



Prezes Urzędu Zamówień Publicznych

DKZP.WKZ3.442.73.2024.OL
KND/71/24/DKZP

Warszawa, dnia 30.01. 2025 r.

Informacja o wyniku kontroli doraźnej

1. Określenie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, które było przedmiotem kontroli:

Zamawiający:	Gmina Juchnowiec Kościelny ul. Jaśminowa 19 16-061 Juchnowiec Kościelny
Rodzaj zamówienia:	usługa
Rodzaj procedury:	zamówienie klasyczne
Przedmiot zamówienia:	opracowanie dokumentacji projektowej na budowę ul. Dworskiej w Izabelinie gmina Juchnowiec Kościelny
Tryb postępowania:	przetarg nieograniczony
Data wszczęcia postępowania:	6 marca 2024 r.
Numer ogłoszenia o zamówieniu:	Dz. Urz. UE: S 47/2024 numer publikacji 137633-2024
Wartość zamówienia:	150 000,00 zł (co stanowi równowartość 33 680,62 euro)
Środki UE:	nie

2. Informacja o stwierdzeniu naruszeń lub ich braku.

Po przeprowadzeniu kontroli doraźnej przedmiotowego postępowania na podstawie art. 603 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2024 r., poz. 1320), zwanej dalej „ustawą Pzp”, Prezes Urzędu Zamówień Publicznych (dalej także: „Prezes Urzędu”) na podstawie art. 609 ust. 1 pkt 2 ustawy Pzp stwierdza naruszenie przez Zamawiającego przepisu art. 255 pkt 6 w związku z art. 457 ust. 1 ustawy Pzp oraz w związku z art. 70⁵ ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny (t.j. Dz.U. z 2024 r. poz. 1061, dalej: „k.c.”) w związku z art. 457 ust. 5 ustawy Pzp, poprzez niezasadne unieważnienie niniejszego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, jako obarczonego niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

UZASADNIENIE

W toku postępowania wyjaśniającego oraz kontroli doraźnej ustalono, iż zamawiający – Gmina Juchnowiec Kościelny – prowadził postępowanie o udzielenie zamówienia w trybie przetargu nieograniczonego pn.: *Opracowanie dokumentacji projektowej na budowę ul. Dworskiej w Izabelinie gmina Juchnowiec Kościelny*, zakończone jego unieważnieniem w dniu 20 maja 2024 r.

Jak ustalono, w treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ) w rozdziale VI pkt 2 i 3 SWZ Zamawiający wskazał:

2. *Z postępowania o udzielenie zamówienia wyklucza się wykonawcę, w przypadkach określonych w art. 5k Rozporządzenia Rady (UE) 2022/576 z dnia 8 kwietnia 2022 r. w sprawie zmiany rozporządzenia (UE) nr 833/2024 dotyczącego środków ograniczających w związku z działaniami Rosji destabilizującymi sytuację na Ukrainie.*
3. *Z postępowania o udzielenie zamówienia wyklucza się wykonawcę, w przypadkach określonych w art. 7 ust. 1 ustawy z dnia 13 kwietnia 2022 r. o szczególnych rozwiązaniach w zakresie przeciwdziałania wspieraniu agresji na Ukrainę oraz służących ochronie bezpieczeństwa narodowego (Dz. U. 2022 poz. 835).*

W rozdziale VII SWZ pod nazwą *Wykaz oświadczeń lub dokumentów, warunków udziału w postępowaniu oraz brak podstaw wykluczenia*, Zamawiający żądał złożenia następujących dokumentów:

