



Zawiadomienie o odrzuceniu oferty i unieważnieniu postępowania

Dot.: *postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na „Przeład okresowy Automatycznej Linii Samogaszącej w autobusach Mercedes Conecto i Mercedes Citaro”*

Gdańskie Autobusy i Tramwaje Sp. z o. o. jako Zamawiający w niniejszym postępowaniu, działając na podstawie § 34 pkt 2 oraz § 35 ust. 3 Regulaminu Zamówień Publicznych Sektorowych Gdańskich Autobusów i Tramwajów Sp. z o.o., Część B, (Załącznik nr 3 do Zarządzenia nr 24/2017 Prezesa Zarządu Gdańskich Autobusów i Tramwajów Sp. z o.o. z późn. zm.) – dalej „Regulaminu” – zawiadamia o:

1. Odrzuceniu oferty złożonej przez Wykonawcę **Voith Turbo Sp. z o.o., ul. Majków Duży 74, 97-371 Wola Krzysztoporska;**
2. Unieważnieniu niniejszego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego;

Uzasadnienie

W niniejszym postępowaniu określonym w Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (SIWZ) kryterium oceny ofert i jego znaczenie to Cena - 100%.

W niniejszym postępowaniu złożona została następująca oferta:

Zestawienie zbiorcze punktów

Nr oferty	Nazwa oferenta	Kryterium cena - 100%
1	Voith Turbo Sp. z o.o., ul. Majków Duży 74, 97-371 Wola Krzysztoporska	Odrzucona na podstawie § 32 ust. 1 pkt 2 Regulaminu

Zamawiający prowadzi przedmiotowe postępowanie na platformie elektronicznej platformazakupowa.pl, dalej „Platforma”.

W dniu 21.05.2021 r. Wykonawca **Voith Turbo Sp. z o.o., ul. Majków Duży 74, 97-371 Wola Krzysztoporska** za pośrednictwem Platformy pismem nr WPM210033 z dnia 21.05.2021 r. zwrócił się do Zamawiającego z wnioskiem o wyjaśnienie treści SIWZ, w którym wnosił o dodanie do § 10 umowy (Kary umowne) zapisu o treści:

„Jeżeli bezwzględnie obowiązujące przepisy prawa lub niniejsza umowa nie stanowią inaczej, Dostawca ponosi odpowiedzialność deliktową za szkody osobowe oraz uszkodzenia mienia, które nie wynikają z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązań objętych niniejszą umową, w następujących wysokościach:

– szkody osobowe: 2,5 mln EUR za każdy przypadek szkody,
– szkody majątkowe: 2,5 mln EUR za każdy przypadek szkody,
maksymalnie jednak do 5 mln EUR za wszystkie szkody powstałe w jednym roku ubezpieczeniowym.”

W dniu 24.05.2021 r. Wykonawca **Voith Turbo Sp. z o.o., ul. Majków Duży 74, 97-371 Wola Krzysztoporska** za pośrednictwem Platformy pismem nr WPM210034 z dnia 24.05.2021 r. zwrócił się do Zamawiającego z wnioskiem o wyjaśnienie treści SIWZ, w którym wnosił o dodanie do § 10 umowy (Kary umowne) zapisu o treści:

„Z zastrzeżeniem bezwzględnie obowiązujących przepisów prawa oraz postanowień niniejszej umowy, odpowiedzialność Dostawcy wobec Zamawiającego za szkody produkcyjne, utracone korzyści oraz inne szkody jest wyłączona, niezależnie od podstawy prawnej. Naprawienie szkody obejmuje jedynie straty rzeczywiste po stronie Zamawiającego.”

W dniu 27.05.2021 r. Zamawiający udostępnił na Platformie na stronie przedmiotowego postępowania wyjaśnienia treści SIWZ, w którym **nie wyraził zgody na ww. wnioski wykonawcy i podtrzymał treść SIWZ.**

Podczas oceny i badania ofert Zamawiający stwierdził, że Wykonawca **Voith Turbo Sp. z o.o., ul. Majków Duży 74, 97-371 Wola Krzysztoporska** złożył wraz z ofertą wypełniony Załącznik nr 2 do SIWZ, stanowiący oświadczenie Wykonawcy, że spełnia on określone Regulaminem warunki tzn:

- 1) posiada uprawnienia do wykonywania określonej działalności lub czynności, jeżeli przepisy prawa nakładają obowiązek posiadania takich uprawnień;
- 2) posiada wiedzę i doświadczenie;
- 3) dysponuje odpowiednim potencjałem technicznym, a także dysponuje osobami zdolnymi do wykonania zamówienia;
- 4) znajduje się w sytuacji ekonomicznej i finansowej zapewniającej wykonania zamówienia;
- 5) nie podlega wykluczeniu.

