

Znak sprawy: DTZ.382.12.2023

Golub Dobrzyń, 22.01.2024 r.

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Dostawa serwerów, macierzy, NAS, biblioteki taśmowej, przetącznika, oprogramowania wraz backupem danych oraz audyt bezpieczeństwa teleinformatycznego”.

ZAWIADOMIENIE O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA W ZAKRESIE CZĘŚCI NR 6

Zamawiający – Szpital Powiatowy Sp. z o.o. z siedzibą w Golubiu-Dobrzyniu przy ul. J. G. Koppa 1/E, 87-400 Golub Dobrzyń (dalej „Zamawiający”) działając na podstawie art. 260 ust. 1 i 2 ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 19 września 2019 r. (t.j. Dz.U. z 2023 r. poz. 1605, z późn. zm.) (dalej: „uPzp”), zawiadamia, że unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym zgodnie z art. 275 pkt 1 uPzp, którego przedmiotem jest dostawa serwerów, macierzy, NAS, biblioteki taśmowej, przetącznika, oprogramowania wraz backupem danych oraz audyt bezpieczeństwa teleinformatycznego w zakresie części nr 6 pn. „Usługa wykonania audytu bezpieczeństwa systemu teleinformatycznego Zamawiającego”.

Uzasadnienie prawne:

Art. 255 pkt 6 uPzp – postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Uzasadnienie faktyczne:

Przesłanka unieważnienia postępowania wyrażona w art. 255 pkt 6 uPzp opiera się na trzech okolicznościach, których łączne wystąpienie skutkuje jej zastosowaniem, a mianowicie:

- 1) musi mieć miejsce naruszenie przepisów regulujących udzielenie zamówienia (wada postępowania),
- 2) wada ma skutkować niemożliwością zawarcia niepodlegającej unieważnieniu umowy o udzielenie zamówienia publicznego,
- 3) wada musi być niemożliwa do usunięcia.

Powyższa teza ugruntowana jest w wyrokach Krajowej Izby Odwoławczej (dalej: „KIO”), m.in. z dnia 02.08.2021 r. (KIO 1905/21), z dnia 17.03.2022 r. (KIO 483/22), z dnia 24.03.2022 r. (KIO 667/22).

W postępowaniu pn. „Dostawa serwerów, macierzy, NAS, biblioteki taśmowej, przełącznika, oprogramowania wraz backupem danych oraz audyt bezpieczeństwa teleinformatycznego”, w zakresie części nr 6 pn. „Usługa wykonania audytu bezpieczeństwa systemu teleinformatycznego Zamawiającego”, wystąpiły okoliczności wyszczególnione w pkt. 1-3 niniejszego zawiadomienia, co przedstawia poniższy stan faktyczny.

W przedmiotowym postępowaniu, w dniu 10.10.2023 r. Zamawiający wykonał czynności związane z otwarciem złożonych ofert, po czym dokonał ich badania oraz oceny, uwzględniając postanowienia zawarte w dokumentacji regulującej udzielenie przedmiotowego postępowania.

Jednym z wymagań Zamawiającego określonym w Specyfikacji warunków zamówienia (dalej: „SWZ”) oraz w Ogłoszeniu o zamówieniu jest realizacja przedmiotu umowy w terminie do dnia 20.10.2023 r., czyli w terminie, który już minął.

Uwzględniając powyższe, należy stwierdzić, że wykonanie przez potencjalnego wykonawcę przedmiotu zamówienia w wymaganym nieaktualnym terminie jest na obecnym etapie postępowania nierealne do osiągnięcia, wobec czego nie jest możliwe zawarcie ważnej i skutecznej umowy w przedmiotowym postępowaniu, w zakresie części nr 6, co stanowi naturalną, logiczną konsekwencję zaistniałej sytuacji, która powstała w efekcie zaniechania Zamawiającego, który nie dokonał wyboru najkorzystniejszej oferty przed upływem wymaganego terminu realizacji przedmiotu zamówienia, tj. przed dniem 20.10.2023 r.

