

ZAWIADOMIENIE O ODRZUCENIU OFERTY ORAZ UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA

Dotyczy: postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego, którego przedmiotem świadczenie usług pn. **„Usługi w zakresie dowożenia i odwożenia dzieci do Szkół Podstawowych z terenu Gminy Mała Wieś oraz Samorządowego Przedszkola z Oddziałem Integracyjnym w Małej Wsi wraz z opieką podczas dowozu w roku szkolnym 2021/2022”**

I. ODRZUCENIE OFERTY

Zamawiający, działając na podstawie art. 226 ust. 1 pkt. 3, 4 i 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r., poz. 1129 z późn. zm.) – dalej ustawa Pzp, odrzuca ofertę Wykonawcy:

Przewozy autokarowe Alicja Budek

Wilkanowo 17, 09-460 Mała Wieś

Uzasadnienie prawne:

Oferta odrzucona na podstawie: art. 226 ust. 1 pkt. 3 ustawy Pzp, który stanowi: *„Zamawiający odrzuca ofertę, jeżeli jest niezgodna z przepisami ustawy”*, w związku z art. 63 ust. 2 ustawy Pzp, który stanowi: *„W postępowaniu o udzielenie zamówienia lub konkursie o wartości mniejszej niż progi unijne ofertę, wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia lub konkursie, oświadczenie, o którym mowa w art. 125 ust. 1, składa się pod rygorem nieważności, w formie elektronicznej lub w postaci elektronicznej opatrzonej podpisem zaufanym lub podpisem osobistym”* oraz na podstawie art. 226 ust. 1 pkt. 4 ustawy Pzp, który stanowi: *„Zamawiający odrzuca ofertę, jeżeli jest nieważna na podstawie odrębnych przepisów”*, w związku z art. 73 § 1 Ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny (Dz. U. z 2020 r., poz. 1740 z późn. zm.), zwanej dalej k.c.: *„Jeżeli ustawa zastrzega dla czynności prawnej formę pisemną, dokumentową albo elektroniczną, czynność dokonana bez zachowania zastrzeżonej formy jest nieważna tylko wtedy, gdy ustawa przewiduje rygor nieważności”*.

Uzasadnienie faktyczne:

Wykonawca złożył ofertę w niniejszym postępowaniu, jednak nie została ona podpisana żadnym z dopuszczanych podpisów wymaganych w Specyfikacji Warunków Zamówienia (zwanej dalej SWZ).

Zamawiający postawił wymagania dotyczące form oraz podpisu ofert w Rozdziale 12 „Opis sposobu przygotowania oferty” ust. 6: „Oferta musi być złożona, pod rygorem nieważności, w formie elektronicznej lub w postaci elektronicznej opatrzonej podpisem zaufanym lub podpisem osobistym” oraz w Rozdziale 10 Wykaz podmiotowych środków dowodowych ust. 13 pkt. 13.1: „Ofertę, oświadczenie o niepodleganiu wykluczeniu oraz o spełnianiu warunków udziału w postępowaniu, podmiotowe środki dowodowe w tym oświadczenie, o którym mowa w art. 117 ust. 4 ustawy Pzp, zobowiązanie podmiotu udostępniającego zasoby, o którym mowa w art. 118 ust. 3 ustawy Pzp, przedmiotowe środki dowodowe, pełnomocnictwo, dokumenty, o których mowa w art. 94 ust. 2 ustawy Pzp sporządza się w postaci elektronicznej, w formatach danych określonych w przepisach wydanych na podstawie art. 18 ustawy z dnia 17 lutego 2005 r. o informatyzacji działalności podmiotów realizujących zadania publiczne (Dz.U. z 2020 r. poz. 346, 568, 695, 1517 i 2320) z uwzględnieniem rodzaju przekazywanych danych”. W Rozdziale 1 ust. 14 SWZ Zamawiający wskazał następujące znaczenie poszczególnych pojęć:

1) Rozdział 1 ust. 14 pkt. 9:

