



Europejski Fundusz Rolny na rzecz Rozwoju Obszarów Wiejskich: Europa inwestująca w obszary wiejskie

Nazwa zadania: „**Ochrona zasobów i kształtowanie krajobrazu wiejskiego w miejscowości Masłowo, Folwark, gmina Rawicz poprzez odnowienie stawu wraz z zagospodarowaniem terenu oraz odnowienie rowów**”
Nr sprawy: ON.2710.3.2023

Rawicz, 11.08.2023 r.

ON.2710.3.2023

ZAWIADOMIENIE O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA

Dot. postępowania nr ON.2710.3.2023 na ochronę zasobów i kształtowanie krajobrazu wiejskiego w miejscowości Masłowo, Folwark, gmina Rawicz poprzez odnowienie stawu wraz z zagospodarowaniem terenu oraz odnowienie rowów

Działając na podstawie art. 260 ust. 2 w związku z art. 255 pkt 6, art. 74 ust. 2 oraz art. 457 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 poz. 1710 ze zm.) **Zamawiający** – Gmina Rawicz, ul. Marszałka Józefa Piłsudskiego 21, 63-900 Rawicz **zawiadamia o unieważnieniu postępowania** o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „**Ochrona zasobów i kształtowanie krajobrazu wiejskiego w miejscowości Masłowo, Folwark, gmina Rawicz poprzez odnowienie stawu wraz z zagospodarowaniem terenu oraz odnowienie rowów**”

Uzasadnienie prawne:

- 1) Zgodnie z **art. 260 ust. 2** ww. ustawy, Zamawiający jest zobowiązany do udostępnienia na stronie internetowej prowadzonego postępowania informacji o unieważnieniu postępowania, podając uzasadnienie faktyczne i prawne.
- 2) Zgodnie z **art. 255 pkt 6** ww. ustawy Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli postępowanie obciążone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.
- 3) Zgodnie z **art. 74 ust 2** ww. ustawy załączniki do protokołu postępowania udostępnia się po dokonaniu wyboru najkorzystniejszej oferty albo unieważnieniu postępowania „...”.
- 4) Zgodnie z **art. 457 ust. 1 pkt 1** ww. ustawy 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;

Uzasadnienie faktyczne:

Zamawiający w dniu 09.08.2023 r. udostępnił na niżej wymienionej stronie internetowej prowadzonego postępowania ogłoszenie o zamówieniu oraz specyfikację warunków zamówienia (SWZ) wraz z załącznikami dla niniejszego postępowania. Przy czym Zamawiający omyłkowo udostępnił jako zał. do SWZ, zamiast kosztorysów zerowych dla poszczególnych części, kosztorysy inwestorskie.

W związku z powyższym, z uwagi na to, że kosztorysy inwestorskie stanowią załączniki do protokołu, o którym mowa w art. 74 ustawy Pzp, Zamawiający poprzez publiczne ich udostępnienie w dniu ogłoszenia postępowania, naruszył art. 74 ust. 2 ustawy Pzp, zgodnie z którym załączniki do protokołu postępowania udostępnia się po dokonaniu wyboru najkorzystniejszej oferty albo unieważnieniu postępowania.

Powyższe stanowi niemożliwą do usunięcia wadę postępowania uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy. Zgodnie z art. 457 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp umowa podlega unieważnieniu jeżeli Zamawiający udzielił zamówienia z naruszeniem ustawy. Zamawiający udostępniając kosztorysy inwestorskie w dniu 09.08.2023 r., tj. przed wyborem najkorzystniejszej oferty lub unieważnieniem postępowania spowodował naruszenie art. 74 ust. 2 ustawy Pzp.

Powyższa okoliczność stanowi wadę postępowania - czynność przedwczesnego udostępniania ww. kosztorysów ma charakter jednokrotny, której nie można cofnąć, a tym samym ma ona charakter nieusuwalny.

