# Z/DZP/02/2020 Warszawa, dnia 13.01.2020 r.

**Wykonawcy biorący udział w przetargu nieograniczonym na realizację zadania**

**pod nazwą**: **„****Dostawa artykułów do dezynfekcji dla Szpitala Nowowiejskiego”**

**sygn. akt 21/DZP/2019**

**ZAWIADOMIENIE O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA**

**w zakresie pakietu nr 3**

Zamawiający – Samodzielny Wojewódzki Zespół Publicznych Zakładów Psychiatrycznej Opieki Zdrowotnej w Warszawie, działając na podstawie art. 92 ust. 1 pkt 7 ustawy Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 – dalej ustawa) informuje, iż unieważnia niniejsze postępowanie w zakresie pakietu nr 3, którego przedmiotem jest: „**Dostawa artykułów do dezynfekcji dla Szpitala Nowowiejskiego”.**

Uzasadnienie prawne:

Zamawiający unieważnia ww. postępowanie w zakresie Pakietu nr 3 na podstawie przepisu art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy, który stanowi, iż:

*„Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zmówienia, jeżeli: postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie Zamówienia publicznego”.*

Uzasadnienie faktyczne:

Bezpośrednią przesłanką unieważnienia przedmiotowego postępowania jest zaistnienie okoliczności stwierdzenia przez Zamawiającego niemożliwej do usunięcia wady postępowania uniemożliwiającej zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego w postaci wypełnienia dyspozycji normy art. 93 ust 1 pkt 7 ustawy Pzp. Odnosząc się do stanu faktycznego będącego podstawą unieważnienia postępowania wskazać należy,

że wada jaka wystąpiła w niniejszym postępowaniu to niedokonanie przez Zamawiającego stosownej modyfikacji / zmiany ogłoszenia o zamówieniu i zapisów specyfikacji istotnych warunków zamówienia na skutek dokonanej modyfikacji zapisów SIWZ.

Zamawiający odpowiadając na pytania Wykonawców pismem nr Z/DZP/198/2019 z dnia 26.11.2019 r., dopuścił w zakresie Pakietu nr 3 poz. 1 Załącznika 2c do SIWZ cyt.:

*„Zamawiający dopuszcza preparat myjąco-dezynfekujący na bazie czwartorzędowych związków amoniowych, przeznaczony do mycia i dezynfekcji powierzchni (w tym kontaktujących się z żywnością) oraz wyposażenia oddziałów, z możliwością stosowania w obecności pacjentów. Nie wymagający spłukiwania oraz nie powodujący klejenia się powierzchni. Działający w stężeniu użytkowym 0,5% wobec spektrum: B, F, Tbc, V (HIV, HBV, HCV, Ro-ta Vaccinia) w czasie 15 minut z możliwością poszerzenia o Adeno. Opakowanie 1l wyposażone w system dozujący”,*

- modyfikując w związku z powyższym załącznik nr 2c do SIWZ oraz zamieścił ogłoszenie o zmianie ogłoszenia w Biuletynie Zamówień Publicznym, zmieniając sekcję IV, Punkt: IV. 6.2) tj. termin składania ofert,

- nie dokonując jednocześnie zmiany w pkt. 13.5 SIWZ Wykaz oświadczeń lub dokumentów składanych przez Wykonawcę w postępowaniu na wezwanie Zamawiającego w celu potwierdzenia okoliczności, o których mowa w art. 25 ust. 1 pkt 2 ustawy Pzp dla Pakietu nr 3 pozycja nr 1:

***„…dla wyrobów medycznych, o których mowa w Pakiecie 3 poz. 1…:***

*a) deklaracji zgodności WE oferowanego preparatu wystawiona zgodnie z ustawą z dnia 20 maja 2010 r. o wyrobach medycznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 266);*

*b) karty charakterystyki substancji niebezpiecznej oferowanego preparatu;*

*c) ulotki dotyczącej oferowanego preparatu”.*

Zamawiający dopuszczając ww. preparat powinien dokonać zmiany pkt. 13.5 SIWZ Wykaz oświadczeń lub dokumentów składanych przez Wykonawcę w postępowaniu na wezwanie Zamawiającego w celu potwierdzenia okoliczności, o których mowa w art. 25 ust. 1 pkt 2 ustawy Pzp dla Pakietu nr 3 pozycja nr 1 o treści:

***„…dla wyrobu medycznego lub produktu biobójczego, o którym mowa w Pakiecie 3 poz. 1:***

*a) deklaracji zgodności WE oferowanego preparatu wystawiona zgodnie z ustawą z dnia 20 maja 2010 r. o wyrobach medycznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 266)* ***lub pozwolenie na wprowadzenie do obrotu produktu biobójczego, zgodnie z ustawą z dnia 9 października 2015 r. o produktach biobójczych (t.j. Dz. U z 2018 r. poz. 2231);***

*b) karty charakterystyki substancji niebezpiecznej oferowanego preparatu;*

*c) ulotki dotyczącej oferowanego preparatu”.*

Jednocześnie Zamawiający zaniechał czynności wprowadzenia zmian w ogłoszeniu, a tym samym nie uwzględnił wszystkich okoliczności, mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty.

