POWIATOWY URZĄD PRACY
W BYDGOSZCZY
85-950 Bydgoszcz, ul. Toruńska 147
tel. 52 36 04 300, fax. 52 36 04 341
e-mail: sekretariat@pup.bydgoszcz.pl
http://bydgoszcz.praca.gov.pl NIP 953-23-64-428

FUNDUSZ PRACY -ALGORYTM

Państwowy Fundusz Rehabilitacji Osób Niepełnosprawnych

Bydgoszcz, dnia 20 października 2020 r.

Nr postępowania: PUP-CP-2410-2/AF/2020

INFORMACJA O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA I NIEUDZIELENIU ZAMÓWIENIA

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego na podstawie art. 138o ustawy Prawo zamówień publicznych, którego przedmiotem jest usługa szkoleniowa realizowana dla Powiatowego Urzędu Pracy w Bydgoszczy z podziałem na 5 części: Część nr 1 zamówienia – szkolenie o nazwie „Wózki jezdniowe podnośnikowe", Część nr 2 zamówienia – szkolenie o nazwie „Spawanie blach i rur spoinami pachwinowymi metodą MAG i TIG", Część nr 3 zamówienia – szkolenie o nazwie „Operator koparkoładowarki", Część nr 4 zamówienia – szkolenie o nazwie „Uprawnienia elektryczne – grupa I", Część nr 5 zamówienia – szkolenie o nazwie „Uprawnienia energetyczne i gazowe – grupa II i III"

Działając na podstawie punktu 17.9. Ogłoszenia o zamówieniu – Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (SIWZ) z dnia 11 marca 2020 r. i stosując odpowiednio przepis art. 93 ust. 1 pkt 6 i 7 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. *Prawo zamówień publicznych* (Dz. U z 2019 r. poz. 1843 z późn. zm.), dalej Pzp, Zamawiający informuje o unieważnieniu w całości prowadzonego na podstawie art. 138o Pzp postępowania o udzielenie zamówienia publicznego z podziałem na 5 części: Część nr 1 zamówienia – szkolenie o nazwie „Wózki jezdniowe podnośnikowe", Część nr 2 zamówienia – szkolenie o nazwie „Spawanie blach i rur spoinami pachwinowymi metodą MAG i TIG", Część nr 3 zamówienia – szkolenie o nazwie „Operator koparkoładowarki", Część nr 4 zamówienia – szkolenie o nazwie „Uprawnienia elektryczne – grupa I", Część nr 5 zamówienia – szkolenie o nazwie „Uprawnienia energetyczne i gazowe – grupa II i III" (nr postępowania PUP-CP-2410-2/AF/2020).

Uzasadnienie prawne:

Unieważnienie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego następuje na podstawie punktu 17.9. Ogłoszenia o zamówieniu – Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia z dnia 11 marca 2020 r. i odpowiednio stosowanego art. 93 ust. 1 pkt 6 i 7 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. *Prawo zamówień publicznych* (Dz. U z 2019 r. poz. 1843 z późn. zm.), tj. wystąpiła istotna zmiana okoliczności powodująca, że prowadzenie postępowania lub wykonanie zamówienia nie leży w interesie publicznym, czego nie można było wcześniej przewidzieć oraz postępowanie obarczone jest

niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Uzasadnienie faktyczne:

Zamawiający w punkcie 5.4. Ogłoszenia o zamówieniu – Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia z dnia 11 marca 2020 r. określił, że termin realizacji zamówienia wraz z przeprowadzeniem egzaminów zewnętrznych nie może przekroczyć daty 30 listopada 2020 r. Taka informacja została również zamieszczona w szczegółowych opisach przedmiotu zamówienia w zakresie Części nr 1, 2, 3, 4, i 5 zamówienia (załącznik nr 1a do SIWZ w zakresie części nr 1 zamówienia, załącznik nr 1b do SIWZ w zakresie części nr 2 zamówienia, załącznik nr 1c do SIWZ w zakresie części nr 3 zamówienia, załącznik nr 1d do SIWZ w zakresie części nr 4 zamówienia, załącznik nr 1e do SIWZ w zakresie części nr 5 zamówienia). Określony przez Zamawiającego nieprzekraczalny termin na zrealizowanie przedmiotu zamówienia wynikał z konieczności wydatkowania środków przeznaczonych na realizację przedmiotu zamówienia w obecnym roku budżetowym.