Wszczęcie postępowania o udzielenie zamówienia oznacza w szczególności zobowiązanie do zawarcia umowy, z którego zwalnia Zamawiającego jedynie zajście wskazanych w Pzp lub w odrębnych przepisach, okoliczności. Powoduje to konieczność ścisłego interpretowania przesłanek unieważnienia postępowania. Wykładnia pojęcia „obciążone” sugeruje, że wada ma charakter nieodwracalny, a Zamawiający nie jest w stanie „naprawić”

postępowania, co skutkować może zawarciem umowy podlegającej unieważnieniu. W tym przypadku mamy zatem do czynienia z wadą o charakterze istotnym, bowiem wada nieistotna z punktu widzenia przebiegu postępowania mogłaby być usunięta przez Zamawiającego. Literalna wykładnia przesłanki z art. 255 pkt 6 Pzp wskazuje na konieczność istnienia związku przyczynowo - skutkowego między wadą postępowania, a przesłanką unieważnienia umowy w całości. Użycie przez ustawodawcę konstrukcji „obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą” oznacza, że wada jest bezwzględnie nieusuwalna, czyli niemożliwa do usunięcia przez Zamawiającego lub wykonawcę w postępowaniu na podstawie jakiegokolwiek procedury sankcyjnej przewidzianej w Pzp. Wada ta wywiera więc tak istotny wpływ na umowy w sprawie zamówienia, że podlegać może unieważnieniu. Zaistnienie tego rodzaju wady w praktyce prowadzi do zawarcia wadliwej umowy w sprawie zamówienia publicznego. W związku z tym w przypadku, gdy wada postępowania jest możliwa do usunięcia wówczas automatycznie niemożliwym jest zastosowanie przesłanki z art. 255 pkt 6 Pzp. Skoro ustawodawca posługuje się cały czas pojęciem „umowy” należy rozumieć, iż ma na myśli całą umowę a nie jej część.

Ujawnienie kosztorysu inwestorskiego potencjalnym Wykonawcom przed otwarciem ofert zostało uznane za niedopuszczalne przez Krajową Izbę Odwoławczą, która w wyroku z dnia 13 stycznia 2014 r. (sygn.. akt KIO 2901/13), stwierdziła, że: (...) *W niniejszej sprawie doszło do naruszenia także art. 96 ust. 3 ustawy Prawo zamówień publicznych, który stanowi, że załączniki do protokołu udostępnia się po dokonaniu wyboru oferty najkorzystniejszej lub po unieważnieniu postępowania. Tym samym ujawnienie kosztorysu inwestorskiego, który – co nie jest sporne pomiędzy stronami – nie był jawny przed otwarciem ofert, stanowi naruszenie tego artykułu ustawy. Powyżej wskazane okoliczności stanowią wady postępowania (naruszenia procedury postępowania o udzielenie zamówienia publicznego), których nie można cofnąć, a tym samym mają charakter nieusuwalny.*

Wobec powyższego Zamawiający zawiadamia o unieważnieniu postępowania podając uzasadnienie faktyczne i prawne.

Działając na podstawie art. 260 ust 2 ww. ustawy Zamawiający udostępnia niezwłocznie informacje, o których mowa w art. 260 ust. 1, na stronie internetowej prowadzonego postępowania <https://platformazakupowa.pl/transakcja/803518>

postępowanie przy
udziale komisji przetargowej
prowadzi: Julia Ryba
w zastępstwie: Aneta Głowacz

.....
(podpis)

Administratorem Państwa danych osobowych jest Burmistrz Gminy Rawicz mający siedzibę w Urzędzie Miejskim Gminy Rawicz przy ul. Marsz. Józefa Piłsudskiego 21, 63-900 Rawicz. Pani/a dane osobowe będą przetwarzane w celu realizacji prawnych obowiązków Administratora danych oraz wykonania zobowiązań umownych. Podstawą prawną przetwarzania danych osobowych jest art.6 ust.1 i art.9 ogólnego rozporządzenia o ochronie danych (RODO). Mają Państwo w szczególności prawo żądania dostępu do treści swoich danych osobowych, prawo do ich sprostowania, a w przypadku pozyskiwania danych na podstawie zgody, prawo do żądania ich usunięcia, a także prawo do cofnięcia zgody na ich przetwarzanie. W sprawach dotyczących przetwarzania danych osobowych możliwy jest kontakt pod adresem e-mail: iod@rawicz.eu. Pełna treść klauzuli informacyjnej dostępna jest na stronie: <https://rawicz.pl/informator/rodo/>