

Opole, 27.07.2023 r.

D/49/2023

### Uczestnicy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego

Dotyczy zamówienia klasycznego o wartości równej lub przekraczającej kwotę 130 000 złotych, prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji, zgodnie z przepisami określonymi w ustawie z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2022 r. poz. 1710 ze zm.), zwanej dalej „ustawą”, pn.: **Zakup sprzętu multimedialnego na potrzeby różnych jednostek Uniwersytetu Opolskiego** w części nr 6 - *Zakup i dostawa tablicy interaktywnej dla Wydziału Lekarskiego UO – 1 szt.*

Działając na podstawie art. 260 pkt. 1 i 2 ustawy, Zamawiający zawiadamia o **UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA** o udzielenie zamówienia publicznego w części nr 6 - *Zakup i dostawa tablicy interaktywnej dla Wydziału Lekarskiego UO – 1 szt.* na podstawie art. 255 pkt 6) w zw. z art. 457 ust. 1 pkt. 1 ustawy.

#### Uzasadnienie prawne:

- **art. 255 pkt. 6)** ustawy stanowi: *Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli postępowanie obciążone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego*
- **art. 457 ust. 1pkt. 1)** ustawy stanowi: *Umowa podlega unieważnieniu, jeżeli Zamawiający z naruszeniem ustawy udzielił zamówienia (...)*

#### Uzasadnienie faktyczne:

W niniejszym postępowaniu występują przesłanki uzasadniające unieważnienie postępowania na podstawie art. 255 pkt. 6) w zw. z art. 457 ust. 1 pkt. 1 ustawy, które Zamawiający wykazał poniżej.

Przedmiotem zamówienia w części nr 6 był: „*Zakup i dostawa tablicy interaktywnej dla Wydziału Lekarskiego UO – 1 szt.*” o parametrach wskazanych w Opisie przedmiotu zamówienia (OPZ) będącym załącznikiem nr 1.6 do Specyfikacji warunków zamówienia (SWZ).

W formularzu ofertowym Wykonawca zobowiązany był wskazać zaoferowany przedmiot zamówienia, tj. nazwę zaoferowanego modelu, producenta, typ lub model jednocześnie oświadczając, iż zaoferowany przedmiot zamówienia spełnia wszystkie wymagania / parametry zgodnie z opisem przedmiotu zamówienia – zał. nr 1.6 do SWZ.

Termin na składanie ofert upłynął w dniu 20.07.2023 r. o godzinie 10:00.

W omawianej części zamówienia złożono cztery oferty. W toku badania ofert Zamawiający stwierdził, iż zaoferowany przedmiot zamówienia zawiera dodatkowe zapisy typu: *bez stojaka (...), wraz ze stojakiem oryginalnym (...), (...)* + *panel przedni*.

Dodatkowe, zamieszczone przez Wykonawców, zapisy w ofertach wzbudziły wątpliwości Zamawiającego co do prawidłowości brzmienia OPZ w części nr 6 zamówienia.

Analiza OPZ w zakresie wskazanych parametrów uwidoczniła błąd Zamawiającego polegający na określeniu jednego z parametrów w sposób który umożliwił Wykonawcom dowolność: „*Opcjonalny statyw mobilny tego samego producenta umożliwiającą bezstopniową rotację monitora o 90°*” z której to dowolności część Wykonawców skorzystało.

Ponieważ Zamawiający wadliwie przygotował OPZ (dopuszczając dowolność „*Opcjonalnie*”) nie może obciążyć za to winą Wykonawców odrzucając ich oferty na podstawie art. 226 ust. 1 pkt. 5 ustawy jako niezgodne z warunkami

zamówienia, nie może również porównać ofert ponieważ zakres wskazanego asortymentu, a co za tym idzie cena są nieporównywalne.

Zarówno w doktrynie jak i orzecznictwie ugruntowane zostało stanowisko, że niejednoznaczny opis przedmiotu zamówienia, który nie pozwala na złożenie porównywalnych ofert, stanowi wystarczającą podstawę do unieważnienia postępowania. Po złożeniu ofert wadliwości tej nie można usunąć (KIO 2176/19, KIO 2113/22, KIO 881/22, KIO 562/23).

Ponadto podstawą unieważnienia ewentualnej zawartej umowy mógłby być art. 457 ust. 1 pkt 1 Pzp, gdyż zamówienie zostałoby udzielone z naruszeniem ustawy, tj. art. 16 pkt 1 i 2 Pzp. Powyższe wynikałoby z nieprecyzyjnego opisu przedmiotu zamówienia, co z kolei prowadziłoby do naruszenia zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców, a także byłoby sprzeczne z zasadą przejrzystości. Przede wszystkim zaś rozwiązanie takie byłoby sprzeczne z art. 99 ust. 1 Pzp, który ustanawia wymóg jednoznacznego opisu przedmiotu zamówienia ( KIO z dnia 11 czerwca 2021 r., KIO 1343/21).

Ponieważ Zamawiający jak również Wykonawcy przed wyznaczonym terminem składania ofert nie dostrzegli, że postanowienia zawarte w dokumentach zamówienia mogą być interpretowane w różny sposób (dopuszczając dowolność „*Opcjonalnie*”) wadliwość ta nie została skorygowana przed terminem składania ofert.

Jak wykazano powyżej na obecnym etapie postępowania wada w zakresie niejasności, opcjonalności lub nieprecyzyjności opisu jest nieusuwalna i skutkowałaby zawarciem umowy która podlegałaby unieważnieniu.

W związku z powyższym Zamawiający unieważnia postępowanie w części nr 6 - Zakup i dostawa tablicy interaktywnej dla Wydziału Lekarskiego UO – 1 szt. na podstawie art. 255 ust 6 w zw. z art. 457 ust. 1 pkt. 1 ustawy.

**KANCLERZ**

*mgr Zbigniew Budziszewski*