Ponadto Zamawiający w opisach przedmiotu zamówienia wskazał prognozowane miesiące rozpoczęcia szkoleń i zastrzegł sobie prawo zmiany prognozowanych terminów rozpoczęcia szkoleń o maksymalnie 2 miesiące w przypadku trudności ze skompletowaniem grupy osób bezrobotnych lub poszukujących pracy, będących odbiorcami przedmiotu zamówienia (Część nr 1 – prognozowany miesiąc rozpoczęcia szkolenia „Wózki jezdniowe podnośnikowe" w 2020 r.: maj; Część nr 2 – prognozowane miesiące rozpoczęcia szkoleń „Spawanie blach i rur spoinami pachwinowymi metodą MAG i TIG" w 2020 r.: kwiecień (I szkolenie), maj (II szkolenie), lipiec (III szkolenie) oraz wrzesień (IV szkolenie); Część nr 3 – prognozowane miesiące rozpoczęcia szkoleń „Operator koparkoładowarki" w 2020 r.: kwiecień (I szkolenie), czerwiec (II szkolenie); Część nr 4 – prognozowane miesiące rozpoczęcia szkoleń „Uprawnienia elektryczne – grupa I" w 2020 r.: czerwiec (I szkolenie), sierpień (II szkolenie), wrzesień (III szkolenie); Część nr 5 – prognozowane miesiące rozpoczęcia szkoleń „Uprawnienia energetyczne i gazowe – grupa II i III" w 2020 r.: czerwiec (I szkolenie), wrzesień (II szkolenie).

Termin realizacji zamówienia należy uznać za istotny element świadczenia umownego Wykonawcy i jako taki nie może podlegać zmianom. Wprawdzie Zamawiający przewidział w SIWZ możliwość zmiany prognozowanych miesięcy rozpoczęcia szkoleń, ale zastrzegł sobie jednocześnie prawo zmiany prognozowanych terminów rozpoczęcia szkoleń o maksymalnie 2 miesiące w przypadku trudności ze skompletowaniem grupy osób bezrobotnych lub poszukujących pracy, będących odbiorcami przedmiotu zamówienia oraz zaznaczył, że termin realizacji zamówienia wraz z przeprowadzeniem egzaminów zewnętrznych nie może przekroczyć daty 30 listopada 2020 r.

W związku z powyższym z uwagi, że termin realizacji zamówienia określony przez Zamawiającego, na dzień 20 października 2020 r. jest niemożliwy do dotrzymania, Zamawiający zawierając umowy w sprawie zamówienia publicznego na realizację usług szkoleniowych zawarłby umowy o świadczenie niemożliwe pierwotnie, tj. umowy nieważne od chwili ich podpisania. Zaznaczenia wymaga ponadto, że również Wykonawcy w swoich ofertach zobowiązali się zrealizować szkolenia zgodnie z wymogami określonymi w SIWZ i jej załącznikach, w szczególności zgodnie z opisem przedmiotu zamówienia, a więc w wyznaczonych terminach.

Zgodnie z art. 387 Kodeksu cywilnego umowa o świadczenie niemożliwe jest nieważna. Niemożliwość wykonania musi mieć charakter nieprzemijający i obiektywny, tj. dotyczyć wszystkich potencjalnych Wykonawców. Taka sytuacja ma miejsce w niniejszym postępowaniu. Żaden z Wykonawców nie jest w stanie zrealizować umowy w terminie. Z tego powodu zostały spełnione przesłanki z art. 93 ust. 1 pkt 7 Pzp uzasadniające unieważnienie postępowania. W wyroku z dnia 28 listopada 2018 r., VI ACa 682/17, Sąd Apelacyjny w Warszawie wskazał: *Przepis art. 387 k.c. dotyczy tzw. pierwotnej niemożliwości świadczenia, a więc sytuacji, gdy już w dacie zawarcia umowy wynikające z niej świadczenie jest obiektywnie niewykonalne, w takim wypadku umowa przewidująca obowiązek spełnienia niemożliwego świadczenia jest nieważna, nie można bowiem uznawać za wiążące zobowiązania się do zachowanie niemożliwego.* Krajowa Izba Odwoławcza w wyroku z dnia 14 sierpnia 2013 r., KIO 1815/13, wskazała (...) *niemożność świadczenia oznacza, iż świadczenie nie może być wykonane przez nikogo. Świadczenie niemożliwe to takie, które według umowy ma wykonać dłużnik, a które jest niemożliwe do realizacji.*

