

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 1 pn. „Dostawa koparko – ładowarki”.

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 6 ustawy Pzp, Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli postępowanie obciążone 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 wyznaczonym 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.

Dla porządku wskazać 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 na przedmiotowe zamówienie wpłynęła jedna oferta, złożona przez: Interhandler Sp. z o.o., ul. Wpaienna 6, 87-100 Toruń (cena oferty brutto: 582 405,00 zł., zaproponowany okres gwarancji i rękojmi: 36 miesięcy).

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 obarczone 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).

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

Pouczenie:

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

WÓJT GMINY BIRCZA
Grzegorz Gagola



Otrzymują:

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

