



Kraków, 13.02.2024 r.

NZ.261.203.2023

Informacja o unieważnieniu postępowania

Dotyczy postępowania: Modernizacja ulicy Działkowej. Numer sprawy: 6/XI/2023

Zamawiający zgodnie z art. 260 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2023 r. poz. 1605) informuje, że unieważnił postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego pn.: **Modernizacja ulicy Działkowej.**

Uzasadnienie prawne unieważnienia postępowania

Zamawiający zgodnie z art. 255 pkt 6 ustawy Pzp unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, ponieważ przedmiotowe postępowanie obciążone jest niemożliwą do usunięcia wadą, uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Uzasadnienie faktyczne unieważnienia postępowania

~~W trakcie przygotowywania umowy Zamawiający stwierdził, że przedmiotowe postępowanie obciążone jest niemożliwą do usunięcia wadą. We wzorze umowy nie przewidziano częściowego finansowania zamówienia – do czego zobligowany jest zamawiający przepisami o sposobie dokonywania płatności za realizację zamówienia z uwzględnieniem wymagań regulaminu dofinansowania zadań z programu Polski Ład.~~

Zmiana charakteru płatności w umowie o udzielenie zamówienia publicznego, polegająca na wprowadzeniu możliwości płatności częściowych w miejsce płatności jednorazowej – jako wpływająca na korzyść wykonawcy na równowagę ekonomiczną umowy – nie może zostać zakwalifikowana do zmian o charakterze nieistotnym w rozumieniu art. 454 ust. 2 p.z.p. Zmiana sposobu płatności wynagrodzenia polegająca na zastąpieniu płatności jednorazowej (realizowanej po wykonaniu całości zamówienia) płatnościami częściowymi, realizowanymi po wykonaniu poszczególnych etapów zamówienia, byłaby możliwa do wprowadzenia na podstawie art. 454 ust. 2 p.z.p., o ile zamawiający w SWZ lub ogłoszeniu o zamówieniu przewidziałby taką możliwość i w sposób jednoznaczny i precyzyjny określił warunki przy spełnieniu których taka zmiana mogłaby zostać wprowadzona. Rozpatrywana zmiana umowy o zamówienie publiczne polegająca na zastąpieniu jednorazowej płatności wynagrodzenia płatnościami częściowymi narusza równowagę ekonomiczną tej umowy na korzyść wykonawcy w sposób pierwotnie nieprzewidziany. W doktrynie dominuje pogląd, zgodnie z którym z naruszeniem równowagi umowy mamy do czynienia wtedy, gdy wykonawca otrzymuje dodatkowe profity, podczas gdy sytuacja ekonomiczna zamawiającego nie zmienia się (...) także wtedy, gdy sytuacja wykonawcy nie zmienia się, ale korzyści ekonomiczne

zamawiającego zmniejszają się. Wykonawca na skutek rozpatrywanej zmiany umowy otrzymałby część wynagrodzenia wcześniej niż zakładano w pierwotnej wersji umowy o udzielenie zamówienia (udostępnionej wykonawcom biorącym udział w postępowaniu). Pierwotnie umowa zakładała wypłatę wynagrodzenia w całości dopiero po wykonaniu zamówienia. Sytuacja ekonomiczna wykonawcy po wprowadzeniu rozpatrywanej zmiany umowy uległaby istotnej poprawie, bowiem mógłby liczyć na wypłatę części wynagrodzenia jeszcze przed wykonaniem całości zamówienia. Tym samym skoro planowaną zmianę należy zakwalifikować do kategorii zmian o charakterze istotnym, to jej dokonanie nie byłoby możliwe na podstawie art. 454 ust. 2 p.z.p., w szczególności z uwagi na fakt, że możliwość takiej zmiany nie została wskazana w SWZ.

Na przesłankę skutecznego unieważnienia postępowania **zgodnie z art.255 pkt 6 Pzp** składają się dwie okoliczności, które muszą wystąpić łącznie tj.:

- konieczne jest wystąpienie tak istotnej wady postępowania, by była ona **niemożliwa do usunięcia**,
- wada postępowania, która ma być podstawą jego unieważnienia, musi mieć więc **charakter nieusuwalny** i równocześnie powodujący, że umowa zawarta w wyniku takiego postępowania będzie, wskutek istnienia tej wady, względnie nieważna – **będzie podlegać unieważnieniu** (Wyrok KIO z 8 października 2021 r. KIO 2741/21)

W wyroku z 11 kwietnia 2013 r. KIO 741/13 – Krakowa Izba Odwoławcza - wskazała, że w odniesieniu do unieważnienia postępowania, po pierwsze musi wystąpić **naruszenie przepisów ustawy regulujących udzielenie zamówienia** (wada postępowania). Po drugie, wada ta ma skutkować **niemożliwością zawarcia niepodlegającej unieważnieniu umowy**.

Z up. DYREKTORA ZDMK

Tomasz Wójcik
Z-ca Kierownika
Działu Zamówień Publicznych

Otrzymują:

- 1 x strona internetowa prowadzonego postępowania
- 1 x aa NZ