

Radom, dnia 23.12.2020r.



WYKONAWCY

### INFORMACJA O UNIEWAŻNIENIU

*dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn. Komenda Miejska Policji w Radomiu/  
Komenda Wojewódzka Policji zs. w Radomiu - przebudowa pomieszczeń” - Nr postępowania 38/20*

Komenda Wojewódzka Policji zs. w Radomiu, jako Zamawiający w rozumieniu Ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 29.01.2004r. (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 ze zm.) informuje o **unieważnieniu postępowania w ramach zadania nr 1**

### UZASADNIENIE PRAWNE UNIEWAŻNIENIA

art.93 ust. 1 pkt 7 ustawy z dnia 29 stycznia Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. z 2019 poz. 1843 ze zm.) postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

### UZASADNIENIE FAKTYCZNE

W dniu 03.12.2020 pismem Ldz. ZP-2655/20 zamawiający zawiadomił wykonawców o wyborze najkorzystniejszej oferty na zadanie nr 1. W dniu 16.12.2020 wykonawca ARBUD Sp. z o.o. Sp. k. ul. Staroopatowska 24 lok. 52 26-600 Radom, którego oferta została wybrana jako najkorzystniejsza zawiadomił zamawiającego, że odmawia podpisania umowy na zadanie nr 1. Przepis art. 94 ust. 3 ustawy Pzp ma charakter fakultatywny („zamawiający może wybrać ofertę najkorzystniejszą spośród pozostałych ofert”, nie zaś „wybiera ofertę najkorzystniejszą spośród pozostałych ofert”) - analogicznie art. 24aa ust. 2 ustawy Pzp. (...) **Jeżeli wykonawca, o którym mowa w ust. 1, uchyła się od zawarcia umowy lub nie wnosi wymaganego zabezpieczenia należytego wykonania umowy, zamawiający może zbadać, czy nie podlega wykluczeniu oraz czy spełnia warunki udziału w postępowaniu wykonawca, który złożył ofertę najwyższej ocenioną spośród pozostałych ofert(...).**

Wyrok z dnia 9 marca 2017 r., KIO 338/17) (...) Nadto Izba stwierdza, że brak jest także podstaw prawnych do przyjęcia, iż Zamawiający winien uznać uchylanie się od zawarcia umowy przez wykonawcę Intros i winien wybrać jako najkorzystniejszą drugą w kolejności ofertę Odwołującego.

Co do zarzutu konieczności wyboru kolejnego z listy wykonawców to stwierdzić należy, iż zawarty w dyspozycji art. 94 ust.3 czasownik „może”, jednoznacznie wskazuje że w takim przypadku wybór kolejnego wykonawcy jest tylko uprawnieniem Zamawiającego, a nie jego obowiązkiem. Przepis art. 94 ust.3 w powiązaniu z art. 180 ust.1 Pzp wskazuje nadto, iż zaistnienie sytuacji uznania, że wybrany wykonawca uchyła się od zawarcia umowy nie rodzi to po stronie innego wykonawcy prawa domagania się od Zamawiającego, wybrania jego oferty (...)

W wyroku z dnia 8 sierpnia 2012 r., KIO 1594/12 Krajowa Izba Odwoławcza zwróciła uwagę, że art. 94 ust. 3 ustawy Pzp nie stanowi o obowiązku, a o uprawnieniu zamawiającego do dokonania wyboru oferty spośród pozostałych ofert, gdy wykonawca, którego oferta została wybrana, uchyla się od zawarcia umowy. (...) Izba jednocześnie zwraca uwagę, że zgodnie z art. 94 ust.3 ustawy Pzp wybór kolejnej „najkorzystniejszej oferty” spośród ofert pozostałych, jeżeli jest dokonywany, nie jest poprzedzony ich ponowną oceną. Oznacza to, że zostaje wybrana oferta następna w kolejności z najwyższą liczbę punktów. Podkreślenia także wymaga, że wskazany art. 94 ust.3 ustawy Pzp – zdaniem Izby - nie stanowi o obowiązku, a o uprawnieniu zamawiającego do dokonania wyboru oferty najkorzystniejszą spośród pozostałych ofert, gdy wykonawca, którego oferta została wybrana, uchyla się od zawarcia umowy. Oznacza to, że po stronie zamawiającego, w pierwszej kolejności może pojawić się roszczenie o zawarcie umowy wobec wybranego wykonawcy (art. 702 § 3 k.c.) lub też, według jego uznania, podjęcie decyzji o wyborze kolejnej oferty z listy ofert uznanych za niepodlegające odrzuceniu i uzyskującej kolejno najwyższą punktację (...).

Z poważaniem

Komenda Wojewódzka Policji  
z siedzibą w Radomiu  
Sekcja Zamówień Publicznych  
ul. 11 Listopada 37/59  
26-600 Radom  
dokument wytworzył : Małgorzata Wójcik

STARSZY INSPEKTOR  
Sekcji Zamówień Publicznych  
KWP z siedzibą w Radomiu  
*Małgorzata Wójcik*  
Ewa Piasta - Grzegorzczyk