„Forma elektroniczna” – forma czynności prawnej do zachowania, której wystarcza złożenie oświadczenia woli w postaci elektronicznej i opatrzenie jej kwalifikowanym podpisem elektronicznym (art. 781 Kodeksu Cywilnego)”

2) Rozdział 1 ust. 14 pkt. 10:

„Postać elektroniczna opatrzona podpisem zaufanym” – oświadczenie woli w postaci elektronicznej opatrzonej podpisem zaufanym w rozumieniu Rozporządzenia Ministra Cyfryzacji z dnia 29 czerwca 2020 roku w sprawie profilu zaufanego i podpisu zaufanego”

3) Rozdział 1 ust. 14 pkt. 11:

„Postać elektroniczna opatrzona podpisem osobistym” – oświadczenie woli w postaci elektronicznej opatrzonej podpisem osobistym w rozumieniu ustawy z dnia 6 sierpnia 2010 roku o dowodach osobistych”

4) Rozdział 1 ust. 14 pkt. 12

„Kwalifikowany podpis elektroniczny” – zaawansowany podpis elektroniczny składany za pomocą kwalifikowanego urządzenia dedykowanego do składania podpisu elektronicznego, który opiera się na kwalifikowanym certyfikacie podpisu elektronicznego (art. 3 pkt 12 Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) nr 910/2014 z dnia 23 lipca 2014 r. w sprawie identyfikacji elektronicznej i usług zaufania w odniesieniu do transakcji elektronicznych na rynku wewnętrznym oraz uchylające Dyrektywę 1999/93/WE; wystawiony przez dostawcę kwalifikowanej usługi zaufania, będącego podmiotem świadczącym usługi certyfikacyjne, spełniający wymogi bezpieczeństwa określone w ustawie z dnia 5 września 2016 r. – o usługach zaufania oraz identyfikacji elektronicznej (Dz. U. z 2020 r., poz. 1173)”

Powyższe okoliczności potwierdza także opinia UZP¹:

„Kwestie związane z opatrywaniem ofert podpisem elektronicznym reguluje art. 63 ustawy Pzp. Zgodnie z ww. przepisem (...) w postępowaniu o udzielenie zamówienia lub konkursie o wartości mniejszej niż progi unijne ofertę składa się, pod rygorem nieważności, w formie elektronicznej lub w postaci elektronicznej opatrzonej podpisem zaufanym lub podpisem osobistym. (...).

Obowiązek zachowania formy elektronicznej pod rygorem nieważności opatrzonej podpisem kwalifikowalnym lub opatrzonej podpisem zaufanym lub osobistym wynika wprost z art. 63 ustawy Pzp. Zastrzeżenie formy pisemnej, dokumentowej lub elektronicznej pod rygorem nieważności odnosi ten skutek, że oferta złożona bez zachowania zastrzeżonej formy jest nieważna (art. 73 § 1 Kodeksu Cywilnego – dalej: „k.c.”). Do zachowania pisemnej formy czynności prawnej wystarcza złożenie własnoręcznego podpisu na dokumencie obejmującym treść oświadczenia woli (art. 78 § 1 k.c.), a do zachowania elektronicznej formy czynności prawnej konieczne jest złożenie oświadczenia woli w postaci elektronicznej i opatrzenie go kwalifikowanym podpisem elektronicznym (art. 78¹ § 1 k.c.). Również niezachowanie postaci elektronicznej oferty opatrzonej podpisem zaufanym albo osobistym, stanowiącej dokumentową formę czynności prawnej, skutkuje jej nieważnością. Złożenie oferty w niewłaściwej formie jest uchybieniem nieusuwalnym. Dlatego też brak podpisu dokumentów elektronicznych skutkuje ich nieważnością i podlega odrzuceniu na podstawie art. 226 ust. 1 pkt 4 ustawy Pzp.

