



DAZ-Z.272.36.2024

Gdańsk, dnia 11.06.2024 r.

### ZAWIADOMIENIE O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA

Zamawiający informuje, iż unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji na podstawie art. 275 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych, pn.: **Wybór operatora odpowiedzialnego za realizację konkursu startup dla uczniów szkół zawodowych pobierających naukę na terenie województwa pomorskiego.**

Zgodnie z art. 255 pkt 6) ustawy Pzp, Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

#### Uzasadnienie

W konsekwencji wpływu pytań do przedmiotowego postępowania oraz konieczności udzielenia na nie odpowiedzi, w dniu 24 maja 2024 r. Zamawiający przekazał do publikacji w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenie o zmianie ogłoszenia dotyczące zmiany terminu składania i otwarcia ofert w przedmiotowym postępowaniu. W dniu przesłania do publikacji ogłoszenia o zmianie ogłoszenia oraz w dniach kolejnych miała miejsce ogólnopolska awaria ww. Biuletynu polegająca na braku publikacji ogłoszeń. Wskutek awarii przesłane do publikacji ogłoszenie nie zostało skutecznie opublikowane.

Zgodnie z art. 255 pkt 6 ustawy Pzp zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli jest ono obarczone niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego. Norma ta wymaga wykazania łącznego spełnienia następujących trzech przesłanek.

Wykładnia celowościowa przepisu art. 255 pkt 6 ustawy Pzp prowadzi do wniosku, że niemożliwa do usunięcia wada uniemożliwiająca zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego to każda niedająca się usunąć wada uniemożliwiająca zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy. Konieczne jest więc wystąpienie związku przyczynowego pomiędzy zaistniałą wadą, a niemożnością zawarcia umowy.

Do zastosowania art. 255 pkt 6 ustawy Pzp konieczne jest wykazanie zaistnienia wszystkich wymienionych w tym przepisie przesłanek. Do tych przesłanek należy zaliczyć sam fakt wystąpienia wady postępowania oraz niemożność usunięcia takiej wady. Niemożliwa do usunięcia wada musi powodować niemożność zawarcia umowy, która nie podlegałaby unieważnieniu. Pod pojęciem niemożliwej do usunięcia wady uniemożliwiającej zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego kryje się każde uchybienie przepisom Pzp, którego skutków nie





można usunąć przy zastosowaniu procedur z nich wynikających (zob. wyrok z dnia 17 marca 2016 r., KIO 314/16).

Podsumowując powyższe, jeśli zostanie stwierdzona wada postępowania, to na Zamawiającym spoczywa obowiązek weryfikacji, czy może ona zostać skorygowana, poprzez unieważnienie czy też powtórzenie konkretnej czynności.

W zaistniałym stanie faktycznym, wada postępowania polegająca na braku publikacji wymaganego ogłoszenia o zmianie jest wadą niemożliwą do usunięcia, a sama wada skutkuje zawarciem umowy obciążonej sankcją nieważności.

Art. 457 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp stanowi, iż „umowa podlega unieważnieniu, jeżeli zamawiający z naruszeniem ustawy udzielił zamówienia, zawarł umowę ramową lub ustanowił dynamiczny system zakupów bez uprzedniego zamieszczenia w Biuletynie Zamówień Publicznych albo przekazania Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej ogłoszenia wszczynającego postępowanie lub bez wymaganego ogłoszenia zmieniającego ogłoszenie wszczynające postępowanie, jeżeli zmiany miały znaczenie dla sporządzenia wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo ofert.”

Mając na uwadze okoliczności wskazane w art. 457 ust.1 pkt 1, bezspornie należy stwierdzić, że umowa która została by zawarta w wyniku przedmiotowego postępowania byłaby obciążona wadą, która obligowałaby do unieważnienia tak zawartej umowy, dlatego zasadnym jest by unieważnienie postępowania odbyło się jeszcze przed otwarciem ofert.

Brak opublikowanego Ogłoszenia o zmianie ogłoszenia w zakresie terminu składania ofert, stanowi naruszenie przepisów Prawa Zamówień Publicznych, w szczególności obowiązków informacyjnych gwarantujących zasadę przejrzystości postępowania. Działanie takie ma niewątpliwie wpływ na wynik postępowania, a także na możliwość złożenia ofert przez Wykonawców.

Przy czym, jak trafnie podnosi się w orzecznictwie, uniemożliwienie wykonawcy złożenia oferty nie musi być okolicznością zależną od zamawiającego albo działaniem celowym, może wynikać właśnie z powodów technicznych, w tym również z awarii platformy, błędów oprogramowania, zbyt dużej liczby uczestników korzystających z platformy elektronicznej, istotny jest tu efekt w postaci braku możliwości złożenia oferty (tak w wyroku z dnia 2 sierpnia 2019 r., KIO 268/19).

Uwzględniając przedstawiony stan faktyczny, wada, którą dotknięte jest przedmiotowe postępowanie, na obecnym etapie jest nieusuwalna i ma znaczący wpływ na wynik postępowania, co stosownie do treści art. 255 pkt 6) ustawy Pzp, determinuje konieczność unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego.

Zmiana terminu składania ofert stanowi istotną zmianę SWZ. Wymóg ustawowy sformułowany jest w sposób jasny, a jego naruszenie stanowi naruszenie jednego z istotnych elementów procedury



wyłaniania wykonawców. Publikowanie ogłoszeń jest jedną z podstawowych gwarancji zachowania jawności i przejrzystości systemu zamówień publicznych.

W związku z powyższym, Zamawiający unieważnia postępowanie na podstawie art. 255 pkt 6) ustawy Pzp, tj. Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenia zamówienia publicznego jeżeli postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Przewodniczący Komisji Przetargowej

  
DYREKTOR  
Departamentu Edukacji i Sportu  
Adam Krawiec