- 1.1. *Aktualne na dzień składania ofert oświadczenie stanowiące wstępne potwierdzenie, że wykonawca: a) nie podlega wykluczeniu, b) spełnia warunki udziału w postępowaniu.*
- 1.2. *Oświadczenie, o którym mowa w pkt 1.1 wykonawca zobowiązany jest złożyć w formie jednolitego Europejskiego Dokumentu Zamówienia sporządzonego zgodnie ze wzorem standardowego formularza z dnia 5 stycznia 2016 r. ustanawiającym standardowy formularz jednolitego europejskiego dokumentu zamówienia (Dz. Urz. UE L 3 z 06.01.2016, str. 16), zwanego dalej „Jednolitym Dokumentem” lub „JEDZ” - wg. Załącznika nr 4 do SWZ.*
- 1.3. *W przypadku wspólnego ubiegania się o zamówienie przez wykonawców, JEDZ składa każdy z wykonawców. JEDZ potwierdza brak podstaw wykluczenia oraz spełnianie warunków udziału w postępowaniu w zakresie, w jakim każdy z wykonawców wykazuje spełnianie warunków udziału w postępowaniu.*

- 1.4. Wykonawca, w przypadku polegania na zdolnościach lub sytuacji podmiotów udostępniających zasoby - jeżeli dotyczy Załącznik nr 9 do SWZ oraz przedstawia wraz ze swoim JEDZ, także JEDZ podmiotu udostępniającego zasoby, potwierdzające brak podstaw wykluczenia tego podmiotu oraz odpowiednio spełnianie warunków udziału w postępowaniu, w zakresie w jakim wykonawca powołuje się na jego zasoby.
2. Zamawiający, zgodnie z art. 139 ust. 1 ustawy, w pierwszej kolejności dokona badania i oceny ofert, a następnie dokona kwalifikacji podmiotowej wykonawcy, którego oferta została najwyżej oceniona, w zakresie braku podstaw wykluczenia oraz spełniania warunków udziału w postępowaniu.
3. Jeżeli jest to niezbędne do zapewnienia odpowiedniego przebiegu postępowania o udzielenie zamówienia, zamawiający może na każdym etapie postępowania wezwać wykonawców do złożenia wszystkich lub niektórych oświadczeń lub dokumentów potwierdzających, że nie podlegają wykluczeniu oraz spełniają warunki udziału w postępowaniu, a jeżeli zachodzą uzasadnione podstawy do uznania, że złożone uprzednio oświadczenia lub dokumenty nie są już aktualne, do złożenia aktualnych oświadczeń lub dokumentów.
4. Zamawiający przed udzieleniem zamówienia, wezwie wykonawcę, którego oferta została oceniona najwyżej, do złożenia w wyznaczonym, nie krótszym niż 10 dni, terminie:
 - 4.1 Oświadczenia o aktualności informacji zawartych w JEDZ, o których mowa w art. 125 ust. 1 ustawy, w zakresie podstaw wykluczenia z postępowania wskazanych przez zamawiającego, o których mowa w art. 108 ust. 1 w zakresie pkt 3, pkt 5, pkt 6 ustawy, art. 5k Rozporządzenia Rady (UE) 2022/576 z dnia 8 kwietnia 2022 r. w sprawie zmiany rozporządzenia (UE) nr 833/2014 dotyczącego środków ograniczających w związku z działaniami Rosji destabilizującymi sytuację na Ukrainie oraz art. 7 ust. 1 ustawy z dnia 13 kwietnia 2022 r. o szczególnych rozwiązaniach w zakresie przeciwdziałania wspieraniu agresji na Ukrainę oraz służących ochronie bezpieczeństwa narodowego (Dz. U. poz. 835) - Wzór oświadczenia stanowi Załącznik nr 8 do SWZ.

W treści załącznika nr 8 do SWZ (wzór oświadczenia w zakresie określonym w rozdziale VII pkt 4.1. SWZ), wskazano następujący wzór oświadczenia:

Oświadczam(y), że informację zawartą w oświadczeniu, o którym mowa w art. 125 ust. 1 ustawy, w zakresie podstaw wykluczenia z postępowania wskazanych przez zamawiającego, o których mowa w: - art. 108 ust. 1 pkt 3 ustawy, art. 108 ust. 1 pkt 4 ustawy, dotyczących orzeczenia zakazu ubiegania się o zamówienie publiczne tytułem środka zapobiegawczego - art. 108 ust. 1 pkt 5 ustawy, dotyczących zawarcia z innymi wykonawcami porozumienia mającego na celu zakłócenie konkurencji - art. 108 ust. 1 pkt 6 ustawy, *są aktualne, *nie są aktualne (*niepotrzebne skreślić).