W dalszej części ww. dokumentu Wykonawca oświadcza że **zapoznał się ze wszystkimi warunkami oraz dokumentami przetargowymi dotyczącymi przedmiotu zamówienia i przyjmuje te warunki bez zastrzeżeń** oraz zdobył konieczne informacje do sporządzenia oferty. Jednocześnie Zamawiający stwierdził, że Wykonawca **zmodyfikował treść ww. Załącznika nr 2 do SIWZ poprzez dodanie oświadczenia, że przyjmuje warunki po dodaniu poniższych zapisów do umowy:**

- 1) Z zastrzeżeniem bezwzględnie obowiązujących przepisów prawa oraz postanowień niniejszej umowy, odpowiedzialność Dostawcy wobec Zamawiającego za szkody produkcyjne, utracone korzyści oraz inne szkody jest wyłączona, niezależnie do podstawy prawnej. Naprawienie szkody obejmuje jedynie straty rzeczywiste po stronie Zamawiającego.
- 2) Jeżeli bezwzględnie obowiązujące przepisy prawa lub niniejsza umowa nie stanowią inaczej, Dostawca ponosi odpowiedzialność deliktową za szkody osobowe oraz uszkodzenia mienia, które nie wynikają z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązań objętych niniejszą umową, w następujących wysokościach:
 - szkody osobowe: 2,5 mln EUR za każdy przypadek szkody,
 - szkody majątkowe: 2,5 mln EUR za każdy przypadek szkody,maksymalnie jednak do 5 mln EUR za wszystkie szkody powstałe w jednym roku ubezpieczeniowym.

W odniesieniu do zaistniałego stanu faktycznego w pierwszej kolejności Zamawiający wskazuje, że jest gospodarzem postępowania. Do obowiązków Zamawiającego należy m.in. opracowanie SIWZ wraz ze wszystkimi niezbędnymi załącznikami. Załącznik stanowiący formularz oświadczenia Wykonawcy, który Wykonawca dołącza do oferty na potwierdzenie spełnienia warunków udziału w postępowaniu jest jednym z zasadniczych załączników SIWZ.

Jeżeli Wykonawca samodzielnie wprowadza zmiany w treści formularza oświadczenia, naraża się na ryzyko odrzucenia oferty na podstawie § 32 ust. 1 pkt 2 Regulaminu jako oferty której treść nie odpowiada treści SIWZ.

Zgodnie z ugruntowaną linią orzecniczą decyzja w sprawie odrzucenia oferty ze zmodyfikowanym przez Wykonawcę formularzem oświadczenia musi być poprzedzona analizą, co do możliwości zastosowania § 31 ust. 1 pkt 3 Regulaminu. Przywołana jednostka redakcyjna Regulaminu uprawnia Zamawiającego do poprawienia w ofercie innych omyłek polegających na niezgodności oferty ze specyfikacją istotnych warunków zamówienia, niepowodujących istotnych zmian w treści oferty.

Działanie Wykonawcy może być zakwalifikowane jako omyłka pod warunkiem, że modyfikacja treści formularza oświadczenia nastąpiła nieświadomie. **Tymczasem**

zmiana treści formularza oświadczenia dokonana przez Wykonawcę była działaniem celowym, a nie omyłkowym, zwłaszcza w świetle uprzedniego braku zgody Zamawiającego na wnioski Wykonawcy, o których mowa powyżej. W przywołanym stanie faktycznym Zamawiający nie może zatem zastosować § 31 ust. 1 pkt 3 Regulaminu, ponieważ zmianie treści formularza oświadczenia nie sposób przypisać charakteru omyłki.

W ocenie Zamawiającego modyfikacja treści formularza oświadczenia przez Wykonawcę poprzez dodanie oświadczenia, że przyjmuje warunki Zamawiającego po dodaniu ww. zapisów do umowy jest niedopuszczalna, zwłaszcza w świetle jednoznacznego zapisu Rozdz. VII ust. 2 pkt 7 SIWZ, zgodnie z którym **wprowadzenie przez Wykonawcę jakichkolwiek zmian w Formularzu Oferty i pozostałych Załącznikach powodujących zmianę ich treści spowoduje odrzucenie oferty.** W konsekwencji uznanie przez Zamawiającego takiego działania Wykonawcy za dopuszczalne stanowiłoby naruszenie przepisu § 27 ust. 3 Regulaminu, zgodnie z którym treść oferty musi odpowiadać treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Zgodnie z § 32 ust. 1 pkt 2 Regulaminu Zamawiający odrzuca ofertę, jeżeli jej treść nie odpowiada treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Zgodnie z § 35 ust. 1 lit. a Regulaminu Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli nie złożono żadnej oferty niepodlegającej odrzuceniu.

Mając na uwadze powyższe, postanowiono jak na wstępie.