

Wrocław, dnia 07.01.2021 r.

WYKONAWCY

Dotyczy: Postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn.: *Kompleksowa obsługa w zakresie zabezpieczenia przeciwpożarowego obiektów i spektakli Teatru Muzycznego Capitol we Wrocławiu - znak postępowania nr ZP/12/20/TKT/TKS/PN*

UNIEWAŻNIENIE POSTĘPOWANIA

Zamawiający, działając na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7 w związku z art. 146 ust.6 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 ze zm.), unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn.: *Kompleksowa obsługa w zakresie zabezpieczenia przeciwpożarowego obiektów i spektakli Teatru Muzycznego Capitol we Wrocławiu - znak postępowania nr ZP/12/20/TKT/TKS/PN*, z uwagi na to że postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

UZASADNIENIE

Dnia 5 stycznia 2021 r. Zamawiający otrzymał drogą pocztową korespondencję w zamkniętej kopercie na której widniały jedynie dane nadawcy z miejscowości Gologłowy i adresata: Teatr Muzyczny Capitol ul. Piłsudskiego 67, 50-019 Wrocław-pokój D/2/003 sekretariat. Koperta została otworzona przez pracownika Zamawiającego i po zapoznaniu się z jej zawartością okazało się, że jest to oferta złożona w przedmiotowym postępowaniu.

Zamawiający w rozdziale XI pkt 11 SIWZ określił, że ofertę należy złożyć w zamkniętej kopercie, w siedzibie Zamawiającego i oznakować w następujący sposób:

Teatr Muzyczny Capitol
ul. Piłsudskiego 67, 50-019 Wrocław
„Oferta w postępowaniu pn. Kompleksowa obsługa w zakresie zabezpieczenia
przeciwpożarowego obiektów i spektakli Teatru Muzycznego Capitol we Wrocławiu
nr sprawy: ZP/12/20/TKT/TKS/PN”

nie otwierać przed (data i godzina wyznaczona na otwarcie ofert)
i opatrzyć nazwą i dokładnym adresem Wykonawcy.

Wykonawca nie zachował wymogów formalnych co do złożenia oferty wynikających z przytoczonych powyżej postanowień SIWZ. Koperta nie została oznakowana w żaden sposób, który uniemożliwiłby jej otwarcie przed terminem składania ofert wyznaczonym na dzień 11.01.2021 r. godzina 11:15.

Z uwagi na powyższe, należy stwierdzić że w postępowaniu doszło do naruszenia art. 86 ust. 1 ustawy Pzp, który stanowi że z zawartością ofert nie można się zapoznać przed upływem terminu otwarcia ofert. Naruszenie to oznacza konieczność unieważnienia postępowania na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy Pzp, gdyż postępowanie obarczone jest wadą niemożliwą do usunięcia.

W wyroku z dnia 25 stycznia 2008 r. (KIO/UZP 112/07) Krajowa Izba Odwoławcza stwierdziła, że - „ (...) Art. 86 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych wprowadza zakaz

||||| **C A P I T O L**

Teatr Muzyczny CAPITOL
ul. Piłsudskiego 67
50-019 Wrocław
www.teatr-capitol.pl

sekretariat:
tel. 71/789 04 31,
fax 71/789 04 70,
email: sekretariat@teatr-capitol.pl

rezerwacja biletów:
tel. 71/789 04 51, 71/789 04 52,
fax 71/789 04 42,
email: rezerwacja@teatr-capitol.pl

NIP: 896 000 56 21
Konto bankowe 20 1020 5226 0000 6102 0416 3200

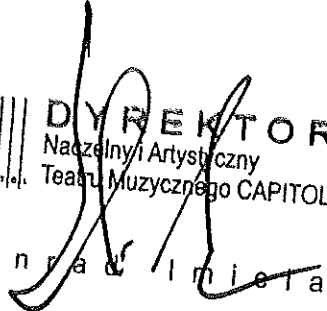
zapoznania się z zawartością ofert przed terminem ich otwarcia. Zakaz ten skierowany jest nie tylko do wykonawców, ale również do Zamawiającego i osób trzecich. W praktyce oznacza to, że od momentu złożenia poszczególnych ofert do momentu ich otwarcia oferty pozostają u Zamawiającego w opakowaniach uniemożliwiających zapoznanie się z ich zawartością. Otwarcie ofert przed wyznaczonym terminem lub wcześniejsze ujawnienie jej treści stanowi poważne naruszenie ustawowych zasad postępowania. W ocenie Izby nie ma znaczenia czy z treścią oferty ktokolwiek zapoznał się przed terminem otwarcia ofert, istotne jest to, że istniało takie zagrożenie.

