

Malbork, dnia 29.08.2017r.

OR.272.18.2017.MS

Wszyscy Zainteresowani
(strona internetowa Zamawiający)

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego. Numer sprawy: OR.272.18.2017. Nazwa postępowania: „Dostawa materiałów dydaktycznych, literatury branżowej, gier edukacyjnych, pomocy dydaktycznych oraz specjalistycznych dla Powiatu Malborskiego”.

ZAWIADOMIENIE O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA
- dotyczy Części nr 2

1. Powiat Malborski działając na podstawie art. 93 ust. 7) Prawa zamówień publicznych informuje, że unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia - **dotyczy Części nr 2.**

Uzasadnienie prawne: art. 93 ust. 1. pkt 7) Ustawy Prawo zamówień publicznych – Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli postępowanie obciążone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Uzasadnienie faktyczne: Zgodnie z dyspozycją art. 86 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, z zawartością wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub ofert, nie można zapoznać się z nimi przed upływem terminu, odpowiednio do ich złożenia lub otwarcia. Niemożność zapoznania się z treścią złożonej oferty ma charakter bezwzględny i dotyczy wszystkich osób po stronie Zamawiającego. W przedmiotowym postępowaniu termin otwarcia ofert został wyznaczony na dzień **29.08.2017 r. na godz. 14.15.**



Zamawiający jest odpowiedzialny za przestrzeganie powyższego zakazu i wskazał na taki sposób zamknięcia i dostarczenia jej do Zamawiającego, aby nie budziło wątpliwości, iż przez cały czas oferta była przez Zamawiającego przechowywana w nienaruszonym stanie i nikt nie miał do jej zawartości dostępu.

Na skutek braku prawidłowego oznakowania oferty w przedmiotowym postępowaniu doszło do przypadkowego otworzenia koperty w dniu 28.08.2017r. w której to złożono ofertę do ogłoszonego postępowania o udzielenie zamówienia. Zamawiający w Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia – Rozdział 10 – Opis sposobu przygotowania oferty zawarł zapisy:

- 1.15. *Oferta powinna zostać dostarczona w zaklejonej kopercie gwarantującej jej nienaruszalność do terminu otwarcia ofert. Ponadto powinna posiadać następujące oznaczenie:*

Nazwa Wykonawcy	POWIAT MALBORSKI
Adres	Sekretariat (pokój nr 24) Plac Słowiański 17 82 – 200 Malbork

Oferta na przetarg nieograniczony pn.:

„Dostawa materiałów dydaktycznych, literatury branżowej, gier edukacyjnych, pomocy dydaktycznych oraz specjalistycznych dla Powiatu Malborskiego”

Część nr

Sygnatura sprawy: OR.272.18.2017

„Nie otwierać przed dniem 29.08.2017 r. godz. 14.15”

- 1.16. *Zamawiający nie ponosi odpowiedzialności za zdarzenia wynikające z nienależytego oznakowania koperty / opakowania lub braku którejkolwiek z wymaganych informacji.*

Na złożonej kopercie znajdował się jedynie adres siedziby Zamawiającego – brak było wskazania przez Wykonawcę, iż jest to oferta przetargowa. Upoważniony do odbioru korespondencji pracownik Zamawiającego w Kancelarii Ogólnej nie mógł mieć wiedzy, iż jest to oferta.

Starostwo Powiatowe w Malborku
Wydział Rozwoju Powiatu, Infrastruktury i Inwestycji

82-200 Malbork, Pl. Słowiański 17
www.powiat.malbork.pl
e-mail: m.sikorska@powiat.malbork.pl

tel. (55) 646 04 00
(55) 646 04 52

Każde naruszenie opakowania, które sugeruje, iż z ofertą ktoś mógł się zapoznać przed terminem wyznaczonym przez Zamawiającego, powoduje konieczność unieważnienia postępowania. Brak należytej staranności ze strony Wykonawcy przy przygotowaniu oferty, które spowodowało przypadkowe jej otwarcie, spowodowało, iż zaistniała obiektywna możliwość wyboru najkorzystniejszej oferty, z naruszeniem przepisu art. 86 ust. 1 ustawy a takowe naruszenie miałyby wpływ na wynik postępowania.

