



Znak sprawy: AZP-261-02/2025

Zamawiający:

Instytut Biologii Doświadczalnej
im. Marcelego Nenckiego
Polskiej Akademii Nauk
"Instytut Nenckiego PAN",
ul. Pasteura 3,
02-093 Warszawa.
e-mail: przetargi@nencki.edu.pl

Do:

Wszyscy zainteresowani

**ZAWIADOMIENIE O ODRZUCENIU OFERTY WYKONAWCY
ORAZ**

O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA w Części nr 1

z art. 260 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 roku -Prawo zamówień publicznych (t.j.: Dz.U. z 2024 r. poz. 1320), dalej jako "Pzp", "ustawa Pzp",

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego o wartości powyżej 663 105,00 zł, prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego, na podstawie art. 132 ustawy Pzp pn.

Fotometr masowy, znak sprawy: AZP-261-02/2025,

✓ **Część nr 1.**

Szanowni Państwo,

Uprzejmie informuję, iż Zamawiający unieważnił ww. postępowanie w zakresie poniżej wskazanej części, z powodu odrzucenia jedynej złożonej w terminie oferty. Każda część jest autonomiczna, tzn. odpowiednie przepisy ustawy PZP stosowane są osobno dla każdej części.

Część nr 1

Uzasadnienie faktyczne unieważnienia postępowania:

W przedmiotowym postępowaniu, do dnia 27.05.2025 r. do godz. 11:00 wpłynęła jedna oferta od Wykonawcy: Refeyn GmbH, c/o BRL Boege Rohde Leubbehuesen, Pariser Platz 4 A, 10117 Berlin, VAT DE343188453.

Zgodnie z art. 226 ust. 1 pkt 5 i 10 Pzp "zamawiający odrzuca ofertę, jeżeli jest niezgodna z warunkami zamówienia oraz zawiera błędy w obliczeniu ceny lub kosztu.

Niezgodność treści oferty z warunkami zamówienia, stanowiąca przesłankę odrzucenia oferty wykonawcy, o której mowa w art. 226 ust. 1 pkt 5) ustawy Pzp, ma miejsce w sytuacji, gdy oferowane przez wykonawcę w ofercie zobowiązanie nie odpowiada zobowiązaniu określone w SWZ.

Zamawiający w przedmiotowej sprawie dokonał wyraźnego ograniczenia możliwości składania ofert w innych walutach. Zgodnie z pkt. 20.3 oraz 20.5: SWZ: „20.3. Cena w ofercie Wykonawcy musi być wyrażona w złotych polskich (PLN).”, a „20.5. Zamawiający nie dopuszcza rozliczeń w walutach obcych.”.

Zgodnie z treścią art. 134 ust. 2 pkt 10) oraz art. 281 ust. 2 pkt 13), Zamawiający, w specyfikacji warunków zamówienia ma obowiązek podać informacje dotyczące walut obcych, w jakich mogą być



Rzeczpospolita
Polska

Sfinansowane przez
Unię Europejską
NextGenerationEU



prowadzone rozliczenia między zamawiającym a wykonawcą, jeżeli zamawiający przewiduje rozliczenia w walutach obcych. W ustawie Pzp nie znajdują się też przepisy, świadczące o tym, że Zamawiający nie może wymagać, aby oferta była złożona z zastosowaniem waluty obcej. W przypadku, gdyby oferta miała być złożona z zastosowaniem waluty polskiej, a rozliczenie miało odbywać się w walucie obcej, Zamawiający, jak wskazuje M. Stachowiak w komentarzu do art. 134 ust. 2 pkt 10) ustawy Pzp, powinien zapisać w dokumentach zamówienia informacje o tym, jakie waluty są dopuszczone i ewentualnie sposoby ich przeliczania¹.

