

DE-WZP.261.10.2019.MG.6

Warszawa, 2019-05-10

## WYKONAWCY

**ubiegający się o udzielenie zamówienia na organizację i przeprowadzenie szkoleń dla beneficjentów Programu Operacyjnego Wiedza Edukacja Rozwój (POWER) oraz pracowników Instytucji Pośredniczącej Ministerstwa Edukacji Narodowej (IP MEN) z zakresu zamówień publicznych w projektach (w tym klauzul społecznych) oraz zasady konkurencyjności – postępowanie nr DE-WZP.261.10.2019.MG**

### ZAWIADOMIENIE O NIEUDZIELENIU ZAMÓWIENIA

Ministerstwo Edukacji Narodowej, zwane dalej „Zamawiającym”, zawiadamia o zakończeniu przedmiotowego postępowania i nieudzieleniu zamówienia, ponieważ postępowanie obciążone jest istotną wadą, której usunięcie na obecnym etapie postępowania jest niemożliwe.

Zgodnie z zapisem Ogłoszenia o zamówieniu, zwanego dalej OZ, Rozdział 13 *Miejsce oraz termin składania ofert*, ofertę należało złożyć w sekretariacie Departamentu Ekonomicznego Ministerstwa Edukacji Narodowej, pokój 353, **do dnia 7 maja 2019 r. do godziny 12:00.**

Zgodnie ze stanem wiedzy Zamawiającego istniejącym na godzinę otwarcia ofert, w terminie wyznaczonym przez Zamawiającego na składanie ofert zostały złożone cztery oferty. Natomiast w przypadku piątej oferty złożonej przez Wykonawcę: Ewę Kaszyńską prowadzącą działalność gospodarczą pod firmą ADEPT Ewa Kaszyńska (wspólnik spółki cywilnej) oraz przez Michała Kaszyńskiego prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą ADEPT Michał Kaszyński (wspólnik spółki cywilnej), działającymi w formie spółki cywilnej, ul. Zacna 26, 80-283 Gdańsk, przyjęto, że została ona złożona po wyznaczonym terminie. Pracownik przyjmujący ofertę wpisał bowiem na kopercie, że przesyłka została złożona na Biurze Podawczym/Recepcji Zamawiającego w dniu 7 maja 2019 r. o godzinie 13:42. Przesyłka została przekazana pracownikowi Departamentu Ekonomicznego i zarejestrowana w sekretariacie Departamentu Ekonomicznego w dniu 7 maja 2019 r. o godzinie 14:30.

Mając na uwadze powyższe okoliczności, oferta Wykonawcy nr 5 nie została otwarta podczas publicznego otwarcia ofert w dniu 7 maja 2019 r.

Po dokładnym wyjaśnieniu sprawy okazało się, iż wskutek błędu pracownika przyjmującego ofertę, wpisano nieprawidłową godzinę jej wpływu, a przesyłka została doręczona do Biura Podawczego/Recepcji Zamawiającego w dniu 7 maja 2019 r. o godzinie 8:22 – tj. w terminie wyznaczonym na składanie ofert w przedmiotowym postępowaniu.

Jednym z istotnych elementów zasady jawności postępowania o udzielenie zamówienia publicznego jest jawność otwarcia złożonych ofert, które musi nastąpić bezpośrednio po upływie terminu składania ofert w dacie i miejscu określonym przez Zamawiającego w OZ.

Biorąc pod uwagę, że czynności publicznego otwarcia ofert nie można powtórzyć, a także mając na względzie fakt, że nie mogłaby wziąć udziału w postępowaniu oferta, która została złożona w wymaganym w OZ terminie, z uwagi na błędne określenie daty jej wpływu, należy stwierdzić, iż postępowanie obciążone jest istotną wadą, której usunięcie na obecnym etapie nie jest możliwe, a dalsze prowadzenie postępowania stanowiłoby istotne naruszenie procedury udzielenia zamówienia publicznego.

Zamawiający nie może kontynuować postępowania jedynie z udziałem ofert otwartych podczas publicznego otwarcia, a z pominięciem oferty złożonej w wyznaczonym terminie (wskazanym w OZ), ale nie otwartej ze względu na błąd organizacyjny Biura Podawczego/Recepcji.

Złożenie w sposób skuteczny oferty powoduje, że na Zamawiającym ciąży obowiązek dokonania jej otwarcia i podjęcia dalszych czynności. Natomiast zaniechanie czynności otwarcia skutkuje, wobec braku możliwości powtórzenia tej czynności, koniecznością zakończenia postępowania.

— *O braku możliwości powtórzenia czynności otwarcia ofert wypowiedziała się Krajowa Izba Odwoławcza, wskazując, że „czynność otwarcia ofert złożonych w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego jest tego rodzaju czynnością, której nie można powtórzyć, albowiem naruszałoby to zasadę uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców. Zatem, jeśli w określonym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego dojdzie do sytuacji, w której zamawiający podczas otwarcia ofert pominie niektóre i nie dokona ich otwarcia, wówczas takie postępowanie będzie obciążone wadą, której nie da się usunąć w postępowaniu. Przepisy prawa zamówień publicznych nie przewidują bowiem sytuacji, w której możliwe będzie dokonanie powtórnie czynności otwarcia ofert” (wyrok z dnia 16 lipca 2010 r., KIO/UZP 1291/10).*

— Podobne stanowisko prezentuje Sąd Okręgowy w Warszawie (wyrok z 2 lutego 2009 r., V Ca 2601/09) jak i komentarze do ustawy (Łukasz Łaszczyński „Niemożliwa do usunięcia wada uniemożliwiająca zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego” system informacji prawnej Lex, ABC nr 138188).

Zgodnie z zapisami Rozdziału 17 ust. 13 lit. d OZ „Zamawiający nie udzieli zamówienia, jeżeli postępowanie obciążone jest istotną wadą, której usunięcie na danym etapie postępowania jest niemożliwie, niezasadne lub niecelowe” W ust. 14 Rozdziału 17 Zamawiający przewidział możliwość nieudzielenia zamówienia również w innych (niż wymienione w ust. 13) uzasadnionych przypadkach.

Biorąc pod uwagę powyższe, Zamawiający kończy niniejsze postępowanie bez udzielenia zamówienia bowiem zaistniała wyżej opisana istotna wada postępowania, której usunięcie jest obecnie niemożliwe.

Jednocześnie Zamawiający informuje, iż planuje wszczęcie kolejnego postępowania na tożsamy przedmiot zamówienia.