

Dywity, 08.03.2024r.

ZAMAWIAJĄCY:
SZKOŁA PODSTAWOWA IM. MARII ZIENTARY-MALEWSKIEJ
Z ODDZIAŁAMI DWUJĘZYCZNYMI W DYWITACH
UL. SPÓŁDZIELCZA 4,11-001 DYWITY
w imieniu i na rzecz którego działa
Gmina Dywity, ul. Olsztyńska 32,
11-001 Dywity

WYKONAWCY – uczestnicy postępowania

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie podstawowym, którego przedmiotem zamówienia jest:
„Dostawa żywności do stołówki Szkoły Podstawowej im. Marii Zientary – Malewskiej z Oddziałami Dwujęzycznymi w Dywitach”

Nasz znak: TP1/Z/2/2024

I. ZAWIADOMIENIE O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA W CZĘŚCI NR 1

Zamawiający, działając na podstawie art. 260 ust. 1 i 2 ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 11 września 2019 r. (t.j. Dz.U. z 2023 r. poz. 1605) zwaną dalej „ustawą Pzp”, zawiadamia o **unieważnieniu postępowania:**

1. w części nr 1 na podstawie art. 255 pkt. 6 ustawy Pzp.

Uzasadnienie prawne

Zgodnie z art. 255 pkt. 6 ustawy Pzp Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia jeżeli „*postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego;*”

Uzasadnienie faktyczne

W toku prowadzonego postępowania oraz po analizie złożonych wyjaśnień przez Wykonawców w odniesieniu do ofert złożonych w części nr 1 (artykuły spożywcze) Zamawiający powziął wątpliwość co do poprawności sporządzenia opisu w pozycji nr 45 formularza ofertowego w zestawieniu asortymentowo – cenowym pod kątem jego zgodności z art. 99 ust. 1 ustawy Pzp. W myśl zasad wynikających z tego artykułu Zamawiający zobowiązany jest opisać przedmiot zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty. Szczegółowa analiza opisu przedmiotu zamówienia wskazanej powyżej pozycji zestawienia asortymentowo – cenowego w części nr 1 wykazała, iż został on opisany w sposób błędny, co mogło wprowadzić Wykonawców w błąd jak również w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję. W opisie przedmiotu zamówienia podano wymagania dotyczące gramatury pieczywa chrupkiego pszennego, tj. 125 g. Po przeprowadzonej analizie Zamawiający stwierdził, iż na rynku nie występuje pieczywo chrupkie pszenne o gramaturze 125g.

Błędny zapis dotyczący ww. gramatury mógł spowodować naruszenie zasad postępowania określonych w art. 16 oraz 99 ust. 1 ustawy Pzp a w szczególności zasadę uczciwej konkurencji. Wskazana wada dotycząca opisu przedmiotu zamówienia na obecnym etapie postępowania ma charakter nieusuwalny, ponieważ po otwarciu ofert Zamawiający nie jest uprawniony do zmiany treści Specyfikacji Warunków Zamówienia ani tworzenia zasad interpretacji jej zapisów, toteż opisanego powyżej błędu SWZ nie może na obecnym etapie postępowania wyeliminować. Wskazany opis przedmiotu zamówienia jest elementem znaczącym i warunkującym złożenie prawidłowej, niepodlegającej odrzuceniu oferty przez zainteresowanych Wykonawców. W przedmiotowym postępowaniu Zamawiający konstruując zapisy SWZ omyłkowo wprowadził błędne wymagania oraz opisał przedmiot zamówienia w sposób niejednoznaczny. Powyższe błędy spowodowały złożenie przez Wykonawców ofert niezgodnych z treścią SWZ. Natomiast Zamawiający nie ma podstaw aby przyjąć, iż złożone oferty w przedmiotowym postępowaniu są niezgodne z wymogami SWZ i dokonać czynności odrzucenia ofert, gdyż w rzeczywistości nie odpowiadają założeniom Zamawiającego. Niepoprawny opis przedmiotu zamówienia spowodował, że Wykonawcy złożyli oferty nieodpowiadające w całości opisowi przedmiotu zamówienia. Zgodnie ze stanowiskiem Krajowej Izby Odwoławczej w wyroku o sygn.. akt KIO 2176/19, w którym KIO uznała, iż *„niejednoznaczny opis przedmiotu zamówienia, który nie pozwala na złożenie porównywalnych ofert, stanowi wystarczającą podstawę do unieważnienia postępowania. Na tym etapie postępowania (po złożeniu ofert) wadliwości tej nie można usunąć (...)”* Tym samym nie jest możliwy wybór oferty najkorzystniejszej. Brak możliwości wyboru oferty najkorzystniejszej jest niemożliwą do usunięcia wadą na tym etapie postępowania. Nie jest możliwe w toku badania i oceny ofert dokonywanie zmian w opisie przedmiotu zamówienia co potwierdza teza z wyroku KIO z dnia 20 czerwca 2012r. sygn. Akt:KIO 1184/12 – *„(...) nie jest możliwe w toku badania i oceny ofert dokonywanie zmian warunków zarówno podmiotowym, jak i przedmiotowych, nawet gdyby były one obiektywnie niezasadne z uwagi na ich np. nieracjonalność, czy trwałe przeszkody uniemożliwiające potwierdzenie spełnienia takiego warunku. W takim przypadku Zamawiający co najwyżej może rozważyć unieważnienie postępowania (...)”* oraz wyrok z dnia 10 kwietnia 2014r. KIO 616/14 *„(...) opis przedmiotu zamówienia powinien być dokonany w sposób jednoznaczny i wyczerpujący z uwzględnieniem potrzeb Zamawiającego. Precyzyjne opisanie przedmiotu zamówienia ma zapobiec w przyszłości ewentualnej różnicy zdań między stronami umowy, tj. zamawiającym a Wykonawcą w toku realizacji przedmiotu zamówienia. (...)”*

