

Nr postępowania: PODR/DG/75/VIII/2023

Lubań, dnia 11.12.2023 r.

**Wykonawcy ubiegający się
o udzielenie zamówienia
(wg rozdzielnika)**

Dot. postępowania pn:

***Modernizacja budynku stodoły na działce nr 217/70 Pomorskiego Ośrodka Doradztwa
Rolniczego w Lubaniu – etap II***

**Zawiadomienie o unieważnieniu
postępowania**

Zamawiający - Pomorski Ośrodek Doradztwa Rolniczego w Lubaniu, Lubań, ul. T. Maderskiego 3, 83-422 Nowy Barkoczyn działając na podstawie art. 255 pkt. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz.U. z 2023 r., poz. 1605 ze zm.) zwaną dalej „ustawą PZP”, zawiadamia niniejszym wszystkich wykonawców ubiegających się o udzielenie zamówienia o unieważnieniu postępowania pn.: *Modernizacja budynku stodoły na działce nr 217/70 Pomorskiego Ośrodka Doradztwa Rolniczego w Lubaniu – etap II*.

Uzasadnienie faktyczne i prawne

Zamawiający wszczął postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego poprzez zamieszczenie w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenia o zamówieniu w dniu 04.09.2023 r. pod numerem 2023/BZP 00380167. W opublikowanej Specyfikacji Warunków Zamówienia (dalej „SWZ”) Zamawiający określił warunki udziału w postępowaniu, w tym między innymi dotyczące zdolności technicznej lub zawodowej w zakresie doświadczenia zawodowego, w następujący sposób:

- w okresie ostatnich pięciu lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie wykonał w sposób należyty i prawidłowo ukończył co najmniej trzy roboty budowlane polegające na wykonaniu lub wymianie kompletnego pokrycia dachowego blachą o powierzchni co najmniej 500 m² każde, obejmujące montaż okien połaciowych oraz orynnowania.

W dniu 15.09.2023 r. Zamawiający otrzymał od wykonawcy pytania do treści SWZ. Pytanie numer 1 posiadało następującą treść:

Prosimy o potwierdzenie, że Zmawiający dopuszcza spełnienie warunku udziału w postępowaniu w zakresie zdolności technicznej jeżeli wykonawca wykaże, że w okresie ostatnich pięciu lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie wykonał w sposób należyty i prawidłowo ukończył co najmniej trzy roboty budowlane polegające budowie, przebudowie lub rozbudowie budynku w zakres których wchodziło wykonanie pokrycia dachowego blachą o powierzchni co najmniej 500 m²;

Zamawiający zgodnie z dyspozycją art. 284 ust. 2 ustawy PZP udzielił w dniu 18.09.2023 r. odpowiedzi na w/w pytanie w postaci potwierdzenia, że dopuści spełnianie warunku udziału w postępowaniu, jeżeli wykonawca wykaże się doświadczeniem określonym w treści zadanego pytania. Podkreślenia wymaga fakt, że zasugerowana pytaniem treść warunku dotyczącego doświadczenia nie zawiera w sobie wymogu w zakresie wykonania montażu okien połaciowych oraz orynnowania, tak więc jest inna niż treść warunku wskazana w SWZ oraz ogłoszeniu o zamówieniu. Zamawiający potwierdził dopuszczenie spełniania warunku w sposób określony przez Wykonawcę przez co dokonał zmiany istotnego warunku zamówienia, co powinno było doprowadzić do zmiany ogłoszenia o zamówieniu.

Treść odpowiedzi na pytania wykonawców udzielona na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy PZP stanowi integralną część SWZ i ocena ofert wykonawców musi dokonywać się z uwzględnieniem wyjaśnień treści SWZ w ramach udzielonych odpowiedzi. Jeżeli wyjaśnienia treści SWZ prowadzą do nadania jej zapisom nowego znaczenia mamy do czynienia z modyfikacją (zmianą) jej treści. W niniejszym przypadku doszło do zmiany treści warunku udziału w postępowaniu. Zgodnie natomiast z art. 286 ust. 9 ustawy PZP w przypadku, gdy zmiana treści odpowiednio SWZ albo opisu potrzeb i wymagań prowadzi do zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu, zamawiający zamieszcza w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenie, o którym mowa w art. 267 ust. 2 pkt 6 ustawy PZP.

