

Ziębice, dnia 10 stycznia 2019 roku

dot. postępowania na zadanie pn.: „Świadczenie usług związanych z odbiorem i zagospodarowaniem odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zamieszkałych i niezamieszkałych, na których powstają odpady komunalne z terenu Gminy Ziębice” (organizowanego w trybie przetargu nieograniczonego)

ZAWIADOMIENIE O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA

Zamawiający, Gmina Ziębice na podstawie art. 92 ust. 2 i art. 93 ust. 1 pkt 7 w zw. z art. 146 ust. 6 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2018 r., poz. 1986 – podstawa prawna na dzień wszczęcia postępowania.), zwanej dalej ustawą Pzp. zawiadamia o unieważnieniu postępowania o udzielenie zamówienia publicznego „Świadczenie usług związanych z odbiorem i zagospodarowaniem odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zamieszkałych i niezamieszkałych, na których powstają odpady komunalne z terenu Gminy Ziębice”.

Uzasadnienie prawne:

Zamawiający unieważnia postępowanie na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy Pzp, który stanowi: „Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli:

(...)

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

w zw. z art. 146 ust. 6 ustawy Pzp. „Prezes Urzędu może wystąpić do sądu o unieważnienie umowy w przypadku dokonania przez zamawiającego czynności lub zaniechania dokonania czynności z naruszeniem przepisu ustawy, które miało lub mogło mieć wpływ na wynik postępowania.”.

Uzasadnienie faktyczne:

W dniu 19 listopada 2018 roku Wykonawca FB Serwis Wrocław Sp. z o.o. złożył wniosek o wyjaśnienie treści SIWZ. W dniu 20 listopada 2018 roku Wykonawca Remondis Dolny Śląsk Sp. z o.o. złożył wniosek o wyjaśnienie treści SIWZ.

Zamawiający udzielił wyjaśnień na powyższe wnioski w trybie art. 38 ust. 1 i 2 ustawy Pzp. przesyłając odpowiedź do Wykonawców wskazanych powyżej oraz do Wykonawcy Zakład Usług Komunalnych w Ziębicach Sp. z o.o.

Zamawiający nie zamieścił wyjaśnień na stronie internetowej, na której zamieścił SIWZ. Zgodnie z obowiązkiem wynikającym z art. 38 ust. 2 ustawy Pzp.

W dniu 3 grudnia 2018 roku Zamawiający zamieścił na stronie internetowej informację, że w związku z udzielonymi wyjaśnieniami z dnia 28 listopada 2018 roku przesuwając termin składania ofert na dzień 19 grudnia 2018 roku przy czym należy zauważyć, iż nadal nie zamieszczono na stronie internetowej wyjaśnień z dnia 28 listopada 2018 roku

Zgodnie z art. 38 ust. 2 ustawy Pzp. „Treść zapytań wraz z wyjaśnieniami zamawiający przekazuje wykonawcom, którym przekazał specyfikację istotnych warunków zamówienia, bez ujawniania źródła zapytania, a jeżeli specyfikacja jest udostępniana na stronie internetowej, zamieszcza na tej stronie.”.

Treść odpowiedzi oraz treść pytania Zamawiający musi przekazać **wszystkim Wykonawcom**, którym przekazał SIWZ (a nie tylko pytającemu lub podmiotom, które, wg wiedzy Zamawiającego, mogą złożyć ofertę), ale nie może podawać źródła zapytania. Ustawa nakazuje,

aby wszelkie, wyjaśnienia i informacje, a także dokumenty związane z postępowaniem, przekazywane były wszystkim uczestnikom postępowania na równych zasadach. Wynika to przede wszystkim z przepisu art. 7 ust. 1 ustawy Pzp. który nakazuje równo traktować wszystkich wykonawców. Z uwagi na prowadzenie niektórych postępowań w dużej części za pomocą strony internetowej (np. przetarg nieograniczony), **pod pojęciem przekazania SIWZ należy rozumieć zamieszczenie jej na stronie internetowej.** W takiej sytuacji pytania i odpowiedzi **też zamieszczane są na stronie internetowej.** Biorąc pod uwagę zasadę równego traktowania Zamawiający w tym trybie nie powinien przekazywać niektórym Wykonawcom (np. pytającemu) treści odpowiedzi w inny sposób, **niż za pośrednictwem strony internetowej.**