Nadmienić należy, że zgodnie z art. 7 pkt 1 Pzp, przez cenę należy rozumieć cenę w rozumieniu art. 3 ust. 1 pkt 1 i ust. 2 ustawy z dnia 9 maja 2014 r. o informowaniu o cenach towarów i usług (Dz. U. z 2023 r. poz. 168), nawet jeżeli jest płacona na rzecz osoby niebędącej przedsiębiorcą, czyli:

1) cena - wartość wyrażoną w jednostkach pieniężnych, którą kupujący jest obowiązany zapłacić przedsiębiorcy za towar lub usługę;

2) cena jednostkowa towaru lub usługi - cenę ustaloną za jednostkę określonego towaru lub określonej usługi, których ilość lub liczba są wyrażone w jednostkach miar w rozumieniu przepisów o miarach;

Skoro w toku postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w dokumentacji postępowania wyraźnie wskazano, że nie jest dozwolone składanie oferty w innej walucie, jak wskazano powyżej, to złożenie oferty w innej walucie stanowić będzie wyraz niezgodności oferty z warunkami zamówienia oraz błąd w zakresie obliczenia ceny oferty.

Treść warunków zamówienia, to przede wszystkim zawarty w opisie przedmiotu zamówienia katalog potrzeb i wymagań zamawiającego, które mają być zaspokojone w wyniku postępowania przez zawarcie i zrealizowanie z należytą starannością umowy. Treść oferty to jednostronne zobowiązanie wykonawcy do wykonania oznaczonego świadczenia, które zostanie zrealizowane na rzecz zamawiającego, jeśli oferta złożona przez wykonawcę zostanie uznana za najkorzystniejszą i zostanie z nim zawarta umowa.

Rzeczona niezgodność treści oferty z warunkami zamówienia musi mieć charakter zasadniczy i nieusuwalny. Dotyczyć powinna sfery niezgodności zobowiązania zamawianego w warunkach zamówienia oraz zobowiązania oferowanego w ofercie, tudzież polegać może na sporządzeniu i przedstawieniu oferty w sposób niezgodny z wymaganiami warunków zamówienia.

Zamawiający poza ograniczeniem możliwości składania ofert w innych walutach, zgodnie z pkt. 20.3 oraz 20.5. SWZ wskazanym powyżej, dokonał także opisu sposobu przygotowania ofert w pkt. 17 SWZ. Zgodny z wytycznymi Wykonawcy obowiązani byli w Załącznik nr 1_Oferta do SWZ uzupełnienia ceny oferty netto i brutto w miejscu „wykropkowanym” na niebiesko (pkt. „17.4. ppkt 1: Zamawiający informuje, że wyróżnione na niebiesko zapisy w załączonych do SWZ Formularzach, mają jedynie charakter pomocniczy. Wykonawca musi wypełnić miejsca wykropkowane formularza zgodnie ze stanem faktycznym i w odniesieniu do niniejszego zamówienia. Wykonawca może a nawet winien usunąć w swojej Ofercie zapisy w kolorze niebieskim.)). Formularz oferty także nie umożliwiał wpisania ceny oferty w walutach innych niż złoty – po miejscu wykropkowanym na wpisanie ceny Zamawiający umieścił oznaczenie waluty jako „zł” – na czarno.

Błąd w obliczeniu ceny lub kosztu wystąpi wówczas, gdy doszło do błędu co do prawidłowego ustalenia stanu faktycznego. Dotyczy to np. sytuacji, w której kalkulacja ceny oferty nie obejmuje całego przedmiotu zamówienia. Ponadto błędy w obliczeniu ceny nie nadają się do poprawienia i mają charakter nieusuwalny. Błąd w obliczeniu ceny oferty, do którego ma zastosowanie art. 226 ust. 1 pkt 10) ustawy Pzp, nie jest błędem rachunkowym, lecz błędem polegającym na wadliwym doborze przez wykonawcę poszczególnych elementów mających wpływ na właściwe obliczenie ceny. Zatem z błędem w obliczeniu ceny skutkującym odrzuceniem oferty zgodnie z art. 226 ust. 1 pkt 10) ustawy Pzp mamy do czynienia

¹ W. Dzierżanowski, Ł. Jaźwiński, J. Jerzykowski, M. Kittel, M. Stachowiak, Prawo zamówień publicznych. Komentarze, Warszawa 2021, s. 424.

wyłącznie wówczas, gdy nie można go zakwalifikować jako innej omyłki, możliwej do skorygowania zgodnie z art. 223 ust. 2 pkt 3) ustawy Pzp (wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z 31 października 2023 r., sygn. akt KIO 3060/23).

