

Warszawa, 28.10.2020 r.

Znak sprawy: ZP-2402-2/20

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na **świadczenie usług sukcesywnego odbioru, transportu i utylizacji odpadów niebezpiecznych dla Instytutu Chemii Organicznej PAN w Warszawie.**

### UNIEWAŻNIENIE POSTĘPOWANIA

Zamawiający – Instytut Chemii Organicznej Polskiej Akademii Nauk, unieważnia przedmiotowe postępowanie o udzieleniu zamówienia publicznego na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7) ustawy z dn. 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2019 r. poz. 1843 z późn. zm.), gdyż postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

#### Uzasadnienie faktyczne:

W pkt. 1. ppkt. 1) Załącznika nr 1 SIWZ „Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia” Zamawiający określił najczęściej oddawane odpady oraz ich oczekiwane ilości, oszacowane na podstawie dotychczasowych średnich ilości odpadów przekazywanych w cyklach miesięcznych (pojawiające się w każdym comiesięcznym transporcie). Zamawiający ustalił, że opady z Tabeli nr 1 „Wykaz odpadów niebezpiecznych występujących najczęściej wraz z szacunkową miesięczną ilością”, ze względu na ich dominującą ilość w koszcie przekazywanych odpadów, będą stanowiły podstawę do porównania złożonych ofert.

W Tabeli nr 1 w Szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia, Zamawiający podał szacunkowe ilości odpadów, odpowiednio **w litrach – dla Lp. 1, 2 i 3** oraz **kilogramach – dla Lp. 4, 5 i 6**. Jednostki miary zostały określone przez Zamawiającego i nie podlegały zmianom.

Zgodnie Rozdz. VI pkt. 6.2.1. SIWZ, Wykonawca miał obowiązek złożyć Wypełniony i podpisany Formularz oferty, którego wzór stanowi **Załącznik nr 4 do SIWZ**. W pkt. C. - Formularz asortymentowo cenowy, została zawarta Tabela nr 1. „*Wykaz odpadów niebezpiecznych występujących najczęściej wraz z szacunkową miesięczną ilością. Łączna zaoferowana cena będzie stanowiła podstawę do wyboru oferty najkorzystniejszej*”, którą Wykonawca był zobowiązany wypełnić, zgodnie z informacjami zawartymi w jej treści.

W Tabeli nr 1 w Formularzu oferty, Zamawiający podał szacunkowe ilości odpadów, odpowiednio **w litrach – dla Lp. 1, 2 i 3**, oraz **w kilogramach – dla Lp. 4, 5 i 6**. Jednostki miary zostały określone przez Zamawiającego i nie podlegały zmianom.

W toku oceny i badania ofert, Zamawiający ustalił, że zgodnie z przepisami ustawy z dn. 14.12.2012 r. o odpadach (t.j. Dz.U. z 2020 poz. 797 ze zm.), na Kartach przekazania odpadów, masę odpadów podaje się z dokładnością do czwartego miejsca po przecinku w przeliczeniu na Mg. Tym samym przy rozliczeniu ilości przekazywanych odpadów, należy stosować jednostki masy, a nie objętości.

Jednocześnie Zamawiający zaznacza, że w postępowaniu żaden z Wykonawców nie skorzystał z możliwości zwrócenia się do Zamawiającego z wnioskiem o wyjaśnienie treści Specyfikacji istotnych warunków zamówienia. Z uwagi na upływ terminu składania ofert w postępowaniu, niemożliwym jest konwalidowanie przedmiotowej sytuacji, co w konsekwencji nakazuje Zamawiającemu unieważnienie przedmiotowego postępowania.

Zamawiający w konsekwencji zdecydował o unieważnieniu przedmiotowego postępowania, na podstawie art. 93 ust. 1. pkt 7) ustawy PZP, ze względu na nieprecyzyjne wymagania w opisie przedmiotu zamówienia (podanie szacunkowej ilości przekazywanych odpadów w litrach, będzie uniemożliwiało rozliczenie umowy w jednostkach masy, co jest wymogiem przepisów ustawy o odpadach). Wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 2 marca 2017r. (sygn. akt KIO 281/17) stanowi, że Zamawiający zobowiązany jest podjąć wszelkie dopuszczone przez przepisy ustawy czynności, zmierzające do realizacji celu (zawarcie umowy), w ramach rozpoczętego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego. Postępowanie winno podlegać unieważnieniu, jeśli obarczone jest wadą niemożliwą do usunięcia, która uniemożliwia zawarcie ważnej umowy. Za wadę niemożliwą do usunięcia należy uznać tylko taką wadę, której Zamawiający nie jest w stanie usunąć z własnej inicjatywy poprzez dokonanie czynności określonych w ustawie. Musi to być wada powodująca zdarzenie nieodwracalne, którego konsekwencji Zamawiający nie jest w stanie naprawić poprzez własne działania. Jeśli

błędna treść postanowień SIWZ uniemożliwia złożenie poprawnej oferty to postępowanie winno być unieważnione, gdyż po otwarciu ofert treść SIWZ nie podlega zmianie – poprawie. A właśnie nieprecyzyjny opis przedmiotu zamówienia, niesie za sobą konsekwencje w postaci braku możliwości porównania złożonych w postępowaniu ofert a co za tym idzie wyboru najkorzystniejszej oferty i podpisanie umowy o zamówienie publiczne.

Krajowa Izba Odwoławcza zwróciła uwagę, że cyt.: „Unieważnienie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w oparciu o art. 93 ust. 1 pkt 7) ustawy jest obligatoryjne, jeżeli postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą, uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego”.

W związku z powyższym stanem faktycznym, Zamawiający uznał, że niniejsze postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.