



50-367 Wrocław, Wybrzeże L. Pasteura 1  
**Zespół ds. Zamówień Publicznych UMW**  
Ul. Marcinkowskiego 2-6, 50-345 Wrocław  
fax 71 / 784-00-44  
e-mail: olga.bak@umed.wroc.pl

UMW/IZ/PN-16/20

Wrocław, 14.04.2020r.

#### PRZEDMIOT POSTĘPOWANIA

**Świadczenie usług szkoleniowych w ramach realizacji projektu: "Dolnośląscy liderzy Medycyny - wdrożenie zintegrowanego programu podnoszenia kompetencji studentów, doktorantów, kadry dydaktycznej i administracyjnej Uniwersytetu Medycznego im. Piastów Śląskich we Wrocławiu".**

Część 1 – Świadczenie usług szkoleniowych z zakresu szkoleń trenerskich z elementami autopromocji dla doktorantów,

Część 2 – Świadczenie usług szkoleniowych z zakresu szkoleń trenerskich oraz prezentacji i wystąpień publicznych dla doktorów

#### **UNIEWAŻNIENIE POPSTĘPOWANIA - Część 1 i 2**

Zamawiający niniejszym unieważnia postępowanie w zakresie części 1 i 2 na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku – Prawo zamówień publicznych (tekst jedn. – Dz. U. z 2019 r., poz. 1843), zwanej dalej „Pzp”, ponieważ postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

#### **Uzasadnienie faktyczne:**

Zamawiający w wyznaczonym dniu i o określonej godzinie (06.03.2020r., godz. 09:30) dokonał czynności publicznego i jawnego otwarcia ofert złożonych w niniejszym postępowaniu, tj. ofert złożonych w formie elektronicznej za pomocą Platformy eB2B. W trakcie otwarcia ofert, Zamawiający bezskutecznie próbował otworzyć plik złożony w dniu 05.03.2020r. o godz. 09:24:40 za pomocą Platformy eB2B, przez Wykonawcę TAW Polska Sp. z o.o. z siedzibą we Wrocławiu. W związku z powyższym oferta ww. Wykonawcy nie została odczytana w trakcie czynności publicznego otwarcia ofert, a co za tym idzie, oferta nie została wykazana w informacji z otwarcia zamieszczonej na stronie internetowej Zamawiającego oraz na platformie zakupowej eB2B.

Zamawiający, pismem z dnia 06.03.2020r., poinformował Wykonawcę TAW Polska Sp. z o.o. z siedzibą we Wrocławiu, iż jego oferta nie została złożona.

Zamawiający, w trakcie badania ofert złożonych w postępowaniu, powziął informację, że może otrzymać wizualizację pliku z rozszerzeniem .xml, zawierającego ofertę Wykonawcy TAW Polska Sp. z o.o. z siedzibą we Wrocławiu, za pomocą strony internetowej <https://moj.gov.pl/>. Tym samym Zamawiający miał możliwość odczytania treści oferty w/w Wykonawcy w trakcie publicznego otwarcia ofert. Z otrzymanej za pomocą ww. strony internetowej wizualizacji pliku z ofertą, Zamawiający w dniu 23.03.2020 r. odczytał treść oferty złożonej przez w/w Wykonawcę w części 1 i 2 niniejszego postępowania.



Mając na uwadze powyższe należy stwierdzić, że w związku z nieodczytaniem w trakcie sesji publicznego otwarcia ofert oferty Wykonawcy TAW Polska Sp. z o.o. z siedzibą we Wrocławiu, postępowanie jest obarczone niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego. Podkreślić należy, że nie jest możliwe naprawienie wady postępowania, czyli niewłaściwego otwarcia ofert, ponieważ jest to czynność, której nie można powtórzyć. Otwarcie ofert nie stanowi czynności prawnej, ale czynności faktyczną. Ma ono charakter jednokrotny i ze swej natury nie może być ponawiane w danym postępowaniu. Powyższe zostało ugruntowane w krajowym orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej i sądów (wyrok z dnia 12.10.2009 r., sygn. akt: KIO/UZP 1344/09, uchwała z 29 maja 2014 r., sygn. akt: KIO/KU 48/14, oraz wyrok Sądu Okręgowego w Warszawie z dnia 2 lutego 2010 r., sygn. akt: V Ca 2601/09syg., wyrok z dnia 04.04.2011 r., sygn. akt KIO 619/11; KIO 620/11).

Wada postępowania, o której mowa powyżej, jest nieusuwalna oraz wywiera istotny wpływ na umowę w sprawie zamówienia publicznego, czym powoduje jej bezwzględną nieważność, a tym samym prawną bezskuteczność. Potwierdza to stanowisko Krajowej Izby Odwoławczej wyrażone w wyroku z dnia 29.08.2008r. (cyt.): "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." (syg. Akt KIO/UZP 855/08).

Czynność otwarcia ofert jest czynnością jednorazową i niepowtarzalną, a brak podania do publicznej wiadomości nazwy, adresu wykonawcy, informacji dotyczących ceny oferty i innych elementów wymienionych w art. 86 ust. 4 Pzp powoduje, że postępowanie obarczone jest wadą, która uniemożliwia zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego (wyrok z dnia 4 lipca 2016 r., sygn. akt: KIO 1096/16). 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 Pzp). Wymieniony przepis nie przewiduje żadnych wyjątków od zasady. Ma ona bowiem gwarantować przestrzeganie zasady jawności postępowania i równego traktowania wykonawców. Prawidłowe dokonanie czynności otwarcia wiąże się z domniemaniem, iż zakaz zawarty w art. 86 ust. 1 Pzp nie został naruszony, czyli nikt wcześniej nie zapoznał się z treścią oferty.

W tym przypadku nie ma znaczenia forma ani sposób złożenia oferty (w tym przypadku elektroniczna forma oferty złożona za pomocą platformy zakupowej). Znowelizowane przepisy Pzp nie wyłączyły bowiem w związku z elektroniczną zamówień, procedury publicznego i jawnego otwarcia ofert wraz z podaniem informacji wymaganych Pzp. Tym samym Zamawiający miał obowiązek przeprowadzić w sposób publiczny otwarcie ofert i dokonać otwarcia wszystkich złożonych dokumentów. Wymagało to niezbędnego zabezpieczenia wsparcia technicznego, informatycznego czy też sprzętu oraz oprogramowania, ale także wiedzy własnej i doświadczenia Zamawiającego. Stanowisko takie zajęła Izba w wyroku z dnia 12 kwietnia 2019 r., KIO 574/19, nakazując unieważnienie postępowania, w którym zamawiający nie otworzył jednej z ofert podczas publicznego otwarcia, lecz w późniejszym terminie.

W związku z powyższym, Zamawiający unieważnia postępowanie w zakresie części 1 i 2 na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7 Pzp, ponieważ postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.



Z upoważnienia Rektora  
p.o. Zastępcy Kanclerza ds. Zarządzania Administracją UMW

mgr Piotr Hebrowski

2 z 2