Ponadto oświadczam(y), że nie podlegam(y) wykluczeniu na podstawie art. 5k Rozporządzenia Rady (UE) 2022/576 z dnia 8 kwietnia 2022 r. w sprawie zmiany rozporządzenia (UE) nr 833/2014 dotyczącego środków ograniczających w związku z działaniami Rosji destabilizującymi sytuację na Ukrainie, oraz art. 7 ust. 1 ustawy z dnia 13 kwietnia 2022 r. o szczególnych rozwiązaniach w zakresie przeciwdziałania wspieraniu agresji na Ukrainę oraz służących ochronie bezpieczeństwa narodowego (Dz. U. poz. 835).

Zamawiający pismem z dnia 29 kwietnia 2024 r. wezwał na podstawie art. 126 ust. 1 ustawy Pzp wykonawcę - Drogowskaz s.c. M. Gwiazdowski, A. Sosnowski, ul. Elewatorska 13c, 15-620 Białystok, którego oferta została najwyżej oceniona do złożenia w terminie 10 dni od dnia wezwania, podmiotowych środków dowodowych określonych w ogłoszeniu o zamówieniu oraz w rozdziale VII ust. 4 SWZ, tj. m.in. 1. oświadczenia o aktualności informacji zawartych w JEDZ o których mowa w art. 125 ust. 1 ustawy, w zakresie podstaw wykluczenia z postępowania

wskazanych przez zamawiającego o których mowa w art. 108 ust. 1 w zakresie pkt 3, pkt 5, pkt 6 ustawy, art. 5k Rozporządzenia Rady (UE 2022/576) z dnia 8 kwietnia 2022 r. w sprawie zmiany rozporządzenia (UE) nr 833/2014 dotyczącego środków ograniczających w związku z działaniami Rosji destabilizującymi sytuację na Ukrainie oraz art. 7 ust. 1 ustawy z dnia 13 kwietnia 2022 r. o szczególnych rozwiązaniach w zakresie przeciwdziałania wspieraniu agresji na Ukrainę oraz służących ochronie bezpieczeństwa narodowego (Dz. U. poz. 835) - wzór oświadczenia stanowi Załącznik nr 8 do SWZ.

W odpowiedzi na ww. wezwanie, pismem z dnia 8 maja 2024 r. (wpływ do Zamawiającego w dniu 10 maja 2024 r.), Wykonawca oświadczył, że informacje zawarte w oświadczeniu, o którym mowa w art. 125 ust. 1 ustawy, w zakresie podstaw wykluczenia z postępowania wskazanych przez zamawiającego, o których mowa w: - art. 108 ust. 1 pkt 3 ustawy, - art. 108 ust. 1 pkt 4 ustawy, dotyczących orzeczenia zakazu ubiegania się o zamówienie publiczne tytułem środka zapobiegawczego, - art. 108 ust. 1 pkt 5 ustawy, dotyczących zawarcia z innymi wykonawcami porozumienia mającego na celu zakłócenie konkurencji, są aktualne. Ponadto Wykonawca oświadczył, że nie podlegam(y) wykluczeniu na podstawie art. 5k Rozporządzenia Rady (UE) 2022/576 z dnia 8 kwietnia 2022 r. w sprawie zmiany rozporządzenia (UE) nr 833/2014 dotyczącego środków ograniczających w związku z działaniami Rosji destabilizującymi sytuację na Ukrainie, oraz art. 7 ust. 1 ustawy z dnia 13 kwietnia 2022 r. o szczególnych rozwiązaniach w zakresie przeciwdziałania wspieraniu agresji na Ukrainę oraz służących ochronie bezpieczeństwa narodowego (Dz. U. 2022 poz. 835).

