie swoje wymagania usprawiedliwić obiektywnymi okolicznościami. Zatem, określając przedmiot zamówienia, Zamawiający ma prawo sformułować szczególne wymagania, jeżeli są one uzasadnione jego zobiektywizowanymi potrzebami<sup>3</sup>.

Odnosząc się do cech stwierdzonych wyżej wad (w świetle przesłanek unieważnienia postępowania wskazanych w art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy Prawo zamówień publicznych) należy stwierdzić, że są one w tym momencie nieusuwalne w świetle przepisów art. 38 ust. 4b ustawy Prawo zamówień publicznych. Wady te stanowią podstawę do unieważnienia umowy na podstawie art. 146 ust. 6 ustawy Prawo zamówień publicznych. Stosownie do tych przepisów Prezes Urzędu Zamówień Publicznych może wystąpić do sądu o unieważnienie umowy w przypadku dokonania przez Zamawiającego czynności z naruszeniem przepisu ustawy Prawo zamówień publicznych, które miało lub mogło mieć wpływ na wynik postępowania. Odnosząc się do treści art. 146 ust. 6 ustawy Prawo zamówień publicznych należy stwierdzić, że w analizowanej sprawie Zamawiający nieprawidłowo opisał przedmiot zamówienia w efekcie czego Wykonawcy, którzy byli potencjalnie zainteresowani uzyskaniem zamówienia, dysponujący rozwiązaniami spełniającymi obiektywnie wymagania Zamawiającego nie byli w stanie złożyć ważnej oferty. Oznacza to, że spora grupa potencjalnych Wykonawców została pozbawiona możliwości złożenia oferty i tym samym mogło to mieć wpływ na wynik postępowania (Wykonawcy ci mogli potencjalnie złożyć oferty korzystniejsze od Wykonawców, którzy złożyli oferty w postępowaniu).

<sup>1</sup> Wyrok KIO z dnia 31 sierpnia 2017 r. KIO 1670/17

<sup>2</sup> Wyrok KIO z dnia 4 stycznia 2018 r. KIO 2707/17

<sup>3</sup> Wyrok KIO z dnia 4 grudnia 2017 r. KIO 2412/17

Projekt pn. „Budowa instalacji odnawialnych źródeł energii na domach jednorodzinnych w Mieście Zamość”, współfinansowany ze środków Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Lubelskiego na lata 2014-2020.

**Reasumując, występują wszystkie przesłanki uzasadniające unieważnienie przedmiotowego postępowania w oparciu o przepisy art. 93 ust. 1 pkt 7 w związku z art. 146 ust. 6 ustawy Prawo zamówień publicznych. Postępowanie dotknięte jest wadą (naruszenie art. 29 ust 2 ustawy Prawo zamówień publicznych), która jest nieusuwalna (w momencie, gdy upłynął już termin składania ofert nie można dokonać zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu) i jest podstawą unieważnienia umowy w oparciu o art. 146 ust. 6 ustawy Prawo zamówień publicznych (naruszenie przepisów ustawy Prawo zamówień publicznych, które może mieć wpływ na wynik postępowania).**

Podobną interpretację art. 93 ust. 1 pkt 7 w związku z art. 29 ust. 3 ustawy Prawo zamówień publicznych i art. 146 ust. 6 ustawy Prawo zamówień publicznych prezentuje Prezes Urzędu Zamówień publicznych w opinii prawnej zamieszczonej w aktualnych opiniach na stronie [www.uzp.gov.pl](http://www.uzp.gov.pl) (Opinia dotycząca opisu przedmiotu zamówienia)<sup>4</sup> oraz Krajowa Izba Odwoławcza w swoich orzeczeniach<sup>5</sup>.

  
PREZYDENT MIASTA  
Andrzej Wnuk

<sup>4</sup><https://www.uzp.gov.pl/baza-wiedzy/interpretacja-przepisow/opinie-dotyczace-ustawy-pzp/przygotowanie.-wszczecie-i-przebieg-postepowania-o-udzielenie-zamowienia-publicznego/opinia-dotyczaca-opisu-przedmiotu-zamowienia>

<sup>5</sup> Np. KIO 1588/14, 262/17, 2389/16.