Zgodnie z przywołanym powyżej przepisem Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Przesłanka unieważnienia określona w art. 255 pkt. 6) ustawy Pzp składa się więc z okoliczności, których łączne wystąpienie skutkuje koniecznością zastosowania tego przepisu. Po pierwsze musi wystąpić naruszenie przepisów ustawy regulujących udzielenie zamówienia, tj. wada. Po drugie wada ta ma skutkować niemożliwością zawarcia umowy niepodlegającej unieważnieniu w sprawie zamówienia publicznego. Po trzecie wada ta musi być niemożliwa do usunięcia. W przedmiotowym postępowaniu należy stwierdzić, iż wystąpiły wszystkie wskazane powyżej okoliczności. Nastąpiło naruszenie przepisów art. 99 ust. 1 ustawy Pzp i art. 16 poprzez wadliwie skonstruowany opis przedmiotu zamówienia w pozycji nr 45 zestawienia asortymentowo – cenowego, co w świetle powyższego niewątpliwie jest wadą i wadą nieusuwalną, ponieważ termin składania ofert już upłynął. Opis przedmiotu zamówienia jest jednym z najważniejszych elementów przygotowania postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, mającego zasadnicze znaczenie dla osiągnięcia celu tego postępowania, tj. zawarcia ważnej umowy w sprawie jego wykonania. Na potwierdzenie powyższego należy

przytoczyć wyrok z dnia 7 lipca 2017r. sygn.. akt: KIO 1291/17, w którym Krajowa Izba Odwoławcza zwróciła uwagę, iż „(...) unieważnienie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na podstawie art. 93 ust. 1 pkt. 7 ustawy Pzp (ustawa z 2004r) jest obligatoryjne, jeżeli postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą, uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego. Przywołany przepis w swojej dyspozycji, wskazując na nieusuwalną wadę postępowania, odwołuje się do podstaw unieważnienia umowy w sprawie zamówienia publicznego. Wskazuje bowiem, że dane postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego podlega unieważnieniu, jeżeli – w sytuacji ewentualnego zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego w takim postępowaniu – doszłoby do zawarcia umowy, która podlegałaby unieważnieniu. (...)”

Z uwagi na wskazane powyżej okoliczności, wobec ziszczenia się przesłanek wskazanych w art. 255 pkt. 6) ustawy Pzp, niniejsze postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w części nr 1 zostaje unieważnione.

II. ZAWIADOMIENIE O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA W CZĘŚCI NR 2

Zamawiający działając zgodnie z art. 260 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2023r., poz.1605) zawiadamia, iż **unieważnia przedmiotowe postępowanie** o udzielenie zamówienia **w zakresie części nr 2** (sukcesywna dostawa pieczywa) na podstawie art. 255 pkt. 1 ustawy pzp, ponieważ nie złożono żadnej oferty.

Uzasadnienie faktyczne: w przedmiotowym postępowaniu na część nr 2, do terminu składania ofert, tj. do dnia 23.02.2024r. do godz.10:00 nie została złożona żadna oferta.

Uzasadnienie prawne: zgodnie z dyspozycją art. 255 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych - „Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli: 1) nie złożono żadnego wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo żadnej oferty.”

Z UP. WÓJTA
(-) MAGDALENA IWANEK
ZASTĘPCA WÓJTA