

Białystok, dnia 06.05.2019 r.

NDZ.231.4.2019.KP

Strona internetowa

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na: „Dostawa fabrycznie nowej ładowarki kołowej”

## ZAWIADOMIENIE O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA

Zamawiający Przedsiębiorstwo Usługowo-Handlowo-Produkcyjne „LECH” Sp. z o.o. działając na podstawie art. 186 ust. 2 w zw. z art. 92 ust. 1 pkt 7 i art. 92 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz. U. z 2018 r., poz. 1986 ze zm., dalej „ustawa Pzp”), informuje o unieważnieniu na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy Pzp postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego.

Zamawiający po otrzymaniu odpisu postanowienia Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 29.04.2019 r. o umorzeniu postępowania odwoławczego w sprawie sygn. akt KIO 688/19 informuje o wykonaniu czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia, zgodnie z żądaniem zawartym w odwołaniu Wykonawcy Hydrosprzęt Spółka Jawna Wiesław Kukla i Elżbieta Kukla, Trzciana, Łąka Dolna, 32-733, które zostało wniesione w dniu 15 kwietnia 2019r.

I. W wniesionym odwołaniu Wykonawca Hydrosprzęt Spółka Jawna Wiesław Kukla i Elżbieta Kukla zarzucił Zamawiającemu naruszenie:

- a) Brak czynności otwarcia oferty złożonej przez odwołującego Hydrosprzęt Spółka Jawna Wiesław Kukla i Elżbieta Kukla,
- b) Naruszenie art. 93 ustawy Pzp.

W konsekwencji Odwołujący wniósł o: „unieważnienie postępowania przetargowego, którego przedmiotem jest dostawa fabrycznie nowej ładowarki kołowej, zgodnie z parametrami określonymi w pkt 4 tom I Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia Publicznego, prowadzonym w trybie zamówienia publicznego, sygnatura postępowania NDZ.231.4.2019.KP”.

W dniu 15 kwietnia 2019 r. Zamawiający przesłał kopię odwołania innemu wykonawcy uczestniczącemu w postępowaniu o udzielenie zamówienia. Do 18 kwietnia 2019 r. nie zgłoszono przystąpienia do postępowania odwoławczego. W dniu 29 kwietnia 2019 r. Zamawiający uwzględnił w całości zarzuty przedstawione w odwołaniu.

W postanowieniu Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 29.04.2019 r. o umorzeniu postępowania odwoławczego w sprawie sygn. akt KIO 688/19 Izba ustaliła, że w przedmiotowym postępowaniu odwoławczym nie przystąpił do postępowania po stronie Zamawiającego żaden wykonawca. Izba uznała, że postępowanie odwoławcze należy umorzyć, ponieważ na posiedzeniu Izby w dniu 29.04.2019r. przed otwarciem rozprawy, Zamawiający złożył do protokołu oświadczenie o uwzględnieniu w całości zarzutów przedstawionych w odwołaniu.

Zgodnie z art. 186 ust. 2 ustawy Pzp, w przypadku uwzględnienia przez zamawiającego w całości zarzutów przedstawionych w odwołaniu Izba może umorzyć postępowanie na posiedzeniu niejawnym bez obecności stron oraz uczestników postępowania odwoławczego, którzy przystąpili do postępowania po stronie wykonawcy, pod warunkiem że w postępowaniu odwoławczym po stronie zamawiającego nie przystąpił w terminie żaden wykonawca. W takim przypadku zamawiający wykonuje, powtarza lub unieważnia czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia zgodnie z żądaniem zawartym w odwołaniu.



- II. Zamawiający Przedsiębiorstwo Usługowo-Handlowo-Produkcyjne „LECH” Sp. z o.o. w Białymstoku zgodnie z treścią art. 186 ust. 2 ustawy Pzp, oraz postanowienia Krajowej Izby Odwoławczej z dnia .....2019 r. o umorzeniu postępowania odwoławczego w sprawie sygn. akt KIO 688/19 informuje, że:

Zgodnie z dyspozycją art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy Pzp Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli postępowanie obciążone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

W wyznaczonym terminie, 08.04.2019 r. do godz. 11:00 Zamawiający otrzymał na portalu ePUAP powiadomienie o trzech ofertach. Z urzędowego poświadczenia wynika, że jedną z nich była przypuszczalna oferta firmy Hydrosprzęt spółka jawna Wiesław Kukła i Ewa Kukła, Trzciana, Łąka Dolna, 32-733.