Obecnie Zamawiający ma obowiązek unieważnić postępowanie o udzielenie zamówienia, gdy postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy (art. 93 ust. 1 pkt 7) Ustawy Prawo zamówień publicznych). Zmiana tej przesłanki, dokonana w nowelizacji przepisów Prawa zamówień publicznych z 02 grudnia 2009r., związana jest ze zmianą „instytucji bezwzględnej nieważności umowy” na „względną nieważność umowy”.

Na przesłankę tę składają się dwie okoliczności, których łączne wystąpienie warunkuje unieważnienie postępowania. Niezbędne jest istnienie tak istotnej wady postępowania, że jest ona niemożliwa do usunięcia – a przez to uniemożliwia zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy. Wada postępowania, która ma być podstawą jego unieważnienia, musi mieć więc charakter nieusuwalny i powodujący równocześnie, że umowa zawarta w wyniku takiego postępowania będzie wskutek istnienia tej wady względnie nieważna (będzie podlegać unieważnieniu). Jeżeli natomiast wada postępowania jest usuwalna, wystarczające jest jej usunięcie, a nie unieważnianie całego postępowania. Otwarcie oferty przed terminem jej otwarcia jest wadą, której nie można usunąć, ponieważ otwartej oferty nie można ponownie otworzyć. W przedmiotowej sprawie nie jest możliwe usunięcie wady, a jedynie unieważnienie postępowania i ogłoszenie nowego.

„Przepis art. 93 ust.1 pkt.7) stanowi, że Zamawiający unieważnia postępowanie, jeżeli jest ono obarczone wadą uniemożliwiającą zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego. Wadą w rozumieniu tego przepisu jest nieusuwalna wada samego postępowania, która wywiera istotny wpływ na umowę powodując jej nieważność. W takiej sytuacji działając na podstawie art. 146 ust. 6 ustawy Prezes Urzędu Zamówień Publicznych może wystąpić do sądu o unieważnienie umowy, w przypadku dokonania przez Zamawiającego czynności lub zaniechania dokonania czynności z naruszeniem przepisu ustawy, które miało lub mogło mieć wpływ na wynik postępowania.

Zgodnie orzeczeniem KIO/UZP 112/07. cyt. „Art. 86 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych wprowadza zakaz zapoznania się z zawartością ofert przed terminem ich otwarcia. Zakaz ten skierowany jest nie tylko do Wykonawców, ale również do Zamawiającego i osób trzecich. W praktyce oznacza to, że od momentu złożenia poszczególnych ofert do momentu ich otwarcia oferty pozostają u Zamawiającego w opakowaniach uniemożliwiających zapoznanie się z ich zawartością. Otwarcie ofert przed wyznaczonym terminem lub wcześniejsze ujawnienie ich treści stanowi poważne naruszenie ustawowych zasad postępowania.

W związku z powyższym Zamawiający postanowił jak na wstępie.

2. Działając na podstawie art. 92 ust. 1 pkt. 2) Prawa zamówień publicznych Zamawiający informuje, że w prowadzonym postępowaniu nie zostali wykluczeni żadni Wykonawcy.
3. Działając na podstawie art. 92 ust. 1 pkt. 3) Prawa zamówień publicznych Zamawiający informuje, że w prowadzonym postępowaniu nie zostały odrzucone żadne oferty.

Pouczenie: Od decyzji Zamawiającego nie przysługuje odwołanie określone w Dziale VI Prawa zamówień publicznych „Środki ochrony prawnej”.

Zgodnie z brzmieniem art. 181 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych Wykonawca może w terminie przewidzianym do wniesienia odwołania poinformować zamawiającego o:

- 1) niezgodnej z przepisami ustawy czynności podjętej przez Zamawiającego w niniejszym postępowaniu, lub
- 2) zaniechania czynności, do której Zamawiający jest zobowiązany na podstawie ustawy, na które nie przysługuje w niniejszym postępowaniu odwołanie.

STAROSTA
Miroslaw Czapl