Nadto, Wykonawca w pkt 13 formularza oferty oświadczył, że przedmiot zamówienia wykonamy sami, bez udziału podwykonawców. Natomiast w części II sekcji C JEDZ: Informacje na temat polegania na zdolności innych podmiotów, na pytanie czy wykonawca polega na zdolności innych podmiotów w celu spełnienia kryteriów kwalifikacji określonych poniżej w części IV oraz (ewentualnych) kryteriów i zasad określonych poniżej w części V? Wykonawca zaznaczył odpowiedź: nie, a w sekcji D: Informacje dotyczące podwykonawców, na których zdolności wykonawca nie polega, na pytanie: czy wykonawca zamierza zlecić osobom trzecim podwykonawstwo jakiegokolwiek części zamówienia? zaznaczył odpowiedź: nie.

Zgodnie z treścią dokumentu pn. Informacja o unieważnieniu czynności oceny i wyboru najkorzystniejszej oferty oraz Informacja o unieważnieniu postępowania z dnia 20 maja 2024 r. oraz pkt 16 protokołu postępowania Zamawiający, działając na podstawie art. 260 ust. 1 i 2 ustawy Pzp informuje o unieważnieniu postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji na wykonanie usługi pn. Opracowanie dokumentacji projektowej na budowę ul. Dworskiej w Izabelinie gmina Juchnowiec Kościelny. W uzasadnieniu powyższej decyzji Zamawiający wskazał, że Zamawiający w dniu 10.05.2024 r. dokonał wyboru najkorzystniejszej oferty, nie mniej jednak Zamawiający mając na uwadze zapisy art. 17 ust. 2 ustawy Pzp przeprowadził czynności samokontroli polegające na ponownym przeanalizowaniu dokumentów postępowania (m.in. oświadczenia, o którym mowa w art. 125 ust. 1 ustawy Pzp) i zapisów SWZ. Po analizie zapisów SWZ Zamawiający stwierdził, że w zapisach rozdziału VII ust. 1 SWZ nie wskazał oświadczenia mającego na celu potwierdzenie niepodlegania wykluczeniu przez Wykonawcę: 1) w przypadkach określonych w art. 5k Rozporządzenia Rady (UE) 2022/576 z dnia 8 kwietnia 2022 r. w sprawie zmiany rozporządzenia (UE) nr 833/2014 dotyczącego środków ograniczających w związku z działaniami Rosji destabilizującymi sytuację na Ukrainie; 2) w przypadkach określonych w art. 7 ust. 1 ustawy z dnia 13 kwietnia 2022 r. o szczególnych rozwiązaniach w zakresie przeciwdziałania wspieraniu agresji na Ukrainę oraz służących ochronie bezpieczeństwa narodowego (Dz. U. z 2022 poz. 835). Powyższa wada nie może zostać osunięta na obecnym etapie postępowania, gdyż w/w oświadczenie należy złożyć wraz z ofertą. Tym samym mając na uwadze powyższe, zgodnie z dyspozycją 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.

