

Opole, 17.07.2024 r.

Sygnatura postępowania: **D/27/2024/A**

Numer sprawy: 43500.2710.22.2024

**Do:
Uczestnicy postępowania
o udzielenie zamówienia
publicznego**

Dotyczy zamówienia klasycznego prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji, na podstawie art. 275 pkt. 1) ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2023 r. poz. 1605 ze zm.), zwanej dalej „ustawą”, pn.: **Sukcesywny zakup materiałów hydraulicznych, elektrycznych, ogólnobudowlanych oraz stolarskich na potrzeby Centrum Inwestycyjnego.**

- I.** Działając na podstawie art. 260 pkt. 1 i 2 ustawy, Zamawiający zawiadamia o **UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA** o udzielenie zamówienia publicznego **w części nr 2**, pn.: *Zakup materiałów stolarskich na podstawie art. 255 pkt 2) ustawy.*

Uzasadnienie prawne:

Art. 255 pkt. 2) ustawy stanowi: *Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli wszystkie złożone wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo oferty podległy odrzuceniu.*

Uzasadnienie faktyczne:

Do upływu terminu składania ofert, tj. do dnia 17.07.2024 r. do godz. 10:00, w niniejszym postępowaniu, w części nr 2 przedmiotowego postępowania złożono *jedną* [1] ofertę, która w wyniku przeprowadzenia badania oferty została odrzucona.

Biorąc pod uwagę powyższe należy stwierdzić o unieważnieniu niniejszego postępowania w części nr 2 jako w pełni uzasadnione i stanowiące obowiązek Zamawiającego.

- II.** Działając na podstawie art. 260 pkt. 1 i 2 ustawy, Zamawiający zawiadamia o **UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA** o udzielenie zamówienia publicznego **w części nr 1**, pn.: *Zakup materiałów hydraulicznych, na podstawie art. 255 pkt 6) ustawy.*

Uzasadnienie prawne:

Art. 255 pkt. 6) ustawy stanowi: *Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego*

w związku z art. 457 ust. 1 pkt. 1 ustawy, który stanowi: *umowa podlega unieważnieniu, jeżeli Zamawiający z naruszeniem ustawy udzielił zamówienia, zawarł umowę ramową lub ustanowił dynamiczny system zakupów bez uprzedniego zamieszczenia w Biuletynie Zamówień Publicznych (...)*

Uzasadnienie faktyczne:

Przedmiotowe postępowanie zostało ogłoszone w dniu 06.06.2024 r. (ogłoszenie o zamówieniu nr 2024/BZP 00355371).

Termin składania ofert został określony na dzień 17.06.2024 r. godz. 10:00.

W dniu 11.06.2024 r. o godz. 10:50:21 wpłynął do Zamawiającego wniosek o wyjaśnienie treści specyfikacji warunków zamówienia [SWZ].

Zamawiający ze względu na popełnioną omyłkę nie udzielił odpowiedzi na ww. wniosek o wyjaśnienie treści SWZ.

Zgodnie z art. 284 ust. 2 ustawy *Zamawiający jest obowiązany udzielić wyjaśnień niezwłocznie, jednak nie później niż na 2 dni przed upływem terminu składania odpowiedzi ofert albo ofert podlegających negocjacom, pod warunkiem że wniosek o wyjaśnienie treści odpowiednio SWZ albo opisu potrzeb i wymagań wpłynął do zamawiającego nie później niż na 4 dni przed upływem terminu składania odpowiedzi ofert albo ofert podlegających negocjacom.*

Wniosek Wykonawcy o wyjaśnienie treści SWZ wpłynął do Zamawiającego w terminie, w którym Zamawiający zobowiązany był do udzielenia odpowiedzi.

Unieważnienie niniejszego postępowania w zakresie części nr 1 z uwagi na zaniechanie udzielenia odpowiedzi jest zasadna z uwagi na fakt, iż wniosek o wyjaśnienie treści SWZ wpłynął do Zamawiającego nie później niż na 4 dni przed upływem terminu składania ofert.

Zgodnie z art. 255 pkt. 6 obowiązkiem zamawiającego jest unieważnienie procedury, jeśli postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

W niniejszym przypadku zaktualizowały się dwie okoliczności:

1. w postępowaniu zaniechano czynności skutkującej wystąpieniem wady niemożliwej do usunięcia - wada, której nie można naprawić z uwagi na upływ terminu składania i otwarcia ofert powodująca naruszenie zasady równego traktowania wykonawców oraz prowadzenia postępowania zgodnie z regułami ustawy, przy poszanowaniu zasad uczciwej konkurencji.
2. wada wpływa na ważność umowy w sprawie zamówienia publicznego - z powodu braku odpowiedzi na wniosek o wyjaśnienie treści SWZ, a właściwie z powodu braku treści oczekiwanych odpowiedzi na wniosek o wyjaśnienie treści SWZ, mogących mieć wpływ na przygotowanie przez Wykonawców ofert, a w rezultacie na krąg wykonawców zainteresowanych wykonaniem zamówienia.

Wykładnia art. 457 ust. 1 pkt 1 ustawy stanowi, iż unieważnienie umowy w sprawie zamówienia publicznego jest konieczne w przypadku zawarcia umowy z naruszeniem przepisów ustawy. Potwierdza to wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z 21 marca 2023 sygn. akt KIO 610/23, w którym wskazano, że *w ocenie składu orzekającego, z brzmienia art. 457 ust. 1 pkt 1 Prawa zamówień publicznych, biorąc pod uwagę wykładnię systemową, ze względu na podstawowe zasady udzielania zamówień, należy wyinterpretować normę, prowadzącą do unieważnienia umowy o udzielenie zamówienia publicznego w następujących sytuacjach: udzielenie zamówienia, zawarcie umowy ramowej lub ustanowienie dynamicznego systemu zakupów nastąpiło z naruszeniem ustawy (przy czym trzeba przyjąć, że chodzi o nie jakiekolwiek naruszenie, a naruszenie kwalifikowane - takie, które miało wpływ na przygotowanie ofert/wynik postępowania).*

Należy jednoznacznie stwierdzić, iż uchybienie Zamawiającego stanowi o wadzie postępowania (której Zamawiający nie ma możliwości usunąć na tym etapie postępowania) powodującej zawarcie umowy z naruszeniem przepisów ustawy.

Biorąc pod uwagę powyższe należy stwierdzić o unieważnieniu niniejszego postępowania w części nr 1 jako w pełni uzasadnione i stanowiące obowiązek Zamawiającego.

KANCLERZ

mgr Zbigniew Budziszewski