

oznaczenie sprawy: **CRZP/50/009/D/24, ZP/40/WETI/24**

Gdańsk, dnia 14.05.2024 r.

## INFORMACJA O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA

*dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2023 r. poz. 1605, ze zm.) pn. „Dostawa zestawu do osadzania warstw HiPIMS PVD - systemu do wysoko energetycznego osadzania warstw z wykorzystaniem rozpylania magnetronowego dla Wydziału Elektroniki, Telekomunikacji i Informatyki Politechniki Gdańskiej”, nr CRZP/50/009/D/24, ZP/40/WETI/24, ogłoszenie o zamówieniu nr 2024-OJS 60-178601-pl.*

Działając na podstawie art. 260 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2023 r. poz. 1605, dalej „ustawa Pzp”), Zamawiający informuje o unieważnieniu postępowania.

### **Uzasadnienie faktyczne:**

Zamawiający w dniu 25.03.2024 r. udostępnił na stronie internetowej prowadzonego postępowania ogłoszenie o zamówieniu oraz specyfikację warunków zamówienia (SWZ), w której zapisał w rozdziale VI pn. Informacje o warunkach udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia.

Zamawiający na podstawie art. 112 ustawy Pzp określa następujące warunki udziału w postępowaniu

- 1) zdolność do występowania w obrocie gospodarczym

*Zamawiający nie wyznacza szczegółowego warunku w tym zakresie.*

- 2) uprawnienia do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej, o ile wynika to z odrębnych przepisów

*Zamawiający nie wyznacza szczegółowego warunku w tym zakresie.*

- 3) sytuacja ekonomiczna lub finansowa

*Zamawiający nie wyznacza szczegółowego warunku w tym zakresie.*

- 4) zdolności technicznej lub zawodowej:

- a) Zamawiający uzna warunek za spełniony, jeżeli Wykonawca wykaże, że wykonał w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, co najmniej 2 dostaw systemu osadzania PVD o łącznej wartości 2 000 000,00 PLN.

W dniu 23.04.2024 r. o godz. 10.05 Zamawiający dokonał otwarcia ofert w postępowaniu pn. „Dostawa zestawu do osadzania warstw HiPIMS PVD - systemu do wysoko energetycznego osadzania warstw z wykorzystaniem rozpylania magnetronowego dla Wydziału Elektroniki, Telekomunikacji i Informatyki Politechniki Gdańskiej”. W odpowiedzi na ogłoszenie zamawiającego wpłynęły 2 oferty. Po otwarciu ofert, w trakcie trwania czynności badania i oceny ofert, Zamawiający powziął informację, że warunek dotyczący zdolności technicznej lub zawodowej jest nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia. Został on ustalony na zawyżonym poziomie przez co zamawiający naruszył zasady określone w art. 16 ustawy Pzp dotyczące zasad udzielania zamówień.

Właściwym zatem działaniem Zamawiającego będzie unieważnienie postępowania, jako że jest ono obarczone niemożliwą do usunięcia wadą, uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Wadliwie ustalone zasady odnoszące się do warunków udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia nie mogą zostać naprawione po otwarciu ofert, nie mogą być również interpretowane przez zamawiającego inaczej, niż ustalono w ramach dokumentacji postępowania. Z tego względu w zaistniałych okolicznościach konieczne jest unieważnienie postępowania w oparciu o art. 255 pkt 6 ustawy Pzp, ponieważ postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego. Warunek udziału w postępowaniu

