

10 kwietnia 2025 r.

WI.271.4.2025

Dotyczy postępowania przetargowego pn. „Budowa terenu rekreacji na działce Nr 7253/1 w Mińsku Mazowieckim”

ZAWIADOMIENIE O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA

Działając zgodnie z art. 260 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U.2024.1320 t.j.) – zwanej dalej „ustawą Pzp”, Zamawiający zawiadamia, że unieważnia ww. postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego na podstawie art. 255 pkt 6 ustawy Pzp.

UZASADNIENIE:

Zgodnie z art. 255 pkt 6 ustawy Pzp w brzmieniu: *„Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli:*

6) postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego”.

W przedmiotowym postępowaniu przedmiot zamówienia określały: Dokumentacja techniczna, Projekt Zagospodarowania Terenu, Specyfikacja Techniczna Wykonania i Odbioru Robót Budowlanych, stanowiące załącznik nr 9 do SWZ. W treści Dokumentacji technicznej zostały podane wymiary huśtawki podwójnej wynoszące: 217x303cm x wys. 245cm.

W trakcie trwania postępowania wykonawcy składali wnioski o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia, zwanej dalej „SWZ”. W dniu 14 marca 2025 r. wpłynął wniosek o następującej treści *„Czy zamawiający dopuści huśtawkę o wymiarach 217x487cm x wys. 245cm? Zamawiający zamieścił na stronie prowadzonego postępowania 17 marca 2025r. odpowiedź na zadane pytanie w brzmieniu: „Zamawiający nie dopuści huśtawki o wymiarach 217x487cm x wys. 245cm, ponieważ strefa bezpieczeństwa huśtawki naruszy strefy bezpieczeństwa pozostałych urządzeń, jednocześnie będzie kolidować z zaprojektowanym wejściem na teren placu zabaw. Zamawiający nie widzi możliwości innego rozmieszczenia urządzeń zabawowych.”*

Zamawiający zauważył po otwarciu ofert, że udzielił wykonawcom błędnej odpowiedzi na zadane pytanie oraz, że w Dokumentacji technicznej zostały podane błędne wymiary huśtawki podwójnej.

Zamawiający stwierdził po otwarciu ofert, że Wykonawcy zaoferowali huśtawkę o wymiarach, na które Zamawiający w udzielonym wyjaśnieniu treści SWZ nie wyraził zgody. W tym stanie faktycznym należy stwierdzić, że zaistniały trzy przesłanki

decydujące o uznaniu, że zaistniała wada postępowania uniemożliwiająca zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy tj.:

- 1) Zaistniała wada,
- 2) Wada jest nieusuwalna;
- 3) Wada uniemożliwia zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Przez wadę postępowania należy rozumieć naruszenie przepisów ustawy Prawo zamówień publicznych. Zgodnie z orzecznictwem Krajowej Izby Odwoławczej za wadę postępowania można uznać opisanie przedmiotu zamówienia w sposób niejasny lub niejednoznaczny, czy też wadliwie przygotowany opis przedmiotu zamówienia. W zaistniałej sytuacji błędne wymiary huśtawki podwójnej, wskazane w Dokumentacji technicznej, należy potraktować jako wadliwy opis przedmiotu zamówienia.

Należy stwierdzić również, że zaistniała wada ma charakter nieusuwalny. Zamawiający nie ma możliwości unieważnienia czynności lub powtórzenia czynności złożenia ofert i powrotu do etapu ich składania, zatem warunek nieusuwalności również jest spełniony.

Zgodnie z utrwalonym orzecznictwem Krajowej Izby Odwoławczej można zauważyć, że do art. 457 ust. 5 ustawy Pzp, a więc również do art. 70⁵ ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeks cywilny sięga się nie tylko wtedy, gdy nieusuwalna wada postępowania wpływa na wynik postępowania o udzielenie zamówienia, ale również wtedy, gdy potencjalnie może wpłynąć na wynik przetargu.

Na potwierdzenie powyższego warto przywołać orzeczenie Krajowej Izby Odwoławczej z 18 kwietnia 2023 r., sygn. akt KIO 893/23, w którym wskazano, że niezłożenie przez zainteresowanego wykonawcę oferty, wskutek problemów technicznych związanych z platformą zakupową udostępnioną przez zamawiającego, którego oferta mogła potencjalnie zostać wybrana jako najkorzystniejsza, powoduje obarczenie postępowania niemożliwą do usunięcia wadą, uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego. Krajowa Izba Odwoławcza wskazała, że w tej sprawie zasadne byłoby zastosowanie art. 457 ust. 5 ustawy Pzp.

W ustalonym stanie faktycznym należy stwierdzić, że udzielona przez Zamawiającego odpowiedź, że Zamawiający nie dopuści huśtawki o wymiarach 217x487cm x wys. 245cm, mogła wpłynąć na decyzję Wykonawcy o zaniechaniu złożenia oferty w niniejszym postępowaniu, czego dowodem jest fakt, iż wykonawca który złożył wniosek o wyjaśnienie treści SWZ, nie złożył oferty w przedmiotowym postępowaniu. Zatem odpowiedź Zamawiającego mogła potencjalnie wpłynąć na wynik tego postępowania.

Mając na uwadze powyższe ustalenia należy uznać, że postępowanie obarczone jest nieusuwalną wadą, która powoduje uniemożliwiająca zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego. Zamawiający kierując się zasadami określonymi w art. 16 ustawy Pzp tj. zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców jest zobowiązany przedmiotowe postępowanie unieważnić na podstawie art. 255 pkt 6 ustawy Pzp.

/Dokument podpisany elektronicznie/