Na podstawie art. 271 ust. 3 ustawy PZP jeżeli zmiana treści ogłoszenia o zamówieniu jest istotna, w szczególności dotyczy określenia przedmiotu, wielkości lub zakresu zamówienia, kryteriów oceny ofert, warunków udziału w postępowaniu lub sposobu oceny ich spełniania, zamawiający przedłuża

termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo termin składania ofert o czas niezbędny na ich przygotowanie lub wprowadzenie zmian we wnioskach albo ofertach. Jeżeli zmiana treści ogłoszenia o zamówieniu jest istotna nieprzedłużenie terminu składania ofert stanowi naruszenie ustawy PZP mające wpływ na potencjalny krąg wykonawców i wynik postępowania. W wyroku z dnia 8 listopada 2018 r., I SA/Ke 344/18 Wojewódzki Sąd Administracyjny w Kielcach uznał, że do zmian istotnych ogłoszenia, powodujących konieczność stosownego wydłużenia terminu składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, należy zmiana sposobu opisu spełnienia warunków udziału w postępowaniu, niezależnie od tego, czy polega na „zaostreniu” czy też „złagodzeniu” wymagań formułowanych pod adresem wykonawców.

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. Podkreślić należy, że przesłanka w postaci obarczenia postępowania wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy musi mieć charakter nieusuwalny. Chodzi więc o takie uchybienia proceduralne, które nie mogą być skorygowane przez zamawiającego w toku postępowania poprzez unieważnienie lub powtórzenie nieprawidłowej czynności. Pod pojęciem niemożliwej do usunięcia wady uniemożliwiającej zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego kryje się każde uchybienie przepisom PZP, którego skutków nie można usunąć przy zastosowaniu procedur z nich wynikających (zob. wyrok z dnia 17 marca 2016 r., KIO 314/16).

Katalog podstaw do unieważnienia postępowania w rozumieniu art. 255 pkt 6 ustawy PZP należy odnieść do podstaw unieważnienia umowy o zamówienie publiczne wskazanych w treści art. 457 ust. 1 ustawy PZP. Przesłanka wskazana w pkt 1 przytoczonego przepisu określa, że 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 albo przekazania Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej ogłoszenia wszczynającego postępowanie lub bez wymaganego ogłoszenia zmieniającego ogłoszenie wszczynające postępowanie, jeżeli zmiany miały znaczenie dla sporządzenia wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo ofert.

Zamawiający w wyniku niedopatrzania potwierdził zmianę warunku udziału w postępowaniu co skutkowało zmianą treści SWZ. Zamawiający nie opublikował ogłoszenia o zmianie ogłoszenia o zamówieniu w Biuletynie Zamówień Publicznych w tym zakresie oraz nie wydłużył terminu składania ofert, przez co dokonał naruszenia art. 286 ust. 9 oraz 271 ust. 3 ustawy PZP.

W związku z powyższym, na podstawie art. 255 pkt 6 ustawy PZP Zamawiający unieważnia postępowanie, o czym niniejszym zawiadamia.

Jednocześnie Zamawiający informuje, że wobec czynności Zamawiającego przysługują Wykonawcom środki ochrony prawnej w terminach i zgodnie z zasadami określonymi w Dziale IX PZP.

Dziękujemy za udział w niniejszym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego i zapraszamy do udziału w kolejnych postępowaniach.

Andrzej Dolny
Dyrektor
Pomorskiego Ośrodka Doradztwa
Rolniczego w Lubaniu

Otrzymują:

1. Usługi Remontowo Budowlane Wojciech Dublinowski, ul. Piotra Wysockiego 1, 83-400 Kościerzyna,
2. TELMAX E.R. Gliszczyńscy Spółka Jawna, Al. Wojska Polskiego 32 E, 77-300 Człuchów.