Zarówno w doktrynie, jak i w orzecznictwie ugruntowany został pogląd, że dla oceny czy dana zmiana umowy o zamówienie publiczne ma charakter istotny, należy mieć na uwadze wpływ takiej zmiany na warunki konkurencji w danym postępowaniu, a w szczególności na potencjalną zmianę kręgu Wykonawców, którzy gdyby wiedzieli o możliwości takiej zmiany umowy byliby zdolni bądź zainteresowani ubieganiem się o udzielenie tego zamówienia. W tym przypadku zachodzi prawdopodobieństwo, iż termin realizacji zamówienia mógł znacząco wpłynąć na krąg potencjalnych Wykonawców stąd modyfikacja określonego przez Zamawiającego maksymalnego terminu wykonania przedmiotu zamówienia w SIWZ na tym etapie postępowania jest niedopuszczalna.

Bezpośredni wpływ na niemożność zawarcia z wybranymi Wykonawcami umów w sprawie zamówienia publicznego na realizację dla Powiatowego Urzędu Pracy w Bydgoszczy usług szkoleniowych po wyborze najkorzystniejszych ofert miało ogłoszenie na mocy *rozporządzenia Ministra Zdrowia z dnia 20 marca 2020 r. w sprawie ogłoszenia na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej stanu epidemii* (Dz.U. z 2020 r. poz. 491 z późn. zm.) na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej od dnia 20 marca 2020 r. do odwołania stanu epidemii w związku z zakażeniami wirusem SARS-CoV-2, a także podjęte działania mające na celu ograniczenie rozszerzanie się koronawirusa. Epidemia COVID-19

i związane z nią konsekwencje są okolicznościami zewnętrznymi, których przy dochowaniu należytej staranności nie można było przewidzieć w dacie wszczęcia postępowania. Utrzymujący się stan epidemii, rozprzestrzenianie się wirusa COVID-19 i ciągły wzrost liczby zakażonych skutkowało w zaistniałej sytuacji niemożnością ustalenia terminów realizacji szkoleń grupowych i zebrania grup osób bezrobotnych i poszukujących pracy, które skierowane zostałyby na szkolenia. Wskazać również należy, że w związku z zaistniałą sytuacją Zamawiający w pierwszej kolejności został zobowiązany do realizacji i finansowania nowych instrumentów wprowadzonych ustawą z dnia 2 marca 2020 r. *o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych* (Dz.U. z 2020 r. poz. 374 z późn. zm.), które miały pomóc przedsiębiorcom przetrwać ten ciężki okres i utrzymać istniejące miejsca pracy.

Zamawiający przewidział w punkcie 5.4. SIWZ, że w *przypadku, gdyby umowy w sprawie zamówienia publicznego nie zostały zawarte w terminach umożliwiających dochowanie terminów realizacji zamówienia określonych w niniejszym Rozdziale SIWZ, zamawiający unieważni postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 6 i 7 ustawy, gdyż ze względu na określone terminy realizacji zamówienia, umowy w sprawie zamówienia publicznego byłyby umowami o świadczenie niemożliwe*.

Brak możliwości dochowania terminów realizacji zamówienia określonych w Ogłoszeniu o zamówieniu – Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia z dnia 11 marca 2020 r. wynikający z nadzwyczajnej okoliczności w postaci ogólnoświatowego stanu epidemii w związku z zakażeniami wirusem SARS-CoV-2 oznacza, że postępowanie obarczone jest nieusuwalną wadą, która uniemożliwia zawarcie ważnych umów w sprawie zamówienia publicznego.

Biorąc pod uwagę stan faktyczny i prawny Zamawiający stosując odpowiednio przepisy art. 93 Pzp jest obowiązany do unieważnienia postępowania. W konsekwencji wypełniając dyspozycję art. 138o ust. 4 Pzp Zamawiający informuje, że zamówienie nie zostało udzielone.

DYREKTOR
Powiatowego Urzędu Pracy
w Bydgoszczy
Tomasz Ławiszewski

GŁÓWNY SPECJALISTA
Agnieszka Fos