



Fundusze Europejskie
Inteligentny Rozwój



Politechnika Łódzka

Unia Europejska
Europejski Fundusz
Rozwoju Regionalnego



Projekt współfinansowany w ramach 1 konkursu w ramach Działania 4.1 „Badania naukowe i prace rozwojowe”,
Poddziałanie 4.1.4 „Projekty aplikacyjne” Programu Operacyjnego Inteligentny Rozwój, 2014-2020
Umowa nr POIR.04.01.04-00-0058/17 zawarta 29.06.2018

Tytuł projektu : "Projektowanie i wytwarzanie spersonalizowanych implantów medycznych" akronim Custom -ITAP

Łódź, dnia 29 sierpnia 2019 r.

INFORMACJA

o unieważnieniu postępowania

pn. „*Dostawa odczynników chemicznych, materiałów zużywalnych do badań, drobnego sprzętu laboratoryjnego oraz materiałów eksploatacyjnych do drukarek 3D*”

nr BNP/ZP-3/2019

w Części nr 2

Postępowanie dot. **Części 2** zostało unieważnione na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U.18.1986 z późn. zm.) zwanej dalej „ustawą Pzp” w myśl, którego postępowanie o udzielenie zamówienia unieważnia się jeżeli postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

W niniejszym postępowaniu w **Części nr 2** zostały złożone **dwie oferty** przez firmy:

BIOKOM SYSTEMS M. Sidor Spółka Jawna

ul. Wspólna 3
05-090 Janki

oraz

POLGEN

Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością – Spółka komandytowa

ul. Puskina 80
92-516 Łódź.

W ramach posiadanych uprawnień Zamawiający ma możliwość kontrolowania swoich czynności i w razie wątpliwości (czy to na skutek własnych przemyśleń, czy też powiadomienia przez Wykonawcę), poza niewielkimi wyjątkami może wycofać się z podjętej decyzji i powtórzyć daną czynność. Korygowanie własnych błędów przez Zamawiającego ma duże znaczenie dla procedury, zwłaszcza w postępowaniach o wartości poniżej progów unijnych, gdzie możliwość wnoszenia odwołań do Krajowej Izby odwoławczej jest ograniczona do kilku tylko przypadków.



Biuro Projektu nr POIR.04.01.04-00-0058/17
POLITECHNIKA ŁÓDZKA, Instytut Inżynierii Materiałowej, ul. Stefanowskiego 1/15, bud. A18, 90-924 Łódź
Tel: +48 42 631 30 30, 631 30 33



Fundusze Europejskie
Inteligentny Rozwój



Politechnika Łódzka

Unia Europejska
Europejski Fundusz
Rozwoju Regionalnego



Projekt współfinansowany w ramach 1 konkursu w ramach Działania 4.1 „Badania naukowe i prace rozwojowe”,
Poddziałanie 4.1.4 „Projekty aplikacyjne” Programu Operacyjnego Inteligentny Rozwój, 2014-2020
Umowa nr POIR.04.01.04-00-0058/17 zawarta 29.06.2018

Tytuł projektu : "Projektowanie i wytwarzanie spersonalizowanych implantów medycznych" akronim Custom -ITAP

Zgodnie z orzecznictwem Krajowej Izby Odwoławczej Zamawiający może sam unieważnić wcześniej dokonane czynności: wyboru oferty, wykluczenia z postępowania Wykonawcy, odrzucenia oferty lub unieważnienia postępowania.