Pismem z 12 czerwca 2024 r. (wpływ do Urzędu w tym samym dniu, znak pisma: INW.271.11.2024), Zamawiający wyjaśnił, że Gmina w bieżącym roku wszczęła trzy postępowania w trybie przetargu nieograniczonego, tj. 1. opracowanie dokumentacji projektowej na budowę dróg w Księżynie gmina Juchnowiec Kościelny, 2. opracowanie dokumentacji projektowej na budowę ul. Dworskiej w Izabelinie gmina Juchnowiec Kościelny, 3. aktualizację dokumentacji projektowej na budowę ul. Sezamkowej w Olmontach gmina Juchnowiec Kościelny. Postępowanie nr 1 zostało zakończone wyborem oferenta i zawarto umowę z Wykonawcą, natomiast w pozostałych dwóch dokonano wyboru najkorzystniejszej oferty. Nie mniej jednak Zamawiający mając na uwadze zapisy art. 17 ust. 2 ustawy Pzp przeprowadził czynności samokontroli wszystkich trzech postępowań, polegające na ponownym przeanalizowaniu dokumentów postępowania (m.in. oświadczenia, o którym mowa w art. 125 ust. 1 ustawy Pzp) i zapisów SWZ. Po analizie zapisów SWZ Zamawiający stwierdził, że w zapisach rozdziału VII ust. 1 SWZ nie wskazał oświadczenia mającego na celu potwierdzenie niepodlegania wykluczeniu przez Wykonawcę: 1) w przypadkach określonych w art. 5k Rozporządzenia Rady (UE) 2022/576 z dnia 8 kwietnia 2022 r. w sprawie zmiany rozporządzenia (UE) nr 833/2014 dotyczącego środków ograniczających w związku z działaniami Rosji destabilizującymi sytuację na Ukrainie; 2) w przypadkach określonych w art. 7 ust. 1 ustawy z dnia 13 kwietnia 2022 r. o szczególnych rozwiązaniach w zakresie przeciwdziałania wspieraniu agresji na Ukrainę oraz służących ochronie bezpieczeństwa narodowego (Dz. U. z 2022 poz. 835). Powyższa wada nie mogła zostać usunięta na etapie prowadzonych postępowań, gdyż oświadczenie należało złożyć wraz z ofertą. Tym samym mając na uwadze powyższe, zgodnie z dyspozycją art. 255 pkt 6 ustawy Pzp Zamawiający unieważnił postępowania o udzielenie zamówienia na opracowanie dokumentacji projektowej na budowę ul. Dworskiej w Izabelinie gmina Juchnowiec Kościelny oraz aktualizację dokumentacji projektowej na budowę ul. Sezamkowej w Olmontach gmina Juchnowiec Kościelny, natomiast w przypadku postępowania na opracowanie dokumentacji projektowej na budowę dróg w Księżynie gmina Juchnowiec Kościelny Zamawiający rozwiązał umowę z Wykonawcą. W załączeniu przekazuje kopię kompletnej dokumentacji dotyczącej przedmiotowego postępowania.

W związku z powyższym Prezes Urzędu zważył co następuje.

Stosownie do treści 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.

Z powyższego przepisu wynika zatem, że zamawiający obowiązany jest unieważnić prowadzone postępowanie jeżeli łącznie zostaną spełnione następujące przesłanki: postępowanie musi być obarczone wadą, czyli w postępowaniu doszło do naruszenia przez zamawiającego przepisów regulujących jego prowadzenie, wada ta jest niemożliwa do usunięcia, stwierdzona wada postępowania musi być na tyle istotna, że uniemożliwia zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego¹.

Zgodnie z art. 125 ust. 1 ustawy Pzp do wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo do oferty wykonawca dołącza oświadczenie o niepodleganiu wykluczeniu, spełnianiu warunków udziału w postępowaniu lub kryteriów selekcji, w zakresie wskazanym przez zamawiającego. Oświadczenie, o którym mowa w ust. 1, składa się na formularzu jednolitego europejskiego dokumentu zamówienia, sporządzonym zgodnie ze wzorem standardowego formularza określonego w rozporządzeniu wykonawczym Komisji (UE) 2016/7 z dnia 5 stycznia 2016 r. ustanawiającym

¹ wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 6 grudnia 2022 r., sygn. akt: KIO 3075/22.

standardowy formularz jednolitego europejskiego dokumentu zamówienia (Dz.Urz. UE L 3 z 06.01.2016, str. 16), zwanego dalej "jednolitym dokumentem" (art. 125 ust. 2 ustawy Pzp). Zatem wykonawca składa oświadczenie o niepodleganiu wykluczeniu w zakresie obligatoryjnych oraz określonych przez zamawiającego fakultatywnych podstaw wykluczenia w jednolitym dokumencie.

