



Stronie Śląskie, dnia 13 SIE, 2020.....

DOTYCZY: POSTĘPOWANIE O UDZIELENIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO, NR REJ. ZP.231.6/2020, DOSTAWA ARTYKUŁÓW MEDYCZNYCH 2020

Szanowni Państwo,

Zamawiający, Wojewódzkie Centrum Psychiatrii Długoterminowej w Stroniu Śląskim, działając na podstawie art. 92 ust. 1 pkt 7 ustawy Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2019 r., poz. 1843), zwanej dalej „Pzp”, informuje o unieważnieniu postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn. „Dostawa artykułów medycznych 2020” w zakresie pakietu nr 4, nr rej. ZP.231.6/2020, 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 nie podlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego, wynikającą z dokonania przez zamawiającego czynności z naruszeniem art. 29 ust. 1 w zw. z art. 7 ust. 1 Pzp.

Uzasadnienie prawne i faktyczne

Po otwarciu ofert, w trakcie trwania czynności ich badania, Zamawiający powziął informację o dokonaniu nieprawidłowego, zbyt ogólnego, opisu przedmiotu zamówienia w poz. 17 (temblak kończyny górnej z mocowaniem wokół pasa). Na rynku, w regularnej sprzedaży występują produkty, które spełniają wymagania podane w SIWZ, objęte różnymi stawkami VAT, a wada – na obecnym etapie postępowania ma charakter nieusuwalny. Wskazany opis przedmiotu zamówienia jest elementem znaczącym i warunkującym złożenie prawidłowej, nie podlegającej odrzuceniu oferty przez zainteresowanych Wykonawców. Brak jest możliwości poprawienia oferty z błędną stawką VAT. Niemożliwe jest uznanie za prawidłowe ofert z różnymi stawkami VAT. Ustawowy obowiązek zamawiającego odrzucenia oferty zawierającej błędy w obliczeniu ceny zapewnia porównywalność ofert, z uwzględnieniem reguł uczciwej konkurencji pomiędzy wykonawcami zabiegającymi o uzyskanie zamówienia publicznego. Realizację tego założenia zaburzałoby dokonywanie oceny ofert, w których ceny oferowane za wykonanie tej samej dostawy byłyby skalkulowane z uwzględnieniem różnych stawek podatku VAT. Zgodnie z dyspozycją art. 93 ust. 1 pkt 7 w zw. z art. 146 ust. 6 ustawy Prawo zamówień publicznych zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeśli postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie nie podlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego, w przypadku dokonania przez zamawiającego czynności lub zaniechania dokonania czynności z naruszeniem przepisów ustawy, które miało lub mogło mieć wpływ na wynik postępowania. Modyfikacja treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia nie może dotyczyć warunków udziału w postępowaniu, a ustalenie, że zamieszczone zapisy są niezgodne z przepisami właściwych ustaw, stanowi wadę, o której mowa w art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy Prawo zamówień publicznych. Nie jest możliwe w toku badania i oceny ofert dokonywanie zmian warunków zarówno podmiotowych, jak i przedmiotowych, nawet gdyby były one obiektywnie niezasadne z uwagi na ich np. nieracjonalność, czy trwałe przeszkody uniemożliwiające potwierdzenie spełnienia takiego warunku. W takim przypadku zamawiający co najwyżej może rozważyć unieważnienie postępowania zgodnie z art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy Prawo zamówień publicznych. Zgodnie z treścią wyroku Sądu Okręgowego w Białymstoku z dnia 28 kwietnia 2006 r., II CA 218/06, LEX nr 621171 modyfikacja treści SIWZ nie może dotyczyć warunków udziału w postępowaniu, a wprowadzanie zmian w SIWZ dopiero po upływie terminu

składania ofert stanowi rażąco naruszenie Pzp i narusza warunki udziału wykonawców w postępowaniu o zamówienie publiczne.

Aby wada miała charakter, o którym mowa w art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy – Prawo zamówień publicznych muszą zaistnieć łącznie trzy przesłanki: 1) naruszenie przepisów ustawy przez zamawiającego, które miało lub mogło mieć wpływ na wynik postępowania, 2) nieusuwalny charakter tego naruszenia, 3) naruszenie musi powodować niemożność zawarcia ważnej umowy (Wyrok KIO z dnia 21 września 2010 r., sygn. akt: KIO/UZP 1945/10). Zamawiający unieważniając postępowanie na podstawie przepisu art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy uprawnieni są do brania pod uwagę nie tylko okoliczności skutkujących unieważnieniem zawartej umowy, określonych w art. 146 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, ale mogą i powinni brać również pod uwagę podleganie unieważnieniu umowy z mocy przepisu art. 146 ust. 6 ustawy – Prawo zamówień publicznych.

Opis przedmiotu zamówienia jest jedną z najważniejszych elementów przygotowania postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, mającym zasadnicze znaczenie dla osiągnięcia celu tego postępowania - zawarcia ważnej umowy w sprawie jego wykonania. Niniejszym, na co wskazano w treści pisma, zaistniała nieusuwalna wada postępowania, co miało lub mogło mieć wpływ na wynik postępowania, co uniemożliwia także zawarcie nie podlegającej unieważnieniu umowy. Nieświadomie dokonano błędnego opisu przedmiotu zamówienia, co miało bezspornie wpływ na wynik postępowania. Postępowanie obarczone błędem zamawiającego, mającym wpływ na jego wynik, w szczególności przez brak możliwości jednakowej oceny wartości dostawy w złożonych ofertach, a w ślad za tym, wyboru najkorzystniejszej oferty, należy unieważnić na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Z uwagi na powyżej wskazane okoliczności, wobec ziszczenia się przesłanek wskazanych w art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy – Prawo zamówień publicznych, postępowanie w zakresie pakietu nr 4 należało unieważnić.

Z poważaniem

DYREKTOR CENTRUM

Joanna Chromiec

GŁÓWNY SPECJALISTA
ds. obsługi prawnej

mgr Sebastian Czarnecki