Złożone przez Wykonawcę dokumenty wraz z ofertą (formularzem ofertowym) nie zostały podpisane żadnym z dopuszczonych przez SWZ podpisów (kwalifikowanym lub zaufanym lub osobistym), ani też plik zawierający skompresowane dokumenty nie został opatrzonej podpisem kwalifikowanym lub podpisem zaufanym lub podpisem osobistym. Wykonawca wprowadził opatrzył podpisem zaufanym jedynie „Formularz przeznaczony do złożenia, zmiany, wycofania oferty”, ale nie wyczerpuje to zapisów art. 63 ustawy Pzp, o czym mowa powyżej. Bowiem zgodnie z przytoczoną powyżej opinią UZP:

W przypadku, gdy w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego komunikacja między zamawiającym a wykonawcami odbywa się za pośrednictwem miniPortal/ePUAP, przekazanie oferty następuje za pomocą formularza przeznaczonego do złożenia, zmiany, wycofania oferty. Jak większość formularzy udostępnianych przez miniPortal/ePUAP, również i ten formularz może być przed wysłaniem podpisany przez użytkownika (podpis następuje z wykorzystaniem właściwej funkcji systemu ePUAP tj. „PODPISZ I WYŚLIJ”). Podnieść należy, że podpis ten składany jest wyłącznie na formularzu do złożenia, zmiany,

¹ Data dostępu: 18.08.2021 r.

<https://www.uzp.gov.pl/strona-glowna/slider-aktualnosci/jak-nalezy-podpisac-oferte-w-postaci-elektronicznej/jak-nalezy-podpisac-oferte-w-postaci-elektronicznej>

https://www.uzp.gov.pl/data/assets/pdf_file/0016/47401/Jak-nalezy-podpisac-oferte-w-postaci-elektronicznej.pdf

wycofania oferty. Co za tym idzie, podpis na formularzu to jedynie funkcjonalność systemu ePUAP, z której mogą, ale nie muszą skorzystać wykonawcy przekazujący ofertę przy pomocy tego systemu. Oznacza to, że podpis złożony jedynie na ww. formularzu nie może wywierać skutków w odniesieniu do złożonej za jego pomocą oferty wykonawcy. Oferta, bowiem zgodnie z art. 63 ustawy Pzp, a nie formularz elektroniczny za pośrednictwem, którego jest przekazywana, musi zostać opatrzona właściwym podpisem. Upraszczając, opatrzenie właściwym podpisem jedynie formularza służącego do przekazania oferty, odpowiada złożeniu podpisu odręcznego na kopercie z ofertą (w przypadku wyboru poczty, jako środka komunikacji).

W związku z powyższym oferta Wykonawcy nie została sporządzona w sposób zgodny z przepisami ustawy Pzp (art. 63 ust. 2) a także nie została przekazana w sposób zgodny z wymaganiami technicznymi oraz organizacyjnymi sporządzania lub przekazywania ofert przy użyciu środków komunikacji elektronicznej określonymi przez Zamawiającego.

Reasumując oferta złożona przez Przewozy autokarowe Alicja Budek, Wilkanowo 17, 09-460 Mała Wieś zostaje odrzucona na podstawie art. 226 ust. 1 pkt. 3, 4 i 6 ustawy Pzp.

II. UNIEWAŻNIENIE POSTĘPOWANIA

Zamawiający na podstawie art. 255 ust. 2 ustawy Pzp unieważnia niniejsze postępowanie.

Uzasadnienie prawne:

Zgodnie z art. 255 ust. 2 ustawy Pzp Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli wszystkie złożone wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo oferty podlegały odrzuceniu.

Uzasadnienie faktyczne:

W prowadzonym postępowaniu do upływu terminu składania ofert (18 sierpnia 2021 r. godz. 11:00) wpłynęła tylko jedna oferta złożona przez firmę: **Przewozy autokarowe Alicja Budek, Wilkanowo 17, 09-460 Mała Wieś**, którą Zamawiający odrzucił na podstawie art. 226 ust. 1 pkt. 3, 4 i 6 ustawy Pzp. W związku z tym Zamawiający działając na podstawie art. 255 ust. 2 unieważnia niniejsze postępowanie.

POUCZENIE

Wobec dokonanych czynności Zamawiającego, przysługują Wykonawcy środki ochrony prawnej na zasadach przewidzianych w Dziale IX ustawy Pzp.

WÓJT GMINY
Mała Wieś

Zygmunt Wojnarowski