

# **ZAWIADOMIENIE** **O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA**

**INSTYTUT PAMIĘCI NARODOWEJ**  
**Komisja Ścigania Zbrodni przeciwko Narodowi Polskiemu**  
**ul. Postępu 18, 02-676 Warszawa**

działając na podstawie art. 92 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019, poz. 1843 ze zm.), dalej Pzp, zawiadamia, że postępowanie prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego na „Utrzymanie czystości w pomieszczeniach IPN” (**BAG-93/20**) zostaje unieważnione w zakresie Części I oraz Części II na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy Pzp, tj. postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

## **Uzasadnienie**

Wartość szacunkowa przedmiotowego postępowania przekracza kwoty, określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust 8 ustawy Pzp. W związku z tym postępowanie prowadzone było przy użyciu środków komunikacji elektronicznej na podstawie rozdziału 2a ustawy Pzp.

Zgodnie z treścią Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia każdy Wykonawca zobowiązany był do zaszyfrowania oferty za pomocą klucza publicznego i identyfikatora postępowania dostępnego na miniPORTALU, a następnie złożenia oferty za pośrednictwem Formularza do złożenia, zmiany, wycofania oferty, dostępnego na ePUAP i udostępnionego również na miniPORTALU.

Termin składania ofert upłynął w dniu 16 grudnia 2020 r. o godz. 10:00. Otwarcie ofert zaplanowano tego samego dnia o godz. 11:00.

W wyznaczonym dniu Zamawiający powziął z miniPortalu informację o złożonych ofertach. Przy ofercie złożonej przez AWIMA Sp. J. B. Wiśniewski z siedzibą w Józefowie (05-410), przy ul. 3-go Maja 2 blok. 22, widniał komunikat następującej treści: *„UWAGA plik nie został zaszyfrowany w miniPortalu - nie będzie możliwości odszyfrowania pliku”*.

Mając na uwadze powyższe, przystąpiono do czynności odszyfrowywania złożonych ofert, pobranych wcześniej ze skrzynki ePUAP.

Jako pierwszą wprowadzono do systemu ofertę złożoną przez AWIMA Sp. J. B. Wiśniewski klikając *„wybierz plik do deszyfrowania”*, a następnie *„deszyfruj i pobierz plik”*. Po dokonaniu wymaganych czynności pojawił się komunikat *„Informacja o zaszyfrowanym pliku nie istnieje w systemie”*. Czynność tą powtórzono wielokrotnie, jednakże po każdej próbie pojawiał się ten sam komunikat. Plik nie został odszyfrowany, nie było możliwości otworzenia go, tym samym Zamawiający nie mógł zapoznać się z jego treścią.

**#MojaNIEPODLEGŁA.**

Wszystkie pozostałe, złożone w niniejszym postępowaniu oferty zostały skutecznie odszyfrowane.

Po dokonaniu otwarcia ofert, tego samego dnia, tj. 16 grudnia br., w myśl art. 86 ust. 5 ustawy Pzp, na stronie internetowej zamieszone zostało tzw. „Zbiornicze zestawienie ofert”, zawierające dodatkowo informację, o niemożliwości odszyfrowania jednej z ofert.

W dniu 18 grudnia 2020 r. do Zamawiającego od AWIMA Sp. J. B. Wiśniewski wpłynęła *Informacja o niezgodnej z przepisami ustawy czynności, do której Zamawiający był zobowiązany*. Ww. Wykonawca wniósł o przeprowadzenie przez Zamawiającego weryfikacji co do przyczyn niemożności otwarcia przesłanego pliku, zawierającego ofertę w postępowaniu i wyjaśnienie przyczyny niemożności otwarcia pliku oraz unieważnienie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy Prawo zamówień publicznych, ponieważ postępowanie obciążone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Wykonawca na poparcie swojego stanowiska oraz faktu prawidłowego przebiegu złożenia i zaszyfrowania oferty przedstawił print screen, potwierdzający moment zaszyfrowania oferty i komunikat z miniPortalu o treści „*Plik zaszyfrowany poprawnie*”.

