

ZP.272.2.6.2016

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Budowa drogi powiatowej stanowiącej łącznik drogowy z węzłem drogi ekspresowej S8 – Zduńska Wola Wschód”.

INFORMACJA

o unieważnieniu postępowania

Na podstawie art. 92 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2015 r., poz. 2164 ze zm.) informuję o unieważnieniu postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Budowa drogi powiatowej stanowiącej łącznik drogowy z węzłem drogi ekspresowej S8 – Zduńska Wola Wschód”.

Uzasadnienie faktyczne i prawne

Zamawiający stwierdza iż w przedmiotowym postępowaniu wystąpiły niżej wymienione naruszenia przepisów ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2015 r., poz. 2164 ze zm.).

W treści ogłoszenia o zamówieniu w sekcji III.1.3) Zdolność techniczna i kwalifikacje zawodowe nie podano warunków jakie winni spełniać wykonawcy, zakreślając opcje cyt.: *Kryteria kwalifikacji zgodnie z dokumentami zamówienia*. Zamawiający mógł w tym miejscu umieścić jedynie określoną część znaków – zapisów, a pozostała część możliwa była do umieszczenia w sekcji VI pkt 3 *Informacje dodatkowe*, czego jednak Zamawiający nie uczynił. Tym samym Zamawiający przy braku prawidłowego ogłoszenia dopuścił się naruszenia zasady przejrzystości postępowania i dążenia do zamieszczenia w treści ogłoszenia o zamówieniu możliwie wyczerpującej informacji o warunkach zamówienia.

Ponadto, w przedmiotowym postępowaniu, pierwsza publikacja ogłoszenia o zamówieniu

została zamieszczona w siedzibie Zamawiającego na tablicy ogłoszeń oraz stronie internetowej Powiatu Zduńskowolskiego w dniu przesłania przedmiotowego ogłoszenia do Urzędu Publikacji Unii Europejskiej, tj. w dniu 1 września 2016 r., a więc przed jego opublikowaniem w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, które nastąpiło dnia 3 września 2016 r. Zgodnie z art. 11 ust 7d w zw. z art. 14 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych (zwaną dalej „ustawą Pzp”) publikacja ogłoszenia o zamówieniu powinna była nastąpić w dniu 5 września 2016 r., z tego powodu, że dzień 3 września 2016 r. przypadał na sobotę.

Ważne przy tym pozostaje prawidłowe rozróżnienie dwóch zdarzeń, tj.: przekazanie ogłoszenia o zamówieniu do publikacji oraz publikacja ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej. Dzień publikacji ogłoszenia o zamówieniu w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, jest także dniem, w którym powinno być ono umieszczone na stronie internetowej zamawiającego oraz w jego siedzibie w miejscu publicznie dostępnym. Oznacza to, że dopiero wraz z dniem ogłoszenia o zamówieniu w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej dopuszczalne jest umieszczenie na stronie internetowej Zamawiającego oraz w jego siedzibie w miejscu publicznie dostępnym ogłoszenia o zamówieniu lub w przypadku braku jego ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w terminie 48 godzin od potwierdzenia otrzymania ogłoszenia przez Urząd Publikacji Unii Europejskiej.

Tym samym, brak jest podstawy prawnej, która pozwalałaby przyjąć, że wraz z przekazaniem ogłoszenia o zamówieniu do Urzędu Publikacji Unii Europejskiej, może nastąpić publikacja ogłoszenia na stronie internetowej Zamawiającego i w jego siedzibie w miejscu publicznie dostępnym .

Zgodnie z dyspozycją art. 93 ust. 1 pkt 7 w związku z art. 146 ust. 6 ustawy Pzp zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeśli postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą, uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego, w przypadku dokonania przez zamawiającego czynności lub zaniechania dokonania czynności z naruszeniem przepisów ustawy, które miało lub mogło mieć wpływ na wynik postępowania.

W przedmiotowym postępowaniu, Zamawiający wypełniając formularz ogłoszenia o zamówieniu w sposób niepełny oraz umieszczając go na stronie internetowej Powiatu Zduńskowolskiego i w siedzibie Zamawiającego na tablicy ogłoszeń, przed upływem stosownego

czasu określonego w art. 11 ust 7d ustawy Prawo zamówień publicznych, naruszył przepisy cytowanej ustawy.

Nie jest możliwe w toku badania i oceny ofert dokonywanie zmian w ogłoszeniu, ani powtórzenie publikacji ogłoszenia. W takim przypadku Zamawiający, co najwyżej może rozważać unieważnienie postępowania, tak jak to wynika z przepisu art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy Pzp i zostało potwierdzone w ugruntowanym orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej.

Skoro Prezes Urzędu Zamówień Publicznych ma prawo zwrócić się o unieważnienie umowy, to należy przyjąć, że Zamawiający, stosując samokontrolę, ma prawo, a nawet obowiązek unieważnić postępowanie, które obarczone jest błędem skutkującym unieważnieniem zawartej w jego wyniku umowy. Zasadność rozstrzygnięć Izby dodatkowo potwierdza zawarty w art. 146 ust. 6 ustawy Pzp zapis, że unieważnieniu przez sąd podlegają nie tylko te umowy, które są następstwem czynności lub zaniechań mających bezwzględny wpływ na wynik postępowania, ale również i takich, których wpływ na wynik postępowania jest jedynie potencjalny. Zatem, choć to na zamawiającym ciąży obowiązek udowodnienia spełnienia podstaw do unieważnienia postępowania, to z przeprowadzonego dowodu nie musi wynikać, że zaistniałe w postępowaniu okoliczności miały wpływ na jego wynik, ale jedynie, że potencjalnie taki wpływ mieć mogły.

Krajowa Izba Odwoławcza potwierdziła, że katalog przesłanek wymienionych w art. 146 ust. 1 ustawy Pzp. nie ma charakteru zamkniętego i zamawiający może, a nawet powinien unieważnić postępowanie także w sytuacjach wskazanych w art. 146 ust. 6 ustawy Pzp, czyli zawsze wtedy, gdy zachodzi koniunkcja trzech przesłanek. Po pierwsze, musi zaistnieć wada postępowania, po drugie, wada ta musi być nieusuwalna, a po trzecie – skutkować niemożnością podpisania umowy niepodlegającej unieważnieniu. (wyrok z dnia 6 maja 2011 r., sygn. akt KIO 849/11)

Wobec powyższego należy uznać, że zaszła podstawa do unieważnienia postępowania określona w art.93 ust.1 pkt. 7 ustawy Pzp, gdyż postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą, uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego. Zamawiający nie może w obecnym stadium postępowania dokonać zmiany ogłoszenia i jej powtórnej publikacji.



Na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7 w związku z art. 146 ust. 6 ustawy Pzp Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeśli postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego, w przypadku dokonania przez Zamawiającego czynności lub zaniechania dokonania czynności z naruszeniem przepisów ustawy, które miało lub mogło mieć wpływ na wynik postępowania.

18.01.2017
.....
Wojciech Rvchlik
STAROSTA

(data i podpis kierownika Zamawiającego)