Zgodnie z art. 112 ust. 1 p.z.p. "Zamawiający określa warunki udziału w postępowaniu w sposób proporcjonalny do przedmiotu zamówienia oraz umożliwiający ocenę zdolności wykonawcy do należytego wykonania zamówienia, w szczególności wyrażając je jako minimalne poziomy zdolności". Jak wyjaśniła Krajowa Izba Odwoławcza w wyroku z 19.04.2022 r., sygn. akt KIO 882/22, "w ocenie Izby, co do zasady, każdy warunek podmiotowy prowadzi do ograniczenia dostępu do wzięcia udziału w postępowaniu. Niemniej, ograniczenia takie są dopuszczalne w granicach zachowania zasady uczciwej konkurencji, równego traktowania wykonawców i proporcjonalności warunku do jego celu - co wynika z konieczności zachowania zasad naczelných określonych w art. 16 pkt 1 i 3 p.z.p., przy braku ograniczenia możliwości złożenia oferty wykonawcom, którzy są w stanie należycie wykonać zamówienie. O ustanowieniu warunku podmiotowego w sposób, który mógłby utrudnić uczciwą konkurencję można mówić wówczas, gdy zostanie on określony na tyle rygorystycznie, że nie będzie to uzasadnione potrzebami zamawiającego, specyfiką wykonania zamówienia, czy też konieczne do wyłonienia wykonawcy zdolnego do należytego zrealizowania umowy. Zaś nieproporcjonalny warunek udziału w postępowaniu to wprowadzenie ograniczenia w dostępie do przetargu, które jest nieuzasadnioną barierą - nie zaś wymogiem koniecznym do osiągnięcia zakładanego celu zamówienia - pomijając konieczność zapewnienia symetrii pomiędzy interesem zamawiającego w uzyskaniu rękopmi należytego wykonania zamówienia a interesem wykonawców, którzy przez sformułowanie nadmiernych wymagań mogą zostać bezpodstawnie wyeliminowani z udziału w postępowaniu". W wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z 15.02.2022 r., sygn. akt KIO 261/22, wskazano, że "Z przywołanych przepisów wynika, że warunki udziału w postępowaniu są określane w celu zbadania, czy wykonawca posiada zdolność do należytego wykonania zamówienia. Muszą być one zatem określone na takim poziomie, aby można było sprawdzić, czy dany wykonawca posiada potencjał zapewniający należyte wykonanie zamówienia, ale z drugiej strony ustawodawca wymaga, aby poziom ten wskazywał minimalny wymagany potencjał potrzebny do należytego wykonania zamówienia. Warunki udziału w postępowaniu muszą być zatem określone w taki sposób, aby w ich ramach badany był ten potencjał wykonawcy, który jest rzeczywiście niezbędny do należytego wykonania zamówienia. Wynika to także z użytego przez ustawodawcę sformułowania "proporcjonalny do przedmiotu zamówienia", co również potwierdza, że warunki nie mogą być nadmierne do przedmiotu zamówienia, w sposób nieuzasadniony ograniczające dostęp do zamówienia wykonawcom, którzy są w stanie należycie wykonać zamówienie". Ponadto, w wyroku z 16.06.2021 r., sygn. akt KIO 1163/21, Krajowa Izba Odwoławcza wyjaśniła, że "Proporcjonalność warunku udziału w postępowaniu należy rozumieć jako opisanie warunku na poziomie, który jest usprawiedliwiony dbałością o jakość i rzetelność wykonania przedmiotu zamówienia, nie zaś wprowadzanie nieuzasadnionego z punktu widzenia wykonywania przyszłej umowy ograniczenia w dostępie do udziału w postępowaniu. Proporcjonalność oznacza zatem zachowanie równowagi pomiędzy interesem zamawiającego w uzyskaniu rękopmi należytego wykonania zamówienia a interesem wykonawców, którzy przez sformułowanie nadmiernych wymagań mogą zostać wyeliminowani z postępowania. Nieproporcjonalność warunku zachodzi w sytuacji, gdy równowaga ta zostanie zachwiana, uniemożliwiając ubieganie się o zamówienie wykonawcom mającym doświadczenie dające rękopmię jego prawidłowej realizacji". Z treści powyższych orzeczeń Krajowej Izby Odwoławczej wynika, że o naruszeniu art. 112 ust. 1 p.z.p. należy mówić wtedy gdy dojdzie do

nieuzasadnionego ograniczenia dostępu do zamówienia wykonawcom zdolnym do jego prawidłowej realizacji (dającym rękojmię jego należytego wykonania).

**Uzasadnienie prawne:**

Podstawą prawną unieważnienia postępowania jest art. 255 pkt 6 ustawy - Prawo zamówień publicznych, który stanowi, że Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Zamawiający po unieważnieniu niniejszego postępowania, planuje ponownie przeprowadzić postępowanie w sprawie udzielenia zamówienia publicznego, które dotyczy tego samego przedmiotu zamówienia.

Dziekan  
  
prof. dr hab. inż. Jacek Stefański