Potwierdzeniem powyższego jest m.in. wyrok z dnia 5 marca 2012 r., KIO 362/12, gdzie Krajowa Izba Odwoławcza zwróciła uwagę, że, cyt.: „(...) orzecznictwo Krajowej Izby Odwoławczej dopuszcza możliwość dokonania przez Zamawiającego samodzielnej weryfikacji dokonanej przez siebie czynności - w orzeczeniu sygn. akt KIO 2727/10 Izba skonstatowała, iż „nadrzędną zasadą rządzącą postępowaniem o udzielenie zamówienia jest bowiem wyrażona w art. 7 ust. 1 zasada równego traktowania wykonawców oraz zachowania uczciwej konkurencji, a także wynikający z art. 7 ust. 3 ustawy Prawo zamówień publicznych obowiązek udzielenia zamówienia wykonawcy wybranemu zgodnie z ustawą, a wykluczenia z postępowania podmiotów nie spełniających warunków udziału w postępowaniu (art. 24 ust. 1 i 2 ustawy) oraz odrzucenia oferty w sytuacjach opisanych w art. 89 ust. 1 ustawy. Mimo więc, iż ustawodawca wprost nie wskazał w ustawie, że zamawiający może w każdym czasie, do zawarcia umowy, zweryfikować uprzednio podjęte wadliwie decyzje, to należy uprawnienie to wywieść z powołanych wyżej przepisów.” (podobnie sygn. akt KIO 2685/10, 2686/10; sygn. akt KIO 1689/11).

W związku z awarią urządzenia InCell 2000 firmy GE Healthcare zaistniała konieczność unieważnienia czynności dokonanej w dniu 08 lipca 2019 r. polegającej na odrzuceniu oferty firmy POLGEN Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością – Spółka komandytowa, z siedzibą w Łodzi, kod 92-516 Łódź, przy ul. Puskina 80 złożonej w niniejszym postępowaniu na przedmiot zamówienia określony w **Części nr 2** na podstawie art. 89 ust. 1 pkt. 2 ustawy Pzp, z uwagi na stwierdzoną wówczas okoliczność, że jej treść nie odpowiadała treści Specyfikacji istotnych warunków zamówienia zwanej dalej „SIWZ”.

Zgodnie z art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy Pzp postępowanie o udzielenie zamówienia unieważnia się jeżeli postępowanie obciążone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Zgodnie z doktryną, jak i orzecznictwem Krajowej Izby Odwoławczej pod pojęciem niemożliwej do usunięcia wady uniemożliwiającej zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy kryje się każde uchybienie przepisom ustawy Pzp, którego skutków nie można usunąć przy zastosowaniu procedur z nich wynikających. Musi to być przy tym uchybienie na tyle poważne, że umowa w sprawie zamówienia publicznego zawarta w następstwie procedury dotkniętej tym uchybieniem podlegałaby unieważnieniu.

BIONANOPARK

PARADIA

UM
UNIWERSYTET
MEDYCZYNY
W ŁODZI

Biuro Projektu nr POIR.04.01.04-00-0058/17
POLITECHNIKA ŁÓDZKA, Instytut Inżynierii Materiałowej, ul. Stefanowskiego 1/15, bud. A18, 90-924 Łódź
Tel: +48 42 631 30 30, 631 30 33



Fundusze Europejskie
Inteligentny Rozwój



Politechnika Łódzka

Unia Europejska
Europejski Fundusz
Rozwoju Regionalnego



Projekt współfinansowany w ramach 1 konkursu w ramach Działania 4.1 „Badania naukowe i prace rozwojowe”,
Poddziałanie 4.1.4 „Projekty aplikacyjne” Programu Operacyjnego Inteligentny Rozwój, 2014-2020
Umowa nr POIR.04.01.04-00-0058/17 zawarta 29.06.2018

Tytuł projektu : "Projektowanie i wytwarzanie spersonalizowanych implantów medycznych" akronim Custom -ITAP

W wyroku z 10 września 2014 r. sygn. akt KIO 1804/14, Krajowa Izba Odwoławcza, odnosząc się do „niemożliwej do usunięcia wady uniemożliwiającej zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego”, zwróciła uwagę, że, cyt.: „Zgodnie z utrwaloną linią orzecznictwem Izby takie wady zostały wymienione w art. 146 ust. 1 ustawy, jednak nie wyczerpują one wszystkich wadliwości postępowania jakich może dopuścić się zamawiający, a które powinny skutkować unieważnieniem postępowania. W orzecznictwie wskazuje się na to, że również okoliczności uprawniające Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych do wystąpienia do sądu powszechnego o unieważnienie umowy stanowią przesłankę dla samodzielnego dokonania przez zamawiającego unieważnienia postępowania na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy. Kluczowym argumentem przemawiającym za taką możliwością jest fakt, że zamawiający unieważniając przed zawarciem umowy postępowanie o udzielenie zamówienia obarczone wadą uprawniającą Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych do żądania unieważnienia umowy, zapobiega szkodom, jakie mogą powstać w związku z wykonaniem lub częściowym wykonaniem umowy. Oznacza to, że dodatkową przesłanką, jaką należy brać pod uwagę przy dokonywaniu oceny dopuszczalności unieważnienia postępowania na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy, jest wymóg, aby wada była wynikiem naruszenia przez zamawiającego przepisów ustawy, które miało lub mogło mieć istotny wpływ na wynik postępowania”.