Dokonując analizy *Informacji*, o której mowa powyżej, Zamawiający w dniu 18 grudnia zwrócił się, drogą mailową, do Urzędu Zamówień Publicznych z prośbą o udzielenie informacji na temat przyczyn braku możliwości odszyfrowania oferty Wykonawcy AWIMA Sp. J. B. Wiśniewski.

22 grudnia 2020 r. do Zamawiającego wpłynęła informacja z systemu miniPortal, o podjęciu czynności odszyfrowania przedmiotowej oferty. Idąc za tym, Zamawiający podjął kolejną próbę odszyfrowania złożonej oferty, która tym razem powiodła się.

W związku z zaistniałą sytuacją, powtórnie zwrócono się do Urzędu Zamówień Publicznych prosząc o wyjaśnienie braku możliwości odszyfrowania-otwarcia oferty w dniu, w którym upływał termin otwarcia ofert w postępowaniu BAG 93/20, tj. 16 grudnia 2020 r. o godz. 11:00.

W odpowiedzi, dnia 22 grudnia 2020 r. Zamawiający otrzymał z Urzędu Zamówień Publicznych następującą informację: ***brak możliwości odszyfrowania oferty złożonej przez Wykonawcę AWIMA Sp. J. B. Wiśniewski z siedzibą w Józefowie (05-410), przy ul. 3-go Maja 2 blok. 22, leży po stronie narzędzia do odszyfrowania ofert na miniPortalu, nie jest to winą Wykonawcy.***

Mając na uwadze powyższe oraz fakt, iż otwarcie ofert jest czynnością faktyczną, jednokrotną, która nie może zostać powtórzona w danym postępowaniu, nie jest możliwe na tym etapie (zakończenie otwarcia ofert) włączenie oferty złożonej przez AWIMA Sp. J. do przedmiotowego postępowania. Czynność ta w ocenie Krajowej Izby Odwoławczej, w sposób bezpośredni naruszałaby przepisy art. 8 ust. 1 oraz art. 86 ust. 2 i 4 ustawy Pzp.

---

**#Moja NIEPODLEGŁA.**

Powyższe uchybienia naruszyłyby naczelną zasadę zamówień publicznych, wynikającą z przepisu art. 7 ust. 1 ustawy Pzp, albowiem postępowanie nie zostałyby przeprowadzone w sposób zapewniający zachowanie zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców oraz zgodnie z zasadami proporcjonalności i przejrzystości, co skutkowało naruszeniem art. 7 ust. 3 Pzp, gdyż zamówienia nie udzielono by Wykonawcy wybranemu zgodnie z przepisami Pzp.

Krajowa Izba Odwoławcza uznała, że wskazywane wyżej naruszenia wpisują się w dyspozycję przepisu art. 93 ust. 7 ustawy Pzp, który nakazuje unieważnienie postępowania w sytuacji, gdy postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Krajowa Izba Odwoławcza zwróciła także uwagę, że czynność otwarcia ofert jest czynnością jednorazową i niepowtarzalną. Zgodnie z orzecznictwem Krajowej Izby Odwoławczej „Publiczne otwarcie ofert jest czynnością faktyczną, jednokrotną, która nie może zostać powtórzona w danym postępowaniu, co w konsekwencji oznacza, że brak publicznego otwarcia ofert stanowi wadę tego postępowania, które wywiera istotny wpływ na umowę. Tego typu nieusuwalna wada istnieje zawsze, niezależnie od tego czy oferta, która nie została publicznie otwarta jest ofertą najdroższą czy też plasuje się wyżej w rankingu kryteriów oceny ofert. (...) Brak podania do publicznej wiadomości - odczytania nazwy, adresu wykonawcy, informacji dotyczących ceny oferty i innych elementów wymienionych w art. 86 ust. 4 ustawy - Prawo zamówień publicznych powoduje, że postępowanie obarczone jest wadą niemożliwą do usunięcia, która to wada uniemożliwia zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego” (wyrok z dnia 4 lipca 2016 r., KIO 1096/16).

Biorąc pod uwagę powyższe okoliczności zasadne i konieczne jest unieważnienie przedmiotowego postępowania na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy Pzp.

Dyrektor Biura  
Administracyjno-Gospodarczego  
Wojciecha Misior

**#MojaNIEPODLEGŁA.**