

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn. **„Budowa odcinka wodociągu w miejscowości Kolonia Przerąb na dz. o nr ewid. 242 i 386”**

INFORMACJA O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA

Zamawiający – **Gmina Masłówice** działając na podstawie art. 260 ust. 1 i 2 ustawy Pzp zawiadamia o **unieważnieniu postępowanie stosownie do treści art. 255 pkt 6) ustawy Pzp w związku z art. 16 ustawy Pzp oraz w związku z art. 64 ustawy Pzp.**

Uzasadnienie

Zamawiający w dniu 03 listopada 2023 r. opublikował ogłoszenie o zamówieniu w Biuletynie Zamówień Publicznych oraz dokumenty zamówienia na stronie prowadzonego postępowania jakim jest platforma e-Zamówienia (link postępowania: <https://ezamowienia.gov.pl/mp-client/search/list/ocds-148610-7ee0dd2e-7a42-11ee-a60c-9ec5599dddc1>). Termin składania ofert został przez Zamawiającego wyznaczony na dzień 20.11.2023 r. godz. 10:00. W związku z awarią systemu e-Zamówienia w dniu 20.11.2023 – Zamawiający otworzył oferty w dniu następnym, tj. 21.11.2023 r. Informacja o złożonych ofertach została zamieszczona jako link na stronie prowadzonego postępowania. Ponadto, w dniu 22.11.2023 r. Zamawiający otrzymał informację od potencjalnego Wykonawcy, iż awaria systemu w dniu 21.11.2023 r. uniemożliwiła mu złożenie oferty.

W efekcie doszło do naruszenia art. 16 ustawy Pzp, zgodnie z którym: *„Zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób: 1) zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców; 2) przejrzysty; 3) proporcjonalny”*, a także naruszenia art. 64 ustawy Pzp, zgodnie z którym: *„Zamawiający korzysta, w postępowaniu o udzielenie zamówienia lub w konkursie, tylko z takich narzędzi i urządzeń komunikacji elektronicznej, które są niedyskryminujące, ogólnie dostępne oraz interoperacyjne w rozumieniu [ustawy](#) z dnia 17 lutego 2005 r. o informatyzacji działalności podmiotów realizujących zadania publiczne (Dz. U. z 2023 r. poz. 57, 1123 i 1234), z produktami powszechnie używanymi służącymi elektronicznemu przechowywaniu, przetwarzaniu i przesyłaniu danych, i które nie ograniczają wykonawcom dostępu do postępowania o udzielenie zamówienia lub konkursu.”* **Wskutek problemów technicznych związanych z platformą e-Zamówienia, na której działanie i funkcjonalności Zamawiający nie ma wpływu - złożenie oferty, z którą nie jest w stanie się zapoznać a także uniemożliwienie zainteresowanemu wykonawcy, którego oferta mogła potencjalnie zostać wybrana jako najkorzystniejsza - powoduje obarczenie postępowania niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.**

Zgodnie z wyrokiem Krajowej Izby Odwoławczej z dnia z dnia 2 sierpnia 2021 r. (KIO 1905/21), przesłankę z art. 255 pkt 6) ustawy pzp należy czytać szeroko – *„Wskazana*

przesłanka literalnie obejmuje szerszy zakres sytuacji, przykładowo nie tylko udzielenie zamówienia w niewłaściwym trybie, ale każde naruszenie „niewzruszalne”, które mogło mieć znaczenie dla wyboru najkorzystniejszej oferty. Zatem natura możliwych okoliczności w ramach tej przesłanki wskazuje na konieczność ich odniesienia do istotnych elementów postępowania o udzielenie zamówienia, wpływających na przestrzeganie podstawowych zasad udzielania zamówień publicznych, tj. jawności, przejrzystości, uczciwej konkurencji, równego traktowania wykonawców, związanych z wyborem najkorzystniejszej oferty”.

Zgodnie z wyrokiem Krajowej Izby Odwoławczej z dnia z dnia 11 sierpnia 2021 r. (KIO 1799/21): „Jak wynika z treści art. 255 pkt 6) ustawy Pzp zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia jeśli jest ono obarczone niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego. Celem postępowania o udzielenie zamówienia publicznego jest bowiem zawarcie ważnej umowy. Oznacza to, że uchybienie w procedurze zamówieniowej, które rzutuje na ważność umowy o zamówienie publiczne wpisuje się w omawianą przesłankę unieważnienia postępowania. Przepis ten obejmuje zatem wszelkie sytuacje, w których występuje wada postępowania niedająca się naprawić w toku postępowania o udzielenie zamówienia. Innymi słowy, podstawą unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia na podstawie art. 255 pkt 6) ustawy Pzp będzie wystąpienie nieusuwalnej wady postępowania, tj. takiej która nie może być przez Zamawiającego skorygowana w toku postępowania przez unieważnienie czynności lub jej powtórzenie.”

Zgodnie z wyrokiem Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 18 kwietnia 20203 (KIO 893/23, KIO 894/23) - Izba uznała, iż uniemożliwienie - wskutek problemów technicznych związanych z platformą zakupową udostępnioną przez Zamawiającego - złożenia oferty zainteresowanemu wykonawcy, którego oferta mogła potencjalnie zostać wybrana jako najkorzystniejsza, powoduje obarczenie postępowania niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego. Niewątpliwie wykonawcy muszą mieć możliwość złożenia oferty do upływu terminu wyznaczonego przez Zamawiającego, w przypadkach postępowań których dotyczą odwołania takiej możliwości nie było, a tym samym zostały naruszone podstawowe zasady Pzp. Przypomnieć należy, iż unieważnienie umowy w sprawie zamówienia publicznego może nastąpić również w przypadku przewidzianym w art. 457 ust. 5 ustawy Pzp, który mógłby mieć zastosowanie w niniejszych sprawach.

W niniejszym postępowaniu wystąpiła wada w postaci naruszenia art. 64 ustawy Pzp, która jest nieusuwalna i jednocześnie uniemożliwia zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Mając na uwadze powyższe, postanowiono jak na wstępie.

.....
(podpis kierownika Zamawiającego
lub osoby upoważnionej)