

Sławno, dnia 7 lutego 2020 r.

RSSA.271.3.2020

ZAWIADOMIENIE O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA

Działając na podstawie art. 93 ust. 3 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r., poz. 1843 z późn. zm.) zwanej dalej ustawą Pzp lub Pzp, zawiadamiam o unieważnieniu postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „Przebudowa drogi lokalnej 170028Z w Rzyszczewie” prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego o wartości szacunkowej mniejszej niż kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 Pzp.

Postępowanie zostaje unieważnione na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7, w związku z art. 86 oraz art. 146 ust. 6, ponieważ postępowanie obciążone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiająca zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

UZASADNIENIE

Komisja przetargowa dokonała w określonym w SIWZ terminie tj. 6.02.2020 r. o godz. 10:00 otwarcia 4 złożonych ofert. Po zakończeniu publicznego otwarcia ofert i wyjściu przedstawicieli wykonawców okazało się, że w posiadaniu zamawiającego jest jeszcze jedna koperta z nadrukowaną nazwą przedmiotowego postępowania wraz z danymi adresata i nadawcy. Koperta została złożona w sekretariacie Urzędu Gminy Sławno w dniu 30.01.2020 r., czyli w terminie oraz miejscu określonym postanowieniami SIWZ. Koperta ta nie została otwarta wraz z innymi ofertami podczas publicznego otwarcia ofert, wskutek nieprawidłowego przepływu informacji oraz błędu pracownika merytorycznego, który nie przekazał oferty przewodniczącemu komisji przetargowej. O fakcie pominięcia wskazanej oferty Zamawiający dowiedział się w dniu otwarcia ofert, po godz. 12.

Zgodnie z art. 86 ust. 2 ustawy Pzp otwarcie ofert jest jawne i następuje bezpośrednio po upływie terminu do ich składania, w dacie i miejscu określonym przez zamawiającego postanowieniami specyfikacji istotnych warunków zamówienia, zaś w myśl art. 86 ust. 4 podczas otwarcia ofert podaje się nazwę firmy oraz adresy Wykonawców, a także informacje dotyczące ceny oraz innych kryteriów oceny ofert. Otwarcie ofert ma charakter jawny nie tylko w stosunku do wykonawców, ponieważ w otwarciu ofert uczestniczyć mogą dowolne osoby i podmioty (przedstawiciele mediów, konkurujących wykonawców niebędących uczestnikami danego postępowania, wszystkie osoby zainteresowane). Czynność otwarcia ofert pozwala wykonawcom na ustalenie kręgu podmiotów, z którymi konkurować będą o udzielenie zamówienia oraz potencjalnych szansach na uzyskanie zamówienia.

Ponieważ czynności publicznego otwarcia ofert nie można de facto powtórzyć, stwierdzić należy, że brak publicznego otwarcia złożonej prawidłowo oferty stanowi istotne

„Przebudowa drogi lokalnej I70028Z w Rzyszczewie”

naruszenie procedury udzielenia zamówienia publicznego, które mogło mieć wpływ na wynik postępowania.

Za niewłaściwe działanie zamawiającego należy uznać kontynuowanie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego jedynie z udziałem ofert otwartych podczas posiedzenia komisji przetargowej z udziałem wykonawców, a z pominięciem oferty złożonej w wyznaczonym terminie, ale nie otwartej ze względu na błąd organizacyjny po stronie zamawiającego.

Należy mieć na uwadze, iż nie otwierając publicznie jednej z ofert Zamawiający naruszył wyżej przywołane przepisy. Zgodnie z art. 93 ust. 1 pkt 7 Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Niewątpliwym jest, iż wada, którą dotknięte jest przedmiotowe postępowanie jest niemożliwa do usunięcia. Wynika to z faktu, że czynność otwarcia ofert jest czynnością niepowtarzalną. Wada postępowania jest nieusuwalna, oraz wywiera tak istotny wpływ na umowę w sprawie zamówienia publicznego, że powoduje jej bezwzględną nieważność, a tym samym prawną bezskuteczność. Jak czytamy w wyroku KIO z 29 sierpnia 2008 r. (KIO/UZP 855/08) „Złożenie w sposób skuteczny oferty powoduje bowiem, że na Zamawiającym ciąży obowiązek dokonania jej otwarcia, zgodnie z art. 86 ust 2 i podjęcia dalszych czynności. Natomiast w przypadku, mimo skutecznego złożenia oferty (w warunkach określonych przez Zamawiającego), zaniechanie czynności otwarcia skutkuje, (...) koniecznością unieważnienia postępowania na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy p.z.p.”. Tożsame stanowisko przedstawiła KIO w wyroku z dnia 4 kwietnia 2011 r. (KIO 619/11; KIO 620/11) wskazując, że nie jest możliwe naprawienie wady postępowania, czyli niewłaściwego otwarcia ofert, ponieważ jest to czynność, której nie można powtórzyć.

Mając powyższe na uwadze, unieważnienie postępowania stało się konieczne i zasadne.

Zamawiający informuje jednocześnie, że nie odstępuje od realizacji zamówienia i planuje powtórzenie postępowania w możliwie najkrótszym terminie.

WÓJT
(-) Ryszard Stachowiak