

Warszawa, dnia 25.09.2020r

dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego o numerze ZP/05/ 2020 pn. dostawa serwera wirtualizacji

Zamawiający:

Zachęta – Narodowa Galeria Sztuki

Adres: pl. Małachowskiego 3, 00-916 Warszawa,

www.zacheta.art.pl

telefon: 22 556 96 00;

e-mail: office@zacheta.art.pl

Regon: 000 27 59 49 ; NIP: 526 025 12 10

Zawiadomienie o unieważnieniu postępowania

Zamawiający Na podstawie art. 92 ust. 1 pkt. 7 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2019, poz. 1843, ze zm.), informuje o unieważnieniu postępowania na dostawę serwera wirtualizacji, prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego – Ogłoszenie Nr 583701-N-2020 z dnia 10-09-2020

Podstawa prawna: art. 93 ust. 1 pkt. 7 ustawy Prawo zamówień publicznych

Uzasadnienie prawne: „Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego, jeżeli postępowanie obciążone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego”.

Uzasadnienie faktyczne:

Komisja przetargowa dokonała w dniu 23.09.2020r o godz. 14: 30 , w określonym w SIWZ i Ogłoszeniu terminie, otwarcia 7 złożonych ofert, które zostały zarejestrowane w kancelarii Zachęty i przekazane komisji.

Publiczna sesja otwarcia ofert została dokonana z udziałem przedstawiciela jednego z wykonawców.

Informacja z sesji otwarcia ofert została, zgodnie z ustawowymi wymaganiami, zamieszczona w dniu 23.09.2020 na stronie internetowej www.zacheta.art.pl w BIPie w zakładce Przetargi/Dostawa serwera wirtualizacji.

W dniu 24.09.2020r okazało się, że w posiadaniu zamawiającego jest jeszcze jedna oferta również złożona w terminie składania ofert (dokumentuje to notatka służbowa osoby przyjmującej przesyłkę i rejestracja kuriera na kamerze). Oferta nie została otwarta wskutek błędu pracownika firmy ochroniarskiej przyjmującego ofertę, który to nie przekazał jej do kancelarii Zachęty celem jej rejestracji. Przesyłka z ofertą została przekazana do kancelarii dopiero w dniu 24.09.2020r.

W przedstawionych okolicznościach zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy - Prawo zamówień publicznych.

Przepisy dotyczące zamówień publicznych kładą szczególny nacisk na poszanowanie przez zamawiającego, wprowadzonej art. 8 p.z.p., zasady jawności postępowania o udzielenie zamówienia publicznego. Otwarcie ofert jest jawne i następuje bezpośrednio po upływie terminu do ich składania, z tym że dzień, w którym upływa termin składania ofert, jest dniem ich otwarcia (art. 86 ust. 2 p.z.p.). Wymieniony przepis nie przewiduje żadnych wyjątków od zasady. Ma ona bowiem gwarantować przestrzeganie zasady jawności postępowania i równego traktowania wykonawców. Jego istotą jest między innymi zabezpieczenie przed możliwością dopuszczania do rozpatrywania przez zamawiających ofert złożonych po terminie lub zapoznawaniem się z treścią ofert przed ich otwarciem. Uczestniczenie w czynności otwarcia ofert wykonawców jak i osób trzecich ma dawać możliwość kontrolowania działań zamawiającego.

"Zaniechanie otwarcia wszystkich ofert złożonych prawidłowo stanowi naruszenie podstawowej zasady p.z.p., nakazującej Zamawiającemu dokonanie tej czynności od razu. Musi to prowadzić do wniosku, że doszło do takiej wady postępowania, która nakazuje unieważnić postępowanie." – wyrok ZA z 9 czerwca 2005 r. (UZP/ZO/0-1260/05). Należy zgodzić się z treścią wyroku Zespołu Arbitrów, bowiem w świetle obowiązujących przepisów ustawodawca przewidział, że zapoznanie się z treścią ofert może bezwzględnie nastąpić dopiero w momencie ich otwarcia.

W analizowanej sytuacji zastosowanie znajdzie art. 93 ust. 1 pkt 7 w zw. z art. 146 ust. 6 p.z.p. stanowiący przesłankę unieważnienia postępowania. Wada postępowania jest nieusuwalna, oraz wywiera tak istotny wpływ na umowę w sprawie zamówienia publicznego, że powoduje jej bezwzględną nieważność, a tym samym prawną bezskuteczność. "Złożenie w sposób skuteczny oferty powoduje, bowiem, że na Zamawiającym ciąży obowiązek dokonania jej otwarcia, zgodnie z art. 86 ust. 2 ustawy p.z.p. i podjęcia dalszych czynności. Natomiast w przypadku, mimo skutecznego złożenia oferty (w warunkach określonych przez Zamawiającego), zaniechanie czynności otwarcia skutkuje, (...), koniecznością unieważnienia postępowania na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy p.z.p." – wyrok KIO z 29 sierpnia 2008 r. (KIO/UZP 855/08). Szeroko na ten temat wypowiedziała się także KIO w wyroku z 4 kwietnia 2011 r. (KIO 619/11; KIO 620/11), wskazując, że nie jest możliwe naprawienie wady postępowania, czyli niewłaściwego otwarcia ofert, ponieważ jest to czynność,

której nie można powtórzyć.

Zamawiający powinien otworzyć wszystkie oferty złożone w wymaganym terminie oraz w świetle art. 86 ust. 4 p.z.p. podać nazwy i adresy wykonawców, a także informacje dotyczące ceny, terminu wykonania zamówienia itp.

ŚRODKI OCHRONY PRAWNEJ

Każdemu Wykonawcy, a także innemu podmiotowi, jeżeli ma lub miał interes w uzyskaniu danego zamówienia oraz poniósł lub może ponieść szkodę w wyniku naruszenia przez Zamawiającego przepisów ustawy PZP przysługują środki ochrony prawnej przewidziane w dziale VI ustawy PZP jak dla postępowań **poniżej** kwoty określonej w przepisach wykonawczych wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy PZP.

Ze strony Zamawiającego

Olga Wysocka zastępca dyrektora