Komisja przetargowa dokonująca otwarcia ofert pobrała domniemaną ofertę z portalu ePUAP, wczytała plik przez aplikację wspierającą miniPortal – do szyfrowania i deszyfrowania ofert postępowań i otrzymała komunikat „Brak plików spełniających kryteria odszyfrowania”. Komisja przetargowa czterokrotnie pobierała plik z ePUAP i wczytywała go przez aplikację deszyfrującą, jednak komunikat pojawiał się taki sam „Brak plików spełniających kryteria odszyfrowania”.

W dniu 15.04.2019r. Zamawiający otrzymał kopię odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej przez Hydrosprzęt Spółka Jawna Wiesław Kukła i Elżbieta Kukła, Trzciana, Łąka Dolna, 32-733 w którym Odwołujący zarzucił Zamawiającemu zaniechanie dokonania czynności otwarcia jego oferty. Odwołujący dowodził, że prawidłowo złożył ofertę.

W toku postępowania, po sprawdzeniu „Listy złożonych ofert” dostępnej na miniPortal, Zamawiający stwierdził, iż przy statusie oferty Hydrosprzęt Spółka Jawna Wiesław Kukła i Elżbieta Kukła widnieje zapis „ZatwierdzoneWycofanie”. Taki status oferty sugeruje, że została ona przez Wykonawcę wycofana, chociaż Zamawiający nie otrzymał formularza o wycofaniu oferty oraz nie otrzymał oświadczenia, które potwierdza wolę wykonawcy wycofania oferty. W ocenie Zamawiającego w tym miejscu istnieje sprzeczność:

1. Wykonawca w treści odwołania twierdzi, że złożył skutecznie ofertę - nie wskazuje nic o jej wycofywaniu (oraz przed otwarciem ofert nie przekazał formularza o wycofaniu oferty wraz z odpowiednim oświadczeniem),
2. status oferty na miniPortal sugeruje jej wycofanie, pomimo, że plik z przypuszczalną ofertą można było pobrać.

Z uwagi na treść odwołania oraz powyższą niejasność, Zamawiający w dniu 15 kwietnia 2019 r. zwrócił się do Urzędu Zamówień Publicznych, przesyłając pismo na adres email: miniPortal@uzp.gov.pl, z prośbą o udzielenie informacji o przyczynach braku możliwości odszyfrowania oferty firmy Hydrosprzęt spółka jawna Wiesław Kukła i Elżbieta Kukła, Trzciana, Łąka Dolna, 32-733. Pomimo pisma oraz kontaktów telefonicznych z obsługą miniPortal do dnia 26 kwietnia 2019 r. nie zostały ustalone przyczyny braku możliwości otwarcia pliku z przypuszczalną ofertą.

Zamawiający nie ma możliwości technicznych i faktycznych stwierdzenia czy opisany problem jest wynikiem sposobu funkcjonowania miniPortal za pomocą którego prowadzi postępowanie, działań Zamawiającego czy też działań firmy Hydrosprzęt spółka jawna Wiesław Kukła i Elżbieta Kukła. Z uwagi na generalną zasadę nieobracania Wykonawcy ryzykiem i negatywnymi skutkami działań leżących po stronie zamawiającego, takich jak np. nieprawidłowe funkcjonowanie narzędzi technicznych którymi posługuje się Zamawiający, postępowanie, pomimo braku rozstrzygnięcia z jakiego powodu domniemanej oferty nie można było otworzyć, stoi na stanowisku, że postępowanie

należy unieważnić. W opisanym stanie faktycznym istnieje wysokie prawdopodobieństwo uchybienia obowiązkom z art. 10 b ustawy Pzp, wg którego: „Zamawiający zapewnia, aby narzędzia i urządzenia wykorzystywane do komunikacji z wykonawcami przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, oraz ich właściwości techniczne były niedyskryminujące, ogólnie dostępne oraz interoperacyjne z produktami służącymi elektronicznemu przechowywaniu, przetwarzaniu i przesyłaniu danych będącymi w powszechnym użyciu oraz nie mogły ograniczać wykonawcom dostępu do postępowania o udzielenie zamówienia”.

Prawdopodobieństwo ograniczenia wykonawcy Hydrosprzet spółka jawna Wiesław Kukła i Elżbieta Kukła dostępu do postępowania przemawia za jego unieważnieniem na podstawie art. 93 ust 1 pkt 7 ustawy Pzp.

WICEPREZES

mgr Alina Pisiecka

PREZES

mgr Michał Witold Stefanowicz