W zaistniałej sytuacji Zamawiający sporządzając treść SIWZ ustalił trzy kryteria oceny ofert złożonych na przedmiot zamówienia określony w **Części nr 2**, a mianowicie:

- A) Cena ofertowa brutto (C) 50%;
- B) Termin wykonania zamówienia (T) 10%;
- C) Zmienność dna płytki (Z) 40%.

W pkt. 13.2.1.C) SIWZ Zamawiający przedstawił metodykę oraz sposób oceny ofert w kryterium „Zmienność dna płytki (Z)”.

Sporządzając treść SIWZ oraz formułując kryteria oceny ofert w **Części nr 2** Zamawiający nie miał jednak wiedzy, że urządzenie InCell 2000 firmy GE Healthcare, dla którego miała być określana kompatybilność każdej z dostarczonych przez Wykonawców płytek za pomocą oprogramowania dedykowanego do ww. urządzenia wykazuje wadliwe działanie.

Istnieje prawdopodobieństwo, że niesprawność urządzenia wpłynęła na wyniki uzyskane w trakcie oceny przez Zamawiającego kompatybilności próbek płytek hodowlanych testowych 12- dołkowych Corning/3513 oraz 24 - dołkowych Corning/3526 przekazanych przez firmę POLGEN Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością – Spółka komandytowa – stąd decyzja Zamawiającego o unieważnieniu czynności

BIONANOPARK

PARADIA

UM
UNIWERSYTET
MEDYCZYNY
W ŁÓDZI

Biurowisko Projektu nr POIR.04.01.04-00-0058/17
POLITECHNIKA ŁÓDZKA, Instytut Inżynierii Materiałowej, ul. Stefanowskiego 1/15, bud. A18, 90-924 Łódź
Tel: +48 42 631 30 30, 631 30 33



Fundusze Europejskie
Inteligentny Rozwój



Politechnika Łódzka

Unia Europejska
Europejski Fundusz
Rozwoju Regionalnego



Projekt współfinansowany w ramach 1 konkursu w ramach Działania 4.1 „Badania naukowe i prace rozwojowe”,
Poddziałanie 4.1.4 „Projekty aplikacyjne” Programu Operacyjnego Inteligentny Rozwój, 2014-2020
Umowa nr POIR.04.01.04-00-0058/17 zawarta 29.06.2018

Tytuł projektu : "Projektowanie i wytwarzanie spersonalizowanych implantów medycznych" akronim Custom -ITAP

odrzućenia oferty ww. Wykonawcy na podstawie art. 89 ust. 1 pkt. 2 ustawy Pzp, co zostało potwierdzone podczas próby oceny płytek testowych przekazanych przez firmę BIODOM SYSTEMS M. Sidor Spółka Jawna.

Awaria urządzenia InCell 2000 firmy GE Healthcare – z przyczyn organizacyjnych leżących po stronie Zamawiającego jest niemożliwa do usunięcia.

Tym samym w zaistniałych okolicznościach nie ma możliwości prawidłowego dokonania oceny ofert, złożonych na przedmiot zamówienia określony w **Części nr 2** wg wskazanych w treści SIWZ kryteriów.

Zgodnie z wyrokiem KIO z dnia 27 marca 2015 r. sygn. akt KIO 712/15, cyt.: „Kryteria oceny ofert powinna cechować: zgodność z zasadami przejrzystości, niedyskryminacji, równego traktowania oraz gwarancja, że oferty są oceniane w warunkach efektywnej konkurencji. Opis stosowania kryteriów oceny ofert powinien być jednoznaczny, czytelny i niepozostawiający swobody interpretacji”.

