

Nr sprawy: GKI.271.9.2013

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego o wartości szacunkowej nieprzekraczającej 200 000 EURO pn.: **Opracowanie zmiany studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego Gminy Ostrowice województwo Zachodniopomorskie**

UNIEWAŻNIENIE POSTĘPOWANIA

Gmina Ostrowice, Ostrowice 6, 78-506 Ostrowice, działając na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2010 r., nr 113, poz. 759 z późn. zm), zwanej dalej „Pzp” **zawiadamia o unieważnieniu postępowania nr GKI.271.6.2013** na podstawie art. 93 ust.1 pkt 7), gdyż jest ono obarczone niemożliwą do usunięcia wadą, uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego, wynikającą z dokonania przez zamawiającego czynności z naruszeniem art. 29 ust. 1 i 2 w zw. z art. 7 ust.1 Pzp.

Uzasadnienie

W trakcie wydłużenia terminu składania ofert Zamawiający powziął informację o dokonaniu nieprawidłowego opisu przedmiotu zamówienia w pkt V lit. e tirety od 5 do 9 zawierają błędne zapisy dotyczące skali opracowań jak też konieczność opracowania zmiany planu i prognozy skutków finansowych dla planu, gdzie przetarg dotyczył wyłącznie opracowania zmiany studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gminy. Błędnie opisane zostały też warunki udziału w postępowaniu oraz opis sposobu dokonywania oceny spełnienia tych warunków. Wskazany opis przedmiotu jest elementem znaczącym i warunkującym złożenie prawidłowej, niepodlegającej odrzuceniu oferty przez zainteresowanych Wykonawców.

Zgodnie z dyspozycją art.93 ust.1 pkt 7 w zw. z art. 146 ust.6 ustawy – Prawo zamówień publicznych zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeśli postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego, w przypadku dokonania przez zamawiającego czynności lub zaniechania dokonania czynności z naruszeniem przepisów ustawy, które miało lub mogło mieć wpływ na wynik postępowania. W przedmiotowym postępowaniu zamawiający konstruując zapisy SIWZ nieświadomie wprowadził wadliwe zapisy. Modyfikacja treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia nie może dotyczyć warunków udziału w postępowaniu, a ustalenie, że zamieszczone zapisy są niezgodne z przepisami właściwych ustaw, stanowi wadę, o której mowa w art.93 ust.1 pkt 7 ustawy- Prawo zamówień publicznych. Nie jest możliwe w toku badania i oceny ofert dokonywanie zmian warunków zarówno podmiotowych, jak i przedmiotowych, nawet gdyby były one obiektywnie niezasadne z uwagi na trwałe przeszkody uniemożliwiające potwierdzenia spełniania takiego warunku.

W takim przypadku zamawiający co najwyżej może rozważyć unieważnienie postępowania – tak jak to wynika z przepisu art.93 ust. 1 pkt 7 ustawy – Prawo zamówień publicznych (wyrok KIO z dnia 20 czerwca 2012 r., sygn. akt: KIO 1184/12).

Zgodnie z treścią wyroku Sądu Okręgowego w Białymstoku z dnia 28 kwietnia 2006 r., II CA 218/06, LEX nr 621171 modyfikacja treści SIWZ nie może dotyczyć warunków udziału w postępowaniu, a wprowadzanie zmian w SIWZ dopiero po upływie terminu składania ofert stanowi rażące naruszenie Pzp i narusza warunki udziału wykonawców w postępowaniu o zamówienie publiczne. Z wielu przedstawionych Zamawiającemu zapytań wynika, że doszło do naruszenia art. 29 ust. 1 ustawy Pzp, który to nakłada na Zamawiającego obowiązek opisanie przedmiotu zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględnienia wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty. Ponadto, w związku z faktem niedoprecyzowania opisu przedmiotu zamówienia oraz wynikającej z tego możliwości złożenia ofert nieporównywalnych, w razie kontynuowania postępowania obarczonego wadą, doszłoby do naruszenia art. 7 ust. 1 ustawy Pzp określającego zasady uczciwej konkurencji i równego dostępu do zamówienia. Powyższe powoduje, że prowadzenie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, którego celem jest dokonanie wyboru oferty wykonawcy, a następnie zawarcie umowy staje się bezprzedmiotowe – zgodnie bowiem z art. 146 ust. 6 ustawy Pzp, umowa mogłaby zostać unieważniona, jeżeli Zamawiający dokonałby wyboru oferty z naruszeniem przepisu ustawy, które mogło mieć wpływ na wynik postępowania.

Zamawiający dokonując szczegółowej analizy i badając w całości opis przedmiotu zamówienia stwierdził, iż uchybienia i braki zawarte w opisie przedmiotu zamówienia dotyczą istoty przedmiotu zamówienia i na tym etapie postępowania są wadą nieusuwalną i uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego, gdyż opis przedmiotu zamówienia wpływa na przebieg postępowania o udzielenie zamówienia oraz stanowi o istotnych postanowieniach późniejszej umowy. Zdaniem Zamawiającego brak precyzyjnego wskazania Wykonawcom przedmiotu zamówienia i poważne błędy w jego sformułowaniu, mogą mieć zasadniczy wpływ na ocenę złożonych w postępowaniu ofert oraz wybór oferty najkorzystniejszej, co może doprowadzić do zawarcia podlegającej unieważnieniu umowy.

Zgodnie z dyspozycją art. 93 ust. 1 pkt 7) w zw. z art. 146 ust. 6 ustawy – Prawo zamówień publicznych Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeśli postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego, w przypadku dokonania przez Zamawiającego czynności lub zaniechania dokonania czynności z naruszeniem przepisów ustawy, które miało lub mogło mieć wpływ na wynik postępowania.

Aby wada miała charakter, o którym mowa w art. 93 ust. 1 pkt 7) ustawy – Prawo zamówień publicznych muszą zaistnieć łącznie trzy przesłanki: 1) naruszenie przepisów ustawy przez zamawiającego, które miało lub mogło mieć wpływ na wynik postępowania, 2) nieusuwalny charakter tego naruszenia, 3) naruszenie musi powodować niemożność zawarcia ważnej umowy (Wyrok KIO z dnia 21 września 2010 r., sygn. akt: KIO/UZP 1945/10).

Opis przedmiotu zamówienia jest jedną z najważniejszych elementów przygotowania postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, mającym zasadnicze znaczenie dla osiągnięcia celu tego postępowania - zawarcia ważnej umowy w sprawie jego wykonania. Aby było to możliwe Zamawiający musi nie tylko opisać przedmiot zamówienia w specyfikacji istotnych warunków zamówienia w sposób jasny, zrozumiały i wyczerpujący, aby wykonawcy nie mieli wątpliwości.

Niniejszym, na co wskazano w treści pisma, zaistniała nieusuwalna, wada postępowania, co miało lub mogło wpływ na wynik postępowania, co uniemożliwia także zawarcie nie podlegającej unieważnieniu umowy. Dokonano błędnego, naruszającego zasady uczciwej konkurencji, opisu przedmiotu zamówienia, co bezspornie wpływa na wynik postępowania. Z uwagi na powyżej wskazane okoliczności, wobec ziszczenia się przesłanek wskazanych w art. 93 ust. 1 pkt 7) ustawy - Prawo zamówień publicznych, postępowanie należało unieważnić.

Jednocześnie Zamawiający informuje, iż procedura przetargowa obejmująca w/w przedmiot zamówienia w możliwie jak najszybszym terminie zostanie ponownie wszczęta po dokonaniu zmian i ponownym sporządzeniu opisu przedmiotu zamówienia.

WÓJT GMINY

mgr Wacław Miceński