Podstawy wykluczenia, o których mowa w art. 5k Rozporządzenia Rady (UE) 2022/576 z dnia 8 kwietnia 2022 r. w sprawie zmiany rozporządzenia (UE) nr 833/2014 dotyczącego środków ograniczających w związku z działaniami Rosji destabilizującym sytuację na Ukrainie oraz w art. 7 ust. 1 ustawy z dnia 13 kwietnia 2022 r. o szczególnych rozwiązaniach w zakresie przeciwdziałania wspieraniu agresji na Ukrainę oraz służących ochronie bezpieczeństwa narodowego (Dz. U. 2022 poz. 835), stanowią obligatoryjne podstawy wykluczenia, które zamawiający ma obowiązek weryfikować w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, w przypadku postępowań o wartości równej lub powyżej progów unijnych.

W stanie faktycznym sprawy Zamawiający w rozdziale VI pkt 2 i 3 SWZ pod nazwą Podstawy wykluczenia wykonawców, przewidział ww. podstawy wykluczenia z postępowania, natomiast nie żądał w dokumentacji postępowania (w rozdziale VII SWZ pod nazwą Wykaz oświadczeń lub dokumentów, potwierdzających spełnienie warunków udziału w postępowaniu oraz brak podstaw wykluczenia) złożenia wraz z ofertą oświadczenia potwierdzającego brak omawianych podstaw wykluczenia. Jednocześnie w rozdziale VII pkt 4.1. SWZ pod nazwą Wykaz oświadczeń lub dokumentów, potwierdzających spełnienie warunków udziału w postępowaniu oraz brak podstaw wykluczenia, Zamawiający żądał złożenia podmiotowego środka dowodowego na potwierdzenie braku omawianych podstaw wykluczenia, tj. oświadczenia o aktualności informacji zawartych w JEDZ o których mowa w art. 125 ust. 1 ustawy, w zakresie podstaw wykluczenia z postępowania wskazanych przez zamawiającego o których mowa w art. 108 ust. 1 w zakresie pkt 3, pkt 5, pkt 6 ustawy, art. 5k Rozporządzenia Rady (UE) 2022/576 z dnia 8 kwietnia 2022 r. w sprawie zmiany rozporządzenia (UE) nr 833/2014 dotyczącego środków ograniczających w związku z działaniami Rosji destabilizującymi sytuację na Ukrainie oraz art. 7 ust. 1 ustawy z dnia 13 kwietnia 2022 r. o szczególnych rozwiązaniach w zakresie przeciwdziałania wspieraniu agresji na Ukrainę oraz służących ochronie bezpieczeństwa narodowego (Dz. U. poz. 835) - Wzór oświadczenia stanowi Załącznik nr 8 do SWZ.

Jednocześnie należy wskazać, że Wykonawca w wyniku wezwania Zamawiającego z dnia 29 kwietnia 2024 r. na podstawie art. 126 ust. 1 ustawy Pzp do złożenia m.in. oświadczenia o aktualności informacji w zakresie omawianych podstaw wykluczenia, złożył w dniu 9 maja 2024 r. oświadczenie następującej treści (według wzoru oświadczenia w zakresie określonym w rozdziale VII pkt 4.1. SWZ, stanowiącego załącznik nr 8 do SWZ): *nie podlegam(y) wykluczeniu na podstawie art. 5k Rozporządzenia Rady (UE) 2022/576 z dnia 8 kwietnia 2022 r. w sprawie zmiany rozporządzenia (UE) nr 833/2014 dotyczącego środków ograniczających w związku z działaniami Rosji destabilizującymi sytuację na Ukrainie, oraz art. 7 ust. 1 ustawy z dnia 13 kwietnia 2022 r. o szczególnych rozwiązaniach w zakresie przeciwdziałania wspieraniu agresji na Ukrainę oraz służących ochronie bezpieczeństwa narodowego (Dz.U. 2022 poz. 835).* Zatem złożone przez Wykonawcę oświadczenie stanowiło dowód braku istnienia wobec niego omawianych podstaw wykluczenia.