Ponadto, w ocenie Krajowej Izby Odwoławczej – wyrok z dnia 29 czerwca 2016 r. (KIO1069/16), (...) Niewątpliwym jest, że w postępowaniu o udzielenie przedmiotowego zamówienia na skutek braku publicznego otwarcia oferty P. doszło do naruszenia zasady jawności, która jest fundamentalną zasadą postępowania o zamówienie publiczne. Jawność otwarcia ofert jest jednym z praktycznych sposobów realizacji zasady jawności, wyrażonej w art. 8 ust. 1 Pzp (...) Istotą tego przepisu jest z jednej strony zapobieżenie rozpatrywaniu przez zamawiającego ofert złożonych po upływie terminu na ich składanie a z drugiej uniemożliwienie zapoznania się z treścią ofert przed ich otwarciem. Oferta nie może zostać otwarta na niejawnym posiedzeniu komisji przetargowej, ale publicznie, w sposób jawny. (...) Taka wada postępowania jest nieusuwalna, oraz wywiera istotny wpływ na umowę w sprawie zamówienia publicznego, że powoduje jej bezwzględną nieważność.

Przedmiotowe postępowanie obarczone jest wadą polegającą na naruszeniu art. 86 ust. 1 oraz art. 7 i 8 Ustawy Pzp, a wada ta ma charakter istotny oraz jest niemożliwa do usunięcia, zaistniał bowiem fakt otwarcia oferty przed terminem wyznaczonym na otwarcie ofert i nie ma sposobu na odwrócenie tej okoliczności. Zamawiający nie może powtórzyć czynności składania ofert przez wykonawców. Wskazane okoliczności prawne i faktyczne powodują, że rozstrzygnięcie postępowania i zawarcie umowy spowodowałoby jej nieważność.

Dokonanie wyboru oferty w niniejszym postępowaniu i zawarcie umowy łączyłoby się z naruszeniem podstawowych zasad i przepisów ustawy Pzp, a w konsekwencji zawarta w wyniku postępowania umowa jako niezgodna z prawem byłaby obciążona wadą nieważności (art. 14 ustawy Pzp w związku z art. 58 § 1 KC). Zgodnie z orzecznictwem – Art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy Pzp przewiduje unieważnienie postępowania, jeżeli jest ono obciążone niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego. Pomiędzy wadą a niemożnością zawarcia umowy musi istnieć normalny związek przyczynowy. Wadą w rozumieniu tego przepisu jest nieusuwalna wada postępowania o udzielenie zamówienia, która wywiera tak istotny wpływ na umowę w sprawie zamówienia publicznego, że powoduje jej bezwzględną nieważność ab inito, a tym samym prawną bezskuteczność. Podstawy do unieważnienia ewentualnej przyszłej umowy zostały określone w art. 146 ust 1 i 6 Pzp, i to właśnie te przepisy muszą stanowić podstawę oceny pod kątem wypełnienia przesłanki ustawowej wskazującej na konieczność unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w oparciu o tzw. „wadę postępowania” (art. 93 ust. 1 pkt 7 Pzp) – wyrok z dnia 18 maja 2015 r. (KIO 912/15).

Mając na uwadze powyższe, rozstrzygnięto jak we wstępie.


D Y R E K T O R
Naczelnik Artystyczny
Teatru Muzycznego CAPITOL
K o n r a d L i n j e t a

||| C A P I T O L

Teatr Muzyczny CAPITOL
ul. Piłsudskiego 67
50-019 Wrocław
www.teatr-capitol.pl

sekretariat:
tel. 71/789 04 31,
fax 71/789 04 70,
email: sekretariat@teatr-capitol.pl

rezerwacja biletów:
tel. 71/789 04 51, 71/789 04 52,
fax 71/789 04 42,
email: rezerwacja@teatr-capitol.pl

NIP: 896 000 56 21
Konto bankowe 20 1020 5226 0000 6102 0416 3200