Dokonanie bowiem przez Zamawiającego wyboru najkorzystniejszej oferty po upływie ww. terminu realizacji przedmiotu zamówienia i zawarcie umowy z potencjalnym wykonawcą, skutkowałoby doprowadzeniem do sytuacji, w której realizacja przedmiotu umowy przez wykonawcę, stałaby się niewykonalna ze względu na niespełnienie przez niego wymagania co do zachowania terminu wykonania przedmiotu zamówienia, ponieważ ten termin jest nieprzywralalny.

Zamawiający wskazuje, że na obecnym etapie postępowania, czyli po upływie terminu składania ofert oraz po dokonaniu publicznego otwarcia ofert, zmiana treści SWZ a tym samym zmiana terminu realizacji przedmiotu zamówienia, nie jest możliwa do wprowadzenia, ponieważ jest niezgodna z przepisami uPzp i stanowi naruszenie art. 286 ust. 1 uPzp, w myśl którego: „*W uzasadnionych przypadkach zamawiający może przed upływem terminu składania ofert zmienić treść SWZ*”.

Co więcej, wskazania wymaga fakt, że potencjalny wykonawca znalazłby się wówczas w niekorzystnej sytuacji, ponieważ zawarcie z nim umowy przez Zamawiającego skutkowałoby naliczeniem kar umownych z tytułu niewykonania przedmiotu zamówienia w wymaganym terminie, co zapewne nie jest w interesie wykonawcy, ponieważ naraziłoby go na straty.

Biorąc pod uwagę powyższe, należy uznać, że przebrzmiałe w niniejszym zawiadomieniu okoliczności stanowią nieusuwalną wadę postępowania, w rezultacie której zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy o udzielenie zamówienia publicznego w przedmiotowym postępowaniu, w zakresie części nr 6 jest niemożliwe mając na względzie art. 457 ust. 1 pkt 1 uPzp.

Oznacza to, że dokonanie w zaistniałym stanie faktycznym wyboru najkorzystniejszej oferty i zawarcie umowy z potencjalnym wykonawcą, doprowadziłoby do spełnienia przesłanki odnoszącej się do unieważnienia umowy, której zawarcie skutkowałoby udzieleniem zamówienia z naruszeniem uPzp.

Zawarta bowiem umowa nie byłaby zgodna z warunkami określonymi w przedmiotowym postępowaniu przez co nie wypełniłaby jego celu, tzn. nie byłaby skuteczna, ponieważ przedmiot umowy nie zostałby zrealizowany przez potencjalnego wykonawcę w wymaganym przez Zamawiającego terminie, tj. do dnia 20.10.2023 r., który to termin na obecnym etapie postępowania nie podlega zmianie ze względu na brak regulacji umożliwiającej dokonanie przez Zamawiającego stosownej modyfikacji wymagania dotyczącego terminu realizacji przedmiotu zamówienia, poprzez jego odpowiednie wydłużenie.

Mając na uwadze powyższe, Zamawiający wskazuje, że ze względu na brak możliwości dokonania czynności niwelującej powstałe uchybienie, która umożliwiłaby kontynuowanie postępowania w sposób wolny od wad, należy uznać, że przedmiotowe postępowanie w zakresie części nr 6, nosi znamiona postępowania obciążonego wadą niemożliwą do usunięcia, w wyniku którego nie jest możliwe zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy o udzielenie zamówienia publicznego.

Uwzględniając zaistniały stan faktyczny Zamawiający stwierdza, że ww. uwarunkowania mają charakter istotny dla przebiegu postępowania, a wyartykułowane wady obciążają postępowanie w sposób nieodwracalny, zatem w celu zachowania odpowiedniego stanu prawnego prowadzonego postępowania, zasadne jest unieważnienie przedmiotowego postępowania w zakresie części nr 6 na mocy art. 255 pkt 6 uPzp w zw. z art. 457 ust. 1 pkt 1 uPzp., co Zamawiający niniejszym czyni.

**Prezes Zarządu
Szpital Powiatowy Sp. z o.o.**

NIP: 878-16-89-844 REGON: 871552334 KRS: 0000023700

KAPITAŁ ZAKŁADOWY: 14 703 000,00 zł

KONTO BANKOWE PKO BANK POLSKI 84 1020 5024 0000 1102 0187 1623