Nie bez znaczenia w przedmiotowej sprawie jest cel, w jakim powyższe regulacje prawne zostały wprowadzone, tj.: przeciwdziałanie wspieraniu agresji Federacji Rosyjskiej na Ukrainę rozpoczętej w dniu 24 lutego 2022 r. Krajowa Izba Odwoławcza w wyroku z dnia 15 czerwca 2022 r. zwróciła uwagę na cel wprowadzenia przepisów art. 7 ust. 1 ustawy szczególnej, jakim jest nałożenie sankcji na Federację Rosyjską w związku z agresją na Ukrainę, które mają uniemożliwić

czerpanie korzyści z kontraktów publicznych państw członkowskich Unii Europejskiej i ukrócić finansowanie Federacji Rosyjskiej. Z tego względu z uwagi na cel wprowadzonych rozwiązań prawnych należy uznać, że dla realizacji tego celu konieczne jest zapewnienie faktycznego i jak najszybszego odciążenia Federacji Rosyjskiej od źródeł finansowania, co oznacza, że konieczne jest przyjęcie bezpośrednio skutecznych rozwiązań prawnych takie finansowanie uniemożliwiających. Tym samym w ocenie Izby należy uznać, że naruszenie w tym przypadku zasady przejrzystości na rzecz realizacji bezpieczeństwa państw członkowskich UE jest usprawiedliwione nadzwyczajnymi okolicznościami².

Mając na uwadze powyższe, należy stwierdzić, że pomimo braku żądania w treści SWZ złożenia przez wszystkich wykonawców wraz z ofertą oświadczenia na potwierdzenie braku omawianych podstaw wykluczenia, Zamawiający mógł zweryfikować brak istnienia tych podstaw wykluczenia wobec wykonawcy, którego oferta została najwyżej oceniona (zgodnie z rozdziałem VII pkt 2 SWZ w postępowaniu zastosowano tzw. procedurę odwróconą, o której mowa w art. 139 ust. 1 ustawy Pzp), bowiem na etapie składania podmiotowych środków dowodowych Zamawiający otrzymał od tego wykonawcy oświadczenie potwierdzające brak istnienia wobec niego omawianych podstaw wykluczenia. Zatem został spełniony cel wprowadzenia omawianych podstaw wykluczenia, tj.: możliwość weryfikacji, czy wobec wykonawcy, którego oferta została najwyżej oceniona zachodzą omawiane podstawy wykluczenia. Trudno zatem stwierdzić, aby przedmiotowe postępowanie było obarczone niemożliwą do usunięcia wadą.

Ponadto, stwierdzona wada postępowania musi skutkować niemożliwością zawarcia niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego. W wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 6 grudnia 2022 r., sygn. akt: KIO 3075/22 stwierdzono, że (...) dla spełnienia przesłanek z art. 255 pkt 6 PrZamPubl konieczne jest wystąpienie związku przyczynowego pomiędzy zaistniałą wadą, a niemożnością zawarcia ważnej umowy. Tym samym, aby unieważnić postępowanie na podstawie art. 255 pkt 6 PrZamPubl należy dokonać analizy okoliczności skutkujących unieważnieniem umowy w oparciu o art. 457 PrZamPubl lub określone przepisy kodeksu cywilnego³.

