

Chelmiec, dnia 16.11.2020 r.

Znak postępowania: WPR.271.8.2020

Dotyczy: Postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Dostawa i montaż jednostek wytwarzania odnawialnych źródeł energii na obszarze LGD KORONA SĄDECKA z podziałem na Części – przetarg powtórzony”, prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego, opublikowanego w Dzienniku Unii Europejskiej w dniu 07.08.2020 r. pod numerem Dz.U./S S152 370535-2020-PL oraz na tablicy ogłoszeń Gminy Chelmiec wyznaczonej spośród zamawiających (Gminy Chelmiec, Gminy Grybów oraz Miasta Nowy Sącz) do przeprowadzenia postępowania, jak również na stronie internetowej <http://lgdkoronasadecka.pl>, tj. Stowarzyszenia LGD Korona Sądecka wyznaczonego na podstawie art. 15 ust. 2-4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2019 r., poz. 1843) do przeprowadzenia działań w ramach w/w postępowania.

**Zawiadomienie o unieważnieniu postępowania
o udzielenie zamówienia publicznego
w Części B oraz Części D**

Zamawiający - Gmina Chelmiec, Gmina Grybów, Miasto Nowy Sącz, spośród których Gmina Chelmiec została wyznaczona do przeprowadzenia postępowania, która następnie wyznaczyła Stowarzyszenie LGD Korona Sądecka na podstawie art. 15 ust. 2-4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2019 r., poz. 1843 dalej PZP), do przeprowadzenia działań w ramach w/w postępowania, na podstawie art. 93 ust. 3 pkt 2 w zw. z art. 93 ust. 1 pkt. 6 PZP – zawiadamia o unieważnieniu postępowania w:

- 1) **Części B:** dostawa i montaż wraz z uruchomieniem 72 szt. łącznie zestawów instalacji solarnych na prywatnych nieruchomościach mieszkańców gmin partnerskich,
oraz
- 2) **Części D:** dostawa i montaż wraz z uruchomieniem instalacji kotłów na biomasę-pellet: wykonanie 85 szt. łącznie instalacji kotłów na biomasę – pellet.

Uzasadnienie:

Zamawiający w rozdziale II pkt 13 SIWZ określił **wymóg zatrudnienia na podstawie umowy o pracę** tj. „Zamawiający wymaga, aby czynności związane z realizacją zamówienia, zarówno w zakresie prac budowlano-montażowych oraz obsługi biurowej (**kierowników robót** oraz **kierowników brygad**, jeżeli Ci ostatni będą podwykonawcami Wykonawcy), były wykonywane przez osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę w rozumieniu art. 22 § 1 ustawy z dnia 26.06.1974 r. Kodeks pracy (tekst jedn. Dz. U. z 2018 r. poz. 917 z późn. zm.)”.

Powyższy zapis został powtórzony we wzorze umowy w §14 ust. 8. Ponadto w § 23 umowy Zamawiający sformułował zapis, iż „Wykonawca jest zobowiązany do wykonania przedmiotu umowy **przez osoby wskazane w ofercie lub w załączniku do oferty**. Jeżeli z przyczyn o charakterze obiektywnym osoby wymienione w tych dokumentach nie będą w stanie wykonywać

umowy, Wykonawca w ramach zastępstwa i po wyrażeniu uprzedniej pisemnej zgody przez Zamawiającego, będzie uprawniony do powierzenia wykonywania prac osobom **o co najmniej takich samych uprawnieniach** (kierownicy robót), o takim samym doświadczeniu (kierownik robót), będącym w dyspozycji Wykonawcy **na podstawie umowy o pracę** (zgodnie z ofertą) - wynika z liczby uzyskanych punktów w ocenie oferty”).

Zgodnie z dyspozycją art. 29 ust. 3a ustawy Pzp Zamawiający określa w Opisie Przedmiotu Zamówienia na usługi lub roboty budowlane wymagania zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia, **jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 Kodeksu pracy.**

Pierwotnie Zamawiający ogłosił postępowanie na tych samych warunkach z podziałem na 4 części z czego została podpisana umowa z dwoma wykonawcami na Części A i C (Postępowanie Znak: **WPR.271.20.2019**).

Po dokonanych wyborze i podpisaniu umów z wykonawcami dokumentacja przetargowa została przekazana Instytucji Zarządzającej (IZ RPO WM) do skontrolowania.

IZ RPO WM wskazane zapisy w SIWZ uznało jako nieprawidłowość, albowiem uchybienie Zamawiającego polega na naruszeniu zapisów art. 29 ust. 3a ustawy Pzp w zakresie wymogów dotyczących sposobu realizacji przedmiotu zamówienia tj. zatrudnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane przez Zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia.

Należy zwrócić uwagę, iż opis przedmiotu zamówienia to nie tylko sam przedmiot, który realizuje/wykonuje Wykonawca ale to też szereg uwarunkowań/elementów, które mają wpływ na jego wykonanie, cenę itp. Elementem opisu zamówienia będą zatem zapisy dotyczące np. warunków gwarancji, terminu realizacji czy właśnie zapisy dotyczące zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób realizujących ten przedmiot.

IZ RPO WM uznało, iż adekwatnym do przedmiotowego naruszenia jest wymierzenie korekty finansowej/dokonanie pomniejszenia w wysokości 10%, gdyż zdaniem IZ RPO WM, w zakresie naruszenia dotyczącego art. 29 ust. 2 w zw. art. 29 ust 3a ustawy PZP - określenie wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę w stosunku do kierowników robót w poszczególnych branżach budowlanych dyskryminowało potencjalnych wykonawców, którzy dysponują osobami posiadającymi wystarczające kompetencje i uprawnienia do wykonania prac objętych zamówieniem, lecz osoby te nie są zatrudnione na umowę o pracę. Powyższe mogło skutkować ograniczeniem liczby ofert składanych przez potencjalnych wykonawców. Sytuacja, w której Zamawiający dokonuje Opisu Przedmiotu Zamówienia w sposób narzucający charakter stosunku pracy Wykonawcy z osobą pełniącą samodzielne funkcje techniczne mogła zniechęcić potencjalnych Wykonawców do złożenia oferty w przedmiotowym postępowaniu.

Wobec powyższego Zamawiający (mimo, że nie podziela stanowiska IZ RPO WM) mając takie same zapisy w SIWZ jak zostały zakwestionowane przez IZ RPO WM, zobligowany jest do unieważnienia postępowania we wskazanych Częściach ze względu na to, że dokonanie wyboru i podpisanie umów z wykonawcami automatycznie wiązałoby się z kolejną korekta (pomniejszeniem) dofinansowania udzielonego Zamawiającemu przez IZ RPO WM, co oznacza, iż wystąpiła istotna zmiana okoliczności powodująca, że prowadzenie postępowania lub wykonanie zamówienia nie leży w interesie publicznym, czego nie można było wcześniej przewidzieć (art. 93 ust. 1 pkt. 6 Pzp), gdyż zastrzeżenia pokontrolne we wcześniejszym postępowaniu Zamawiający otrzymał w dniu 13.11.2020 r.

PREZES
LGD „KORONA SĄDECKA”


W imieniu Zamawiających

Prezes LGD Korona Sądecka
Marcin Bulanda

LGD „KORONA SĄDECKA”
33-395 Chełmiec, ul. Papieska 2
tel. 18 414 56 55, 660 675 601
NIP 734-328-78-78 REGON 120634890
KRS 0000299101