W uchwale z dnia 6 marca 2012 r., KIO/KD 25/12, zwrócono uwagę, że: „o błędzie w obliczeniu ceny będziemy mogli mówić w sytuacji, gdy cena została skalkulowana w sposób, który nie uwzględnia cech przedmiotu zamówienia, jego zakresu i warunków realizacji. Oznacza to, że wykonawca przyjął mylne założenia, bowiem punktem wyjścia do skalkulowania ceny jest inny stan faktyczny niż wynika ze SIWZ. Powyższe wskazuje, że chodzi o błąd, który każdy z wykonawców może popełnić, czyniąc podstawą wyceny zamówienie, które nie odpowiada opisowi przedmiotu zamówienia, a więc temu, czego oczekuje Zamawiający.”.

Tym samym, zaoferowanie ceny w innej walucie niż PLN, co było niedopuszczone w toku postępowania o udzielenie zamówienia publicznego może stanowić także błąd w obliczeniu ceny.

Należy jeszcze raz podkreślić, że Zamawiający szczegółowo opisał w SWZ zarówno sposób sporządzenia oferty, sposób obliczenia ceny oraz pozostałe warunki realizacji zamówienia w tym zasady rozliczania realizacji przedmiotu zamówienia. Niedopełnienie wyspecyfikowanych wymagań powoduje niezgodność treści oferty z warunkami zamówienia. Według wyroku KIO z 24.05.2023 r. (sygn. akt KIO 1090/23) *"niezgodność treści oferty z warunkami zamówienia przejawia się nie tylko w niezgodności zobowiązania, co do którego wykonawca składa oświadczenie woli w swojej ofercie, i przez jej złożenie przyjmuje do wykonania, z zakresem zobowiązania, które zamawiający opisał w SWZ i którego przyjęcia oczekuje od wykonawcy, ale także może polegać na sporządzeniu i przedstawieniu oferty w sposób niezgodny z wymaganiami warunków zamówienia."* Podobnie teza wyroku KIO z 04.04.2023 r. stanowi, że: *"niezgodność treści oferty z warunkami zamówienia, stanowiąca przesłankę odrzucenia oferty wykonawcy, o której mowa w art. 226 ust. 1 pkt 5) ustawy Pzp., ma miejsce w sytuacji, gdy oferowane przez wykonawcę w ofercie zobowiązanie nie odpowiada zobowiązaniu określönemu w SWZ, bądź też polega na sporządzeniu i przedstawieniu oferty w sposób niezgodny z wymaganiami Zamawiającego, przy czym chodzi tutaj o takie wymagania SWZ, które dotyczą sposobu opisanía, wyrażenia i potwierdzenia zobowiązania oferowanego, tj. wymagania co do treści oferty, a nie jej formy."*

W związku z powyższym Zamawiający zobligowany jest dokonać odrzucenia oferty Refeyn GmbH. Złożenie oferty z ceną wyrażoną w euro (zamiast w złotych polskich, przy braku dopuszczenia przez Zamawiającego możliwości rozliczeń w walucie euro) stanowi istotne odstępstwo od treści SWZ, co skutkuje brakiem zgodności oferty z wymaganiami Zamawiającego oraz może stanowić błąd w obliczeniu ceny oferty (art. 226 ust. 1 pkt 5) i 10) Pzp). Zamawiający nie ma możliwości dokonania usunięcia nieprawidłowości w zakresie ceny ofertowej w trybie art. 223 ust. 2 Pzp, bowiem prowadziłoby to do konieczności wprowadzenia do SWZ nowych postanowień po upływie terminu składania ofert.

W związku z faktem, iż w przedmiotowym postępowaniu, Zamawiający otrzymał jedyną ofertę, której treść jest niezgodna z warunkami zamówienia oraz zawiera błędy w obliczeniu ceny lub kosztu, co skutkuje koniecznością jej odrzucenia na podstawie art. 226 ust. 1 pkt 5) na podstawie art. 226 ust. 1 pkt 10) Pzp.

Uzasadnienie prawne unieważnienia postępowania: art. 255 pkt 2 w zw. z art. 226 ust. 1 pkt 5 oraz 10 ustawy Pzp.

Z wyrazami szacunku

Prof. dr hab. Agnieszka Dobrzyń
Dyrektor Instytutu