Zgodnie z art. 457 ust. 1 ustawy Pzp umowa podlega unieważnieniu, jeżeli zamawiający: 1) 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; 2) zawarł umowę z naruszeniem art. 264 lub art. 308 ust. 2 lub 3 lub art. 421 ust. 1 lub 2 albo art. 577, jeżeli uniemożliwiło to Krajowej Izbie Odwoławczej uwzględnienie odwołania przed zawarciem umowy; 3) zawarł umowę przed upływem terminu, o którym mowa w art. 216 ust. 2; 4) z naruszeniem art. 314 ust. 1 pkt 3, ust. 3 i 4, art. 315 lub art. 422 ust. 2 lub 3 udzielił zamówienia objętego umową ramową; 5) z naruszeniem art. 323, art. 324 lub art. 391 ust. 4 lub 5 udzielił zamówienia objętego dynamicznym systemem zakupów.

W myśl art. 457 ust. 5 ustawy Pzp przepis ust. 1 nie wyłącza możliwości żądania unieważnienia umowy na podstawie art. 70⁵ ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeks cywilny. Zgodnie z art. 70⁵ § 1 k.c. organizator oraz uczestnik aukcji albo przetargu może żądać unieważnienia zawartej umowy, jeżeli strona tej umowy, inny uczestnik lub osoba działająca w porozumieniu z nimi

² wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 15 czerwca 2022 r., sygn. akt: KIO 1473/22

³ wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 6 grudnia 2022 r., sygn. akt: KIO 3075/22.

wpłynęła na wynik aukcji albo przetargu w sposób sprzeczny z prawem lub dobrymi obyczajami. Jeżeli umowa została zawarta na cudzy rachunek, jej unieważnienia może żądać także ten, na czyj rachunek umowa została zawarta, lub dający zlecenie.

Należy stwierdzić, iż wskazana przez Zamawiającego okoliczność braku żądania w treści SWZ złożenia przez wszystkich wykonawców wraz z ofertą oświadczenia na potwierdzenie braku omawianych podstaw wykluczenia nie mieści się w katalogu przesłanek zawartych w art. 457 ust. 1 ustawy Pzp oraz w art. 70⁵ k.c. w związku z art. 457 ust. 5 ustawy Pzp. W konsekwencji, wskazana w uzasadnieniu czynności unieważnienia przedmiotowego postępowania okoliczność braku żądania w SWZ złożenia przez wszystkich wykonawców wraz z ofertą oświadczenia na potwierdzenie braku omawianych podstaw wykluczenia, w sytuacji gdy na etapie składania podmiotowych środków dowodowych Zamawiający otrzymał od wykonawcy, którego oferta została najwyżej oceniona oświadczenie potwierdzające brak istnienia wobec niego omawianych podstaw wykluczenia, nie może być zakwalifikowana jako jedno z naruszeń określonych w art. 457 ust. 1 ustawy Pzp oraz w art. 70⁵ k.c. w związku z art. 457 ust. 5 ustawy Pzp, a tym samym unieważnienie przedmiotowego postępowania na podstawie przesłanki z art. 255 pkt 6 ustawy Pzp było niezasadne.

Reasumując uznać należy, że Zamawiający naruszył art. 255 pkt 6 w związku z art. 457 ust. 1 ustawy Pzp oraz w związku z art. 70⁵ k.c. w związku z art. 457 ust. 5 ustawy Pzp poprzez niezasadne unieważnienie niniejszego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, jako obarczonego niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Naruszenie to miało wpływ na wynik postępowania.

Ponadto informuję, że zgodnie z art. 610 ust. 1 ustawy Pzp od wyniku kontroli doraźnej zamawiającemu przysługuje prawo wniesienia do Prezesa Urzędu umotywowanych zastrzeżeń w terminie 7 dni od dnia doręczenia informacji o wyniku kontroli doraźnej.

Prezes Urzędu Zamówień Publicznych przeprowadza kontrolę w zakresie zgodności z przepisami ustawy Prawo zamówień publicznych działań lub zaniechań zamawiającego. Kontrola prowadzona jest niezależnie od kontroli innych instytucji i organów, prowadzonych w oparciu o obowiązujące przepisy prawa.