



ZESPÓŁ ŻŁOBKÓW MIASTA STOŁECZNEGO WARSZAWY

ul. Belgijska 4, 02-511 Warszawa
tel. 22 277 52 00, faks 22 277 52 02
sekretariat.zespolzlobkow@um.warszawa.pl, zlobki.um.warszawa.pl

Oznaczenie postępowania ZŻ-ZP.26.27.19

L.dz. ZZ-IA-AG.26.1.2019.ABO

6.ABO.ZZ-IA-AG

Warszawa, 2 stycznia 2020 r.

Do Wykonawców biorących udział w postępowaniu

INFORMACJA o odrzuceniu oferty w części nr 6

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego, którego przedmiotem są dostawy żywności do placówek Zespołu Żłobków m.st. Warszawy

Zespół Żłobków m.st. Warszawy z siedzibą w Warszawie przy ul. Belgijskiej 4 działając na podstawie art. 92 ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2019 r. poz. 1843), zwaną dalej ustawą lub PZP, który stanowi, iż „Zamawiający informuje niezwłocznie wszystkich wykonawców o wykonawcach, których oferty zostały odrzucone, powodach odrzucenia oferty, a w przypadkach, o których mowa w art. 89 ust. 4 i 5, braku równoważności lub braku spełniania wymagań dotyczących wydajności lub funkcjonalności, - podając uzasadnienie faktyczne i prawne” informuje, że na podstawie art. 89 ust. 1 pkt 2 ustawy, zgodnie z którym „Zamawiający odrzuca ofertę, jeżeli: jej treść nie odpowiada treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia, z zastrzeżeniem art. 87 ust. 2 pkt 3” odrzucił ofertę złożoną przez **Wykonawcę Unifreeze Sp. z o.o. w części nr 6 zamówienia.**

Wskazać należy, iż Zamawiający nałożył na Wykonawcę obowiązek wypełnienia Kalkulacji cenowej wraz z kol. 10: „Gramatura oferowana przez Wykonawcę (szt) podać w gramach” zawierającą gramaturę ofertowanego artykułu.

Treść w/w kolumny kalkulacji cenowej jest dla Zamawiającego istotnym elementem treści oferty ze względu na konieczność ustalenia zgodności treści oferty ze SIWZ tj. porównania oferowanych przez Wykonawcę artykułów z parametrami wymaganymi przez Zamawiającego. Zgodnie z treścią wyroku Sądu Okręgowego we Wrocławiu z dnia 30 marca 2010 r. X Ga 7/2010 „podanie producentów materiałów ma charakter potwierdzający istotny warunek zamówienia albowiem wraz z dokonaniem przez zamawiającego opisem rodzajowym materiałów pozwala na dookreślenie i bliższą identyfikację oferowanych elementów”.

Wykonawca Unifreeze Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością w złożonej ofercie w części nr 6 w poz. 26 nie wpisał żadnej gramatury, natomiast Zamawiający dopuszczał możliwość zaoferowania w tej pozycji artykułu o gramaturze mieszczącej się przedziale 400 – 500g.

Wobec powyższego, uznać należy, że Wykonawca nie zaoferował żadnego artykułu w poz. 26 zgodnego z opisem przedmiotu zamówienia – wymaganymi gramaturami.

Podkreślić należy, iż Kalkulacja cenowa nie jest dokumentem wymienionym w rozporządzeniu Ministra Rozwoju z dnia 26 lipca 2016 r. w sprawie dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy w postępowaniu o udzielenie zamówienia (Dz. U. z 2016 r. poz. 1126 z późn. zm.) zatem dokument ten, analogicznie jak i formularz ofertowy, nie podlega złożeniu w trybie art. 26 ust. 1 PZP lub uzupełnieniu w trybie art. 26 ust. 3 PZP.

Oferty Wykonawcy nie da się poprawić w trybie art. 87 ust 2 PZP, z uwagi na fakt, iż wpisanie za Wykonawcę gramatury nie mieści się w żadnej z możliwości poprawienia takiej „omyłki”, jaką daje w/w przepis. Taka zamiana oferty nie byłaby ani:



- a) oczywistą omyłką pisarską - w pojęciu „oczywiste omyłki pisarskie” mieszczą się tylko takiego rodzaju niedokładności, które widoczne są dla każdego, bez przeprowadzania jakiegokolwiek dodatkowej dogłębnej analizy
- b) ani oczywistą omyłką rachunkową – tj. omyłką w przeprowadzonych działaniach na liczbach, co oznacza, że każdy ze składników jest określony i wprost wymieniony, a niewłaściwie przeprowadzone działanie matematyczne doprowadziło do tego, że podany wynik działania rachunkowego jest błędny.

Taka zmiana nie mieści się również w kategorii innej omyłki polegającej na niezgodności oferty ze SIWZ, niepowodującej istotnych zmian w treści oferty. W orzecznictwie podkreśla się, że:

- 1) „poprawienie omyłki zgodnie z art. 87 ust. 2 pkt 3 ustawy P.z.p. może być poprzedzone wezwaniem do złożenia wyjaśnień na podstawie art. 87 ust. 1 ustawy P.z.p., jednak nie jest dopuszczalne, aby to sama treść wyjaśnień, zmieniających w istocie dotychczasowe dane zawarte w ofercie, stanowiła podstawę do dokonania poprawy” (wyrok KIO 2854/12),
- 2) „omyłki, muszą mieć taki charakter, aby ich poprawy zamawiający mógł dokonać samodzielnie, bez udziału wykonawcy. Omyłka musi być oczywista dla zamawiającego i wynikać w jednoznaczny sposób z treści oferty. Wprowadzone poprawki muszą stanowić odzwierciedlenie złożonego oświadczenia woli wykonawcy wyrażonego w ofercie oraz że działania zamawiającego nie mogą prowadzić do negocjacji między stronami ani modyfikacji istotnych zapisów oferty” (wyrok KIO/UZP 11/09),
- 3) „podkreślić również należy, że zgodność treści oferty z treścią specyfikacji nie jest zapewniona przez sam fakt złożenia przez wykonawcę w formularzu ofertowym ogólnego oświadczenia o zapoznaniu się i akceptacji wymagań SIWZ, wówczas gdy z treści szczegółowych informacji zawartych w ofercie wynika konkretna niezgodność z wymaganiami zamawiającego” (wyrok KIO 1101/14).

Literalna wykładnia art. 87 ust 1 ustawy PZP, jak i wyżej przywołane tezy orzecznicze, pozwalają jednoznacznie uznać, że braki w ofercie Wykonawcy nie mają charakteru „omyłki”, którą Zamawiający mógłby bez udziału Wykonawcy poprawić, a ich przyjęcie doprowadziłoby do istotnej zmiany treści oferty.

Uwzględniając powyższe, Zamawiający postanowił jak na wstępie.

p.o. DYREKTOR,
ZESPOŁU ŻŁOBKÓW
m.st. Warszawy
Edyta Józwiak

GŁÓWNY SPECJALISTA
Anna Bociarska