W aktualnej sytuacji brak możliwości obiektywnego porównania i oceny ofert jest uchybieniem, które niewątpliwie ma wpływ na wynik postępowania, co stosownie do przepisu art. 146 ust. 6 ustawy przyznaje Prezesowi Urzędu Zamówień Publicznych uprawnienie do wystąpienia o unieważnienie ewentualnie zawartej umowy, powodując jednocześnie konieczność unieważnienia prowadzonego przez Zamawiającego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego.

Powyższa wada jest niemożliwa do usunięcia z uwagi na fakt, że na tym etapie postępowania Zamawiający nie może dokonać zmiany kryteriów oceny ofert wskazanych w treści SIWZ.

Zgodnie z art. 38 ust. 4 ustawy Pzp w uzasadnionych przypadkach Zamawiający może przed upływem terminu składania ofert zmienić treść SIWZ. Z treści przepisu a contrario wynika zatem, że zmiana treści SIWZ po upływie terminu składania ofert jest niedopuszczalna.

Zgodnie z wyrokiem Naczelnego Sądu Administracyjnego w Warszawie z dnia 11 października 2016 r. sygn. akt II GSK 2382/15, cyt.: „Specyfikacja istotnych warunków zamówienia jest najważniejszym elementem całego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego. Zawiera szczegółowy opis przedmiotu zamówienia, na podstawie którego wykonawcy podejmują decyzję o uczestnictwie w danym postępowaniu. Błędy w opisie przedmiotu zamówienia czy wszystkie inne zapisy w jakikolwiek sposób utrudniające wykonawcom uczestnictwo w postępowaniu winny stanowić okoliczności uzasadniające skorzystanie przez zamawiającego z możliwości, jaką daje przepis art. 38 ust. 4 p.z.p. Dokonywanie jednakże modyfikacji SIWZ, której celem jest przekazanie wszelkich informacji niezbędnych do złożenia oferty, po upływie terminu

BIONANOPARK

PARADIA

UM UNIWERSYTET
MEDYCZYNY
W ŁÓDZI

Biuro Projektu nr POIR.04.01.04-00-0058/17
POLITECHNIKA ŁÓDZKA, Instytut Inżynierii Materiałowej, ul. Stefanowskiego 1/15, bud. A18, 90-924 Łódź
Tel: +48 42 631 30 30, 631 30 33



Fundusze Europejskie
Inteligentny Rozwój



Politechnika Łódzka

Unia Europejska
Europejski Fundusz
Rozwoju Regionalnego



Projekt współfinansowany w ramach 1 konkursu w ramach Działania 4.1 „Badania naukowe i prace rozwojowe”,
Poddziałanie 4.1.4 „Projekty aplikacyjne” Programu Operacyjnego Inteligentny Rozwój, 2014-2020
Umowa nr POIR.04.01.04-00-0058/17 zawarta 29.06.2018

Tytuł projektu : "Projektowanie i wytwarzanie spersonalizowanych implantów medycznych" akronim Custom -ITAP

składania ofert jest niedopuszczalne i niewątpliwie wystarczające do formułowania wniosku o naruszeniu zasad uczciwej konkurencji i równego traktowania”.

Zastosowanie w postępowaniu kryteriów oceny ofert, które nie gwarantują wyboru oferty najkorzystniejszej, stanowi naruszenie art. 91 ust. 1 w związku z art. 91 ust. 2 ustawy Pzp oraz art. 2 pkt 5 ustawy Pzp.

Mając na uwadze powyższe należy stwierdzić, że zaistniały wszystkie przesłanki, o których mowa w art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy Pzp, tym samym koniecznym jest unieważnienie niniejszego postępowania w **Części nr 2**.

BIONANOPARK

PARADIA

UM | UNIWERSYTET
MEDYCZYNY
W ŁÓDZI

Biuro Projektu nr POIR.04.01.04-00-0058/17
POLITECHNIKA ŁÓDZKA, Instytut Inżynierii Materiałowej, ul. Stefanowskiego 1/15, bud. A18, 90-924 Łódź
Tel: +48 42 631 30 30, 631 30 33