



Warunki odrzucenia oferty - dla zaawansowanych

Trener: *r.pr. Marta Kittel*
Łódź, 20 września 2018 r.



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Spis treści

- Ustawowe przesłanki odrzucenia oferty przez zamawiającego z art.89 ust.1 ustawy Pzp
- Odrzucenie oferty wykonawcy a wykluczenie z postępowania o udzielenie zamówienia publicznego
- Przesłanki odrzucenia oferty wykonawcy oraz ich przykłady z orzecznictwa KIO
- Przesłanki niedopuszczalności odrzucenia oferty wykonawcy
- Obowiązek uzasadnienia odrzucenia oferty wykonawcy



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Odrzucenie oferty a wykluczenie

- **Wykluczenie** dotyczy podmiotu - wykonawcy biorącego udział w postępowaniu, **odrzućenie** dotyczy przedmiotu, czyli oferty złożonej w postępowaniu
- Moment dokonywania oceny oferty – procedura tradycyjna w przetargu nieograniczonym i „odwrócona”



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Przesłanki odrzucenia oferty

- **Zamawiający odrzuca ofertę, jeśli:**
 - jest niezgodna z ustawą;
 - jej treść nie odpowiada treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia, z zastrzeżeniem art. 87 ust. 2 pkt 3;



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Przesłanki odrzucenia oferty

- czyn nieuczciwej konkurencji w rozumieniu przepisów o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji;
- złożona przez wykonawcę wykluczonego z udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia lub niezaproszonego do składania ofert;
- błędy w obliczeniu ceny.



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Przesłanki odrzucenia oferty

➤ Zamawiający odrzuca ofertę, jeśli:

- wykonawca w terminie 3 dni od dnia doręczenia zawiadomienia nie zgodził się na poprawienie omyłki, o której mowa w art. 87 ust. 2 pkt 3;



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Przesłanki odrzucenia oferty

- brak zgody na przedłużenie terminu związania ofertą;
- brak wadium lub nieprawidłowe wadium;
- oferta wariantowa nie spełnia wymagań dla wariantu;



Fundusze
Europejskie
Program Regionalny



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Przesłanki odrzucenia oferty

- przyjęcie oferty naruszy bezpieczeństwo publiczne lub istotny interes bezpieczeństwa państwa;
- jest nieważna na podstawie odrębnych przepisów.



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Przesłanki odrzucenia oferty

➤ Zamawiający odrzuca ofertę, jeśli:

- wykonawca w terminie 3 dni od dnia doręczenia zawiadomienia nie zgodził się na poprawienie omyłki, o której mowa w art. 87 ust. 2 pkt 3;
- brak zgody na przedłużenie terminu związania ofertą;
- brak wadium lub nieprawidłowe wadium;



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Przesłanki odrzucenia oferty

- oferta wariantowa nie spełnia wymagań dla wariantu;
- przyjęcie oferty naruszy bezpieczeństwo publiczne lub istotny interes bezpieczeństwa państwa;
- jest nieważna na podstawie odrębnych przepisów.



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Przesłanki odrzucenia oferty

- **Zamawiający odrzuca ofertę, jeśli zawiera** rażąco niską cenę lub koszt w stosunku do przedmiotu zamówienia.



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Przesłanki odrzucenia oferty

- Podstawy kwalifikacji oferty jako zawierającej rażąco niską cenę;
- Postępowanie zamawiającego przed odrzuceniem oferty wykonawcy z uwagi na rażąco niską cenę;
- Rażąco niska cena a czyn nieuczciwej konkurencji.



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Obowiązek uzasadnienia Odrzucenia (art. 92 PZP)

- Zakres informacji przekazywanych wykonawcom
- Zakres informacji udostępnianych na stronie internetowej



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Oferta niezgodna z PZP

KIO 1085/16 - wyrok KIO z dnia 05-07-2016

Niezgodność oferty z ustawą (art. 89 ust. 1 pkt 1) PZP)

„Niezgodność oferty z ustawą, to niezgodność z zasadami udzielania zamówień, czy poszczególnymi przepisami.”



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Niezgodność oferty z SIWZ

KIO 2193/17 - wyrok KIO z dnia 07-11-2017

Ocena niezgodności treści oferty z treścią SIWZ (art. 89 ust. 1 pkt 2) Pzp)

„Zgodność treści oferty z treścią specyfikacji jest zapewniona wówczas, gdy na podstawie analizy i porównania treści obu tych dokumentów można uznać, iż postanowienia zawarte w ofercie nie są inne, tj. nie różnią się w swej treści od postanowień zawartych w specyfikacji istotnych warunków zamówienia. Niezgodność treści oferty z treścią SIWZ powinna być oceniana z uwzględnieniem definicji oferty zawartej w art. 66 KC, tj. niezgodności oświadczenia woli wykonawcy z oczekiwaniami zamawiającego, odnoszącymi się do merytorycznego zakresu przedmiotu zamówienia, (...)”