Art. 7 ust. 1 ustawy Pzp nakazuje Zamawiającemu zachowanie uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców. Nie można bowiem uznać za równe traktowanie Wykonawców sytuacji, gdy Wykonawcy będą brali udział w postępowaniu na odmiennych zasadach. Zamawiający, wprowadzając zmiany w SIWZ, powinien był więc wprowadzić stosowne zmiany w ogłoszeniu i zapisach SIWZ. Wada, która zaistniała w niniejszym postępowaniu powoduje naruszenie art. 7 ust. 1 ustawy.

Przesłanka unieważnienia postępowania określona w art. 93 ust.1 pkt 7 ustawy Pzp składa się z koniunkcji trzech okoliczności, których łączne wystąpienie skutkuje koniecznością zastosowania tego przepisu. Po pierwsze musi wystąpić naruszenie przepisów ustawy Pzp (wada postępowania). Po drugie wada ta musi skutkować niemożliwością zawarcia niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego. Zatem nie może być to jakakolwiek wada, którą obarczone jest postępowanie, ale wada powodująca niemożność zawarcia niepodlegającej unieważnieniu umowy. Konieczne jest więc wystąpienie związku przyczynowego pomiędzy zaistniałą wadą, a niemożnością zawarcia umowy niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego. Po trzecie wada ta musi być niemożliwa do usunięcia. Mając na uwadze powyższe, postępowanie o udzielenie Zamówienia zostało obarczone wadą, której nie da się usunąć, ponieważ nie da się usunąć błędów dotyczących treści SIWZ po dokonaniu czynności niepowtarzalnych takich jak czynność otwarcia ofert. Ponadto pomiędzy dokonaniem przez Zamawiającego w/w czynności dotyczących kluczowych etapów postępowania, a wynikiem postępowania zaistniał realny związek mający wpływ na wybór oferty najkorzystniejszej i skutkować może wystąpieniem z wnioskiem o unieważnienie umowy.

W związku z powyższym nie dokonana przez Zamawiającego czynność zmiany w zakresie pkt 13.5 SIWZ tj. dokumentów potwierdzających spełnianie przez oferowane dostawy wymagań określonych przez Zamawiającego oraz zaniechanie w związku z powyższym zmiany ogłoszenia o zamówieniu jest podstawą do unieważnienia postępowania na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy Pzp.

Należy również wskazać na aktualne orzecznictwo KIO:

1) wyrok [**KIO Sygn. akt 2176/19**](https://sip.lex.pl/#/jurisprudence/539622742/1/kio-2176-19-n-iejednoznaczny-opis-przedmiotu-zamowienia-a-odrzucenie-oferty-wykonawcy-wyrok...?cm=URELATIONS) z dnia  12 listopada 2019  r. , gdzie wskazano, iż:

,,Niejednoznaczny opis przedmiotu zamówienia, który nie pozwala na złożenie porównywalnych ofert, stanowi wystarczającą podstawę do unieważnienia postępowania. Na tym etapie postępowania (po złożeniu ofert) wadliwości tej nie można usunąć”.

2) wyrok **KIO Sygn. akt 1098/19** z dnia  4 lipca 2019  r. , gdzie wskazano:

,,Skoro więc, Zamawiający opisał przedmiot zamówienia w sposób niejednoznaczny, który doprowadził do naruszenia zasady uczciwej konkurencji i wpłynął na możliwość złożenia ważnych ofert wykonawców, miał zatem obowiązek po stwierdzeniu tej okoliczności unieważnienia postępowania na podstawie [art. 93 ust. 1 pkt 7](https://sip.lex.pl/#/document/17074707?unitId=art(93)ust(1)pkt(7)&cm=DOCUMENT) ustawy PZP”

Biorąc powyższe pod uwagę Zamawiający zobowiązany jest unieważnić przedmiotowe postępowanie w zakresie pakietu nr 3.

Zestawienie złożonych ofert:

**PAKIET NR 3**

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **L.p.** | **Nazwa i Adres Wykonawcy** | **cena oferty**  waga 60% | **termin dostawy**  waga 20% | **termin płatności**  waga 20% | **ilość punktów** |
| 1 | OSS Sp. z o.o.  ul. Siennicka 25  80-758 Gdańsk  (Oferta nr 2) | **83 227,50 zł**  **brutto** | Postępowanie unieważnione na podst. Art.93 ust. 1 pkt 7 ustawy Pzp.  Oferty nie podlegają punktacji. | | |
| 2 | Medilab Sp. z o.o.  ul. Wysockiego 6c  03-371 Warszawa  (Oferta nr 3) | **71 442,00 zł brutto** |

Proszę o niezwłoczne potwierdzenie otrzymania niniejszego pisma.

Dziękuję za udział w postępowaniu.

Z poważaniem

Sprawę prowadzi:

Anna Karczmarczyk-Tryc

ul. Nowowiejska 27, 00-665 Warszawa, pok. G103

tel.: (022) 11-65-353, fax.: (022) 11-65-349

e-mail: [anna.karczmarczyk-tryc@szpitalnowowiejski.pl](mailto:anna.karczmarczyk-tryc@szpitalnowowiejski.pl)