

ZP.271.11.2021

Bircza, 23.12.2021 r.

GMINA BIRCZA
ul. Ojca Św. Jana Pawła II 2
37-740 Bircza

**Wykonawcy
(wszyscy)**

Zawiadomienie o unieważnieniu postępowania

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego zgodnie z 132 ustawy z dnia 11 września 2019 r. (t. j. Dz. U. z 2021 r., poz. 1129 ze zm.) w trybie przetargu nieograniczonego pn.: „Dostawa koparko – ładowarki oraz samochodu ciężarowego”, zadanie częściowe nr 2 pn. „Dostawa samochodu ciężarowego”.

Działając na podstawie art. 260 ust. 1 ustawy z 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. 2021 r., poz. 1129 ze zm.; dalej ustawa Pzp), Zamawiający informuje, że unieważnia ww. postępowanie.

Zgodnie z art. 255 pkt 1 i 6 ustawy Pzp, Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli nie złożono żadnego wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo żadnej oferty oraz jeżeli postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Zamawiający w dniu 17 września 2021 r. ogłosił postępowanie o nazwie j.w. publikując w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej ogłoszenie o zamówieniu nr 2021/S 181-468574 (przekazane do publikacji dnia 13 września 2021 r.) oraz zamieszczając dokumenty zamówienia na Platformie zakupowej na profilu nabywcy (<https://platformazakupowa.pl/pn/bircza>), ustalając pierwotny termin składania ofert na dzień 18 października 2021 r.

W toku postępowania przetargowego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego Zamawiający kilkakrotnie dokonywał zmian pierwotnie opublikowanego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej ogłoszenia o zamówieniu, t. j.:

- 1) ogłoszenie nr 2021/S 184-478708 z dnia 22 września 2021 r. (przekazane do publikacji dnia 17 września 2021 r.), wyznaczając termin składania ofert na dzień: na dzień 28 października 2021 r., godz. 10:00,
- 2) ogłoszenie nr 2021/S 199-519105 z dnia 13 października 2021 r. (przekazane do publikacji dnia 8 października 2021 r.), wyznaczając termin składania ofert na dzień: 8 listopada 2021 r., godz. 10:00,
- 3) ogłoszenie nr 2021/S 203-530281 z dnia 19 października 2021 r. (przekazane do publikacji dnia 14 października 2021 r.), wyznaczając termin składania ofert na dzień: 15 listopada 2021 r., godz. 10:00,
- 4) ogłoszenie nr 2021/S 225-590806 z dnia 19 listopada 2021 r. (przekazane do publikacji dnia 15 listopada 2021 r.), wyznaczając termin składania ofert na dzień: 24 listopada 2021 r., godz. 10:00.

W dniu 22 listopada 2021 r., czyli na dwa dni przed terminem składania ofert wyznaczanym na dzień 24 listopada 2021 r., godz. 10:00, Zamawiający przesłał Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej kolejne ogłoszenie o zmianie ogłoszenia z zamiarem następnego wydłużenia

terminu składania ofert na dzień 29 listopada 2021 r. godz. 10:00. Z jednoczesnym przekazaniem do publikacji w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej ogłoszenia o zmianie ogłoszenia Zamawiający, przed faktycznym opublikowaniem ogłoszenia dokonał zmiany treści Specyfikacji warunków zamówienia (dalej: SWZ) wydłużając termin składania ofert.

Na stronie internetowej prowadzonego postępowania (<https://platformazakupowa.pl/pn/bircza>) Zamawiający zamiast obligatoryjnego ogłoszenia o zmianie ogłoszenia zamieścił projekt ogłoszenia o zmianie ogłoszenia.