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Czyn nieuczciwej konkurencji

KIO 2193/17 - wyrok KIO z dnia 07-11-2017 (art. 89 ust. 1 pkt 3) PZP)

„Jedną z naczelnych zasad udzielania zamówień publicznych jest zasada uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców. Dlatego też uzasadnionym jest odrzucenie oferty wykonawcy, który narusza przedmiotową regułę. (...) zarzut dopuszczenia się przez wykonawcę czynu nieuczciwej konkurencji powinien być udowodniony oraz uzasadniony przez przytoczenie konkretnego przepisu ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 roku o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (...)”



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Rażąco niska cena

KIO 2373/17 - wyrok KIO z dnia 24-11-2017

Kryteria oceny zaoferowanej przez wykonawcę ceny pod kątem rażącego zaniżenia (art. 89 ust. 1 pkt 4) PZP).

„Należy przyjąć, że rażąco niska cena to taka, która jest nierealistyczna, niewiarygodna w kontekście aktualnej sytuacji rynkowej. Nie wystarczy więc, aby cena zasadniczo odbiegała od wartości zamówienia lub średniej arytmetycznej cen pozostałych ofert złożonych w postępowaniu. Istotne, aby była to cena taka, że przy zachowaniu reguł rynkowych wykonanie umowy przez wykonawcę byłoby nieopłacalne. Musi to być cena rażąco niska w stosunku do konkretnego przedmiotu zamówienia, uwzględniającego specyfikę rynku”.



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Rażąco niska cena – postępowanie przed odrzuceniem

KIO 2380/17 - wyrok KIO z dnia 24-11-2017 (art. 89 ust. 1 pkt 4) PZP)”

„(...) istotnym jest, aby wykonawca w odpowiedzi na wezwanie w trybie art. 90 ust. 1 ustawy przedstawił zamawiającemu wszystkie informacje dotyczące zaoferowanej ceny, w tym informacje na temat kalkulacji ceny, uwarunkowania, w jakich ta kalkulacja była dokonana, szczególne przesłanki warunkujące przyjęty sposób kalkulacji, a także inne istotne elementy mające wpływ na wysokość zaoferowanej ceny. Podkreślić przy tym należy, że informacje, o których mowa, zamawiający uzyskuje od wykonawcy, do którego kierowane jest wezwanie w trybie art. 90 ust. 1 ustawy. Zgodnie natomiast z treścią art. 90 ust. 2 ustawy, obowiązek wykazania, że oferta nie zawiera rażąco niskiej ceny lub kosztu spoczywa na wykonawcy.”



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Wykonawca wykluczony składa ofertę

Wyrok z dnia 19 stycznia 2018 r., KIO 3/18 (art. 89 ust. 1 pkt 5) PZP)

„Izba wskazuje, że do stosowania w trybie przetargu nieograniczonego jest właściwy przepis art. 24 ust. 4 Pzp, który brzmi »Ofertę wykonawcy wykluczonego uznaje się za odrzuconą« i nie jest już konieczne jeszcze taką ofertę odrzucać na podstawie art. 89 ust. 1 pkt 5 Pzp.»



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Brak zgody na poprawę omyłki

KIO 1483/17 - wyrok KIO z dnia 04-08-2017 (ar. 89 ust. 1 pkt 7) PZP)

„Zamawiający ma obowiązek odrzucić ofertę wykonawcy w przypadku określonym w art. 89 ust. 1 pkt 7 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych, a więc jedynie, gdy wykonawca nie zgodzi się na poprawienie innej omyłki (art. 87 ust. 2 pkt 3 Prawa Zamówień Publicznych). Przepisy wskazanej ustawy nie przewidują możliwości odrzucenia oferty w przypadku, gdy wykonawca nie wyrazi zgody na prawienie w ofercie omyłki określonej w art. 87 ust. 2 pkt 1 lub 2 Prawa Zamówień Publicznych. Dlatego wykonawca może nie wyrazić zgody na poprawienie omyłki pisarskiej lub omyłki rachunkowej.”