Należy podkreślić, że wszystkie wyjaśnienia treści SIWZ udzielone Wykonawcom w toku postępowania, a także dokonane zmiany treści SIWZ, wiążą zarówno Zamawiającego, jak i Wykonawców. Traktowane są one bowiem jak **integralna część SIWZ.** Zamawiający w toku postępowania nie może odstąpić od interpretacji treści SIWZ, jaką zaprezentował poprzez udzielanie wyjaśnień, wykonawcy natomiast muszą brać pod uwagę udzielone wyjaśnienia i nie mogą powoływać się na własną wykładnię treści SIWZ – odmienną od zaprezentowanej przez Zamawiającego w wyjaśnieniach. Zmiany dokonane w treści SIWZ, zastępują dotychczasowe zapisy SIWZ.

Mając powyższe na uwadze doszło do naruszenia zasady określonej w art. 7 ust. 1 ustawy Pzp. uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców co mogło mieć wpływ na wynik postępowania. Celem wprowadzenia przez ustawodawcę obowiązku udostępniania wyjaśnień dotyczących treści SIWZ jest zapewnienie dostępu na równych zasadach najszerszemu gronu Wykonawców. Wada tkwiąca w postępowaniu ma charakter nieusuwalny, gdyż udzielenie odpowiedzi na pytania do treści SIWZ jest prawnie nieskuteczne po upływie terminu składania ofert. Brak tych pytań wywiera, co najmniej potencjalny wpływ a wynik postępowania.

W orzecznictwie KIO ukształtował się pogląd, że błędy zamawiającego popełnione przy otwarciu ofert, będącym czynnością faktyczną, powodują obowiązek unieważnienia postępowania. Tym bardziej więc błędy popełnione w toku procedury, które mogą mieć znaczenie dla treści ofert i kręgu wykonawców ubiegających się o zamówienie, takie jak brak wyjaśnień treści SIWZ, które kształtują oświadczenia wykonawcy uzasadniają unieważnienie postępowania na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7 Pzp.

Katalog uchybień wad postępowania określony w art. 146 ust. 1 Pzp nie ma charakteru zamkniętego. Unieważnienie postępowania może nastąpić również z powołaniem się na okoliczności określone w art. 146 ust. 6 ustawy Pzp., tj. dokonanie przez zamawiającego czynności lub zaniechania dokonania czynności z naruszeniem przepisu ustawy Pzp., które miało lub mogło mieć wpływ na wynik postępowania. Przyjmuje się bowiem, że skoro w takim przypadku Prezes UZP może wystąpić do sądu o unieważnienie umowy, to zamawiający, stwierdzając wystąpienie wady postępowania, mającej lub mogącej mieć wpływ na wynik postępowania, może unieważnić postępowanie na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy Pzp. Wpływ na wynik postępowania w rozumieniu art. 146 ust. 6 ustawy Pzp. mają z pewnością wady określone w jego ust. 1, ale także inne przypadki istotnego naruszenia przepisów Pzp, w szczególności podstawowych zasad udzielania zamówień publicznych, np. naruszenia zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców, np. poprzez brak udostępnienia na stronie internetowej treści zapytań wraz z wyjaśnieniami. Powyższe zostało potwierdzone uchwałą KIO sygn. akt KIO/KD14/17, w której Izba stwierdza, że brak zamieszczenia wyjaśnień na stronie internetowej winno prowadzić do unieważnienia postępowania w trybie art. 93 ust. 7 ustawy Pzp.

Mając powyższe na uwadze Zamawiający postanawia unieważnić postępowanie.

SURMISTRZ ZIEBIC

.....
(podpis Kierownika Zamawiającego)

Sporządziła Komisja Przetargowa