

IESPS.DOA.20.2017.WP

Warszawa, 30 stycznia 2017 roku

**Wykonawcy ubiegający się
o udzielenie zamówienia**

Dotyczy zamówienie nr DOA.261.01.17

ZAWIADOMIENIE O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA

Działając na podstawie art. 93 ust. 3 pkt 2 Ustawa z dnia 29 stycznia 2004 roku - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2015 r. poz. 2164 z późn. zm. zwana dalej „Pzp”), Instytut Europejskiej Sieci Pamięć i Solidarność zawiadamia o unieważnieniu postępowania nr DOA.261.01.17 na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7 w zw. z art. 146 ust. 6 Pzp, 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. 38 ust. 4a pkt 1 w zw. z art. 7 ust. 1 Pzp oraz art. 12a ust. 2 w zw. z art. 7 ust. 1 Pzp.

Zamawiający:

Instytut Europejskiej Sieci Pamięć i Solidarność

Państwowa instytucja kultury wpisana do rejestru instytucji kultury prowadzonego przez Ministra Kultury i Dziedzictwa Narodowego pod nr RIK 90/2015

ul. Zielna 37, 01-108 Warszawa

Tel: 22 39 57 600, fax 22 39 57 601

Nazwa zamówienia:

Kompleksowa obsługa podróży na potrzeby Instytutu Europejskiej Sieci Pamięć i Solidarność – świadczenie usług wyszukiwania połączeń, rezerwacji i sprzedaży biletów lotniczych, kolejowych i autokarowych oraz usług wyszukiwania noclegów, rezerwacji, sprzedaży i dostarczania voucherów na noclegi w kraju i zagranicą



Uzasadnienie

Po otwarciu ofert oraz wyborze najkorzystniejszej oferty, Zamawiający powziął informację o nieprawidłowym działaniu w postaci zaniechania ogłoszenia o zmianie ogłoszenia opublikowanego w biuletynie UZP, co zgodnie z art. 38 ust. 4a pkt 1. Pzp winien był uczynić z uwagi na zmianę treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia w pkt XIII

tj. warunków dotyczących kryteriów oceny ofert. Zmiana ta została dokonana w wyniku udzielania wyjaśnień odnośnie treści SIWZ oraz została przesłana tylko tym Wykonawcom, którzy złożyli wniosek o wyjaśnienie treści SIWZ, co mogło stanowić również naruszenie zasady równego traktowania wykonawców. Należy mieć na uwadze, iż tak jak zostało wskazane w wyroku KIO z dnia 10 września 2014 roku, sygn. akt KIO 1808/14 „*Norma zgodności treści SIWZ z treścią ogłoszenia wynika przede wszystkim z nakazu równego traktowania wykonawców. Nie można bowiem uznać za równe traktowanie wykonawców w sytuacji, gdy wykonawcy będą brali udział w postępowaniu na odmiennych zasadach, opierając się na treści SIWZ, inni na treści ogłoszenia.*”

Takie zaniechanie stanowi również naruszenie art. 12a ust. 2 Pzp, zgodnie z którym zamawiający był zobowiązany do przedłużenia terminu na składanie ofert, jeśli zmiana treści ogłoszenia o zamówieniu dotyczyła m.in. kryteriów oceny ofert. Z uwagi na zakończeniu przetargu i wybranie najkorzystniejszej ze składanych ofert, wada ta na obecnym etapie postępowania ma charakter nieusuwalny.

Zamawiający precyzując kryteria oceny składanych ofert zmienił kryterium „*wysokość upustu określonego w % od ceny biletu przewoźnika jakiego wykonawca udzieli zamawiającemu przy sprzedaży biletu*” na „*wysokość upustu określonego w % od ceny biletu kolejowego przewoźnika jakiego wykonawca udzieli zamawiającemu przy sprzedaży biletu*”. Wskazana zmiana 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 Pzp Zamawiający unieważnia postępowania o udzielenie zamówienia, jeśli postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowie w sprawie zamówienia publicznego. Dokonana przez Zamawiającego zmiana kryterium oceny ofert bez dokonania zmiany ogłoszenia w tym przedmiocie będącą naruszeniem przepisów ustawy miała wpływ na wynik postępowania.



Powyższe niedopełnienie obowiązku zamieszczenia ogłoszenia o zmianie ogłoszenia o przetargu spowodowało złożenie przez Wykonawców nieporównywalnych ofert (do takich wniosków prowadzi analiza złożonych ofert, gdzie część Wykonawców opisując udzielany upust na bilety brała pod uwagę wszystkie rodzaje biletów, a część wyłącznie bilety kolejowe). W wyniku niedopatrzenia, została wybrana najkorzystniejsza oferta, jednakże umowa nie została jeszcze podpisana z wybranym Wykonawcą. Brak możliwości zawarcia umowy jest niemożliwą do usunięcia wadą na tym etapie postępowania. Nie jest również możliwe dopełnienie obowiązku z art. 38 ust. 4a Pzp, z uwagi na upływanie terminu na składanie ofert.

W takim wypadku Zamawiający co najwyżej może rozważać unieważnienie postępowania tak jak to wynika z art. 93 ust. 1 pkt 7 Pzp i zostało potwierdzone w ugruntowanym orzecznictwie (wyrok KIO z dnia 20 czerwca 2012 roku, sygn. akt: KIO 1184/12, wyrok KIO z dnia 18 kwietnia 2013 roku, sygn. akt KIO 523/13).

Powyższe zatem z całą pewnością uzasadnia unieważnienia niniejszego postępowania na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7 w zw. z art. 146 ust. 1 pkt 6 Pzp oraz art. 38 ust. 4a w zw. z art. 7 ust. 1 Pzp, gdyż naruszenie przepisów uniemożliwia zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy.

Rafał Rogulski

Dyrektor
Instytut Europejskiej Sieci Pamięć i Solidarność