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Brak zgody na poprawę omyłki

KIO 425/16 - wyrok KIO z dnia 07-04-2016

Okoliczności wpływające na stwierdzenie istotności omyłki na gruncie ustawy Prawo zamówień publicznych

W każdej sprawie „istotność” będzie miała odmiennie rozumiane znaczenie. W jednym przypadku może bowiem okazać się, że nieistotną jest omyłka, która zmienia cenę oferty o np. milion złotych, natomiast w innej sprawie może być to zmiana ceny oferty o 100 złotych. Omyłki mogą również dotyczyć innych elementów oferty, takich jak termin realizacji zamówienia, warunki płatności, sposób realizacji zamówienia, lecz muszą one być rozpoznawane indywidualnie. Istotną okolicznością, która może mieć decydujący wpływ na stwierdzenie „istotności” omyłki ma to jak jej poprawienie wpłynie na sytuację wykonawcy, którego oferta zawiera taką omyłkę, w rankingu ofert. Wniosek taki można wyciągnąć analizując treść art. 87 ust. 2 pkt 3 w powiązaniu z przepisem art. 89 ust. 1 pkt 7 oraz art. 46 ust. 4a ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych.



Fundusze Europejskie
Program Regionalny



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Nieprawidłowe wadium

KIO 316/17 - wyrok KIO z dnia 07-03-2017

„Odnośnie interpretacji dokumentu gwarancyjnego należy stwierdzić, że powinien być sformułowany jasno i nie budzić wątpliwości interpretacyjnych. Nie oznacza to jednak, iż w ogóle nie jest czy nie może być interpretowany. Wręcz przeciwnie: każde odczytanie jakiegokolwiek tekstu i jego określone zrozumienie, oznacza jego interpretację niezbędną dla przypisania mu jakiegoś znaczenia (mniej lub bardziej uświadomioną). Sformułowania gwarancji wadialnej (szczególnie w zakresie opisu przesłanek zatrzymania wadium) mogą jak najbardziej podlegać interpretacji wykonywanej w procesie przypisywania im określonego znaczenia - i jakkolwiek w tym przypadku nie jest to wykładnia literalna i intuicyjna (bo zakłada konieczność ich odniesienia do instytucji ustawowych), nie oznacza to jednak, że budzą jakieś wątpliwości i problemy interpretacyjne”.



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Oferta wariantowa

KIO 710/12 - wyrok KIO z dnia 25-04-2012

Istota i warunki dopuszczalności złożenia oferty wariantowej

Przez ofertę wariantową należy rozumieć możliwość zaoferowania w złożonej ofercie innego, niż określony w SIWZ, sposób wykonania zamówienia. Źródłem możliwości złożenia oferty wariantowej zawsze jest SIWZ, gdzie zamawiający, w przypadku, gdy dopuszcza składanie ofert wariantowych, zobowiązany jest zawrzeć szczegółowy opis sposobu przedstawienia tej oferty, czyli przynajmniej jej minimalne warunki, związane z alternatywnym sposobem wykonania przedmiotu zamówienia, co ma w konsekwencji bezpośredni wpływ na ocenę złożonych ofert.



Fundusze Europejskie
Program Regionalny



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Bezpieczeństwo państwa

Wyrok 2017-04-18 KIO 644/17

Zdaniem Izby, nieadekwatnym jest sięganie po narzędzia określone w Prawie zamówień publicznych (odrzućenie oferty wykonawcy) w okolicznościach, w których chodzi o zagwarantowanie bezpieczeństwa związanego z eksploatacją składowiska odpadów. To bezpieczeństwo powinno być bowiem zagwarantowane przez właściwe organy pełniące nadzór nad tego rodzaju działalnością i posiadające instrumenty do zapewnienia tego bezpieczeństwa. Ewentualna indolencja organów w tym zakresie nie może być podstawą do odrzucenia oferty Odwołującego w oparciu o przepis art. 89 ust. 1 pkt 7b ustawy Pzp. Z całą mocą należy bowiem podkreślić, że przepis ten ma charakter wyjątkowy i pozwala na odrzucenie oferty wykonawcy w sytuacji, w której nie ma dostępnych narzędzi, aby w inny sposób niż przez odrzucenie oferty zagwarantować bezpieczeństwo publiczne.



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Odrębne przepisy

KIO 537/14 - wyrok KIO z dnia 07-04-2014

Obowiązek odrzucenia oferty złożonej bez zachowania formy pisemnej *„Zamawiający ma bezwzględny obowiązek odrzucenia oferty złożonej bez zachowania formy pisemnej. Podstawą tej czynności jest zarówno art. 89 ust. 1 pkt 1, jak i art. 89 ust. 1 pkt 8 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych. Oferta złożona z naruszeniem przepisów o formie jest bowiem sprzeczna z przepisami ustawy (tj. z art. 82 ust. 2 tej ustawy) i jednocześnie nieważna na podstawie odrębnych przepisów, tj. przepisów Kodeksu cywilnego, określających skutki niezachowania formy