W tym miejscu zaznaczenia wymaga, że zgodnie z art. 137 ust. 4 ustawy Pzp, w przypadku, o którym mowa w ust. 4, udostępnienie zmiany treści SWZ na stronie internetowej prowadzonego postępowania nie może nastąpić przed publikacją ogłoszenia, o którym mowa w art. 90 ust. 1, z wyjątkiem przypadku gdy zamawiający nie został powiadomiony o publikacji w terminie 48 godzin od potwierdzenia przez Urząd Publikacji Unii Europejskiej otrzymania tego ogłoszenia. Przepis ust. 3 przywołanego art. 137 ustawy Pzp określa, że w przypadku gdy zmiana treści SWZ prowadzi do zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu, zamawiający przekazuje Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej ogłoszenie, o którym mowa w art. 90 ust. 1. Dla porządku, stosownie do art. 88 ust. 3 ustawy Pzp, udostępnienie ogłoszenia w miejscach, o których mowa w ust. 1 [Dziennik Urzędowy Unii Europejskiej] i ust. 2 [inne miejsce] nie może nastąpić przed jego publikacją w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, z wyjątkiem przypadku gdy zamawiający nie został powiadomiony o publikacji w terminie 48 godzin od potwierdzenia przez Urząd Publikacji Unii Europejskiej otrzymania tego ogłoszenia.

Przenosząc powyżej przywołane przepisy (art. 137 ust. 3 i ust. 4 oraz art. 88 ust. 3 ustawy Pzp) na grunt przedmiotowego postępowania Zamawiający dokonał zmiany i udostępnił zmianę SWZ na stronie internetowej prowadzonego postępowania (<https://platformazakupowa.pl/pn/bircza>) przed publikacją ogłoszenia przez Urząd Publikacji Unii Europejskiej. Innymi słowy Zamawiający przekazał ogłoszenie do publikacji i na tej podstawie dokonał zmiany SWZ, wbrew przepisowi art. 137 ust. 2 ustawy Pzp, opierając się jedynie na przekazaniu do opublikowania.

Stosownie do art. 255 pkt 6 Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli postępowanie obciążone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego. Przywołany przepis należy rozpatrywać w korelacji z przepisem art. 457 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp, który określa m. in., że umowa podlega unieważnieniu, jeżeli zamawiający z naruszeniem ustawy udzielił zamówienia, bez uprzedniego przekazania Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej wymaganego ogłoszenia zmieniającego ogłoszenie wszczynające postępowanie, jeżeli zmiany miały znaczenie dla sporządzenia ofert.

Powyżej przywołany przepis jednoznacznie stanowi o możliwości unieważnienia umowy w przypadku niedopełnienia obowiązków publikacyjnych związanych z zamieszczeniem lub opublikowaniem ogłoszenia w urzędowych publikatorach, t. j.: Biuletynie Zamówień Publicznych lub Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej. Kolejną przesłanką jest nie umieszczenie w treści ogłoszeń wszczynających postępowanie przywołanych publikatorów zmian mających znaczenie dla sporządzenia ofert.

Bezspornym jest, że termin składania ofert, a w szczególności wydłużenie terminu składania ofert ma niebagatelne znaczenie dla fundamentalnej zasady udzielania Prawo zamówień publicznych wyrażonej w art. 16 pkt 1 ustawy, czyli obowiązku Zamawiającego przygotowania i przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców;

Powyższe znajduje jednoznaczne potwierdzenie w literaturze, a mianowicie, cyt.: „Jako zmiany mające znaczenie dla sporządzenia ofert traktować należy modyfikacje zawartych w ogłoszeniu informacji dotyczących warunków udziału w postępowaniu, fakultatywnych przesłanek wykluczenia, kryteriów selekcji, terminów składania ofert lub wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu czy też kryteriów oceny ofert, jak również dotyczących

wadium.” (J. Jerzykowski [w:] W. Dzierżanowski, Ł. Jaźwiński, M. Kittel, M. Stachowiak, J. Jerzykowski, *Prawo zamówień publicznych. Komentarz*, Warszawa 2021, art. 457).

Dla porządku wskazać także należy, że do dnia terminu składania ofert wyznaczonego przez Zamawiającego jedynie treścią SWZ, t. j.: do dnia 29 listopada 2021 r., do godz. 10:00 nie wpłynęła żadna oferta.

W związku z powyższym Zamawiający unieważnia ww. postępowanie na podstawie art. 255 pkt 6 w związku z art. 457 ust. 1 pkt 1 oraz art. 255 pkt 1 ustawy Pzp.

Pouczenie:

Na czynność unieważnienia postępowania, przysługują środki ochrony prawnej na zasadach przewidzianych w Dziale IX ustawy Pzp (art. 505 - 590).


WOJTYCZYŃSKA
Grzegorz Gagola

Otrzymują:

1. <https://platformazakupowa.pl/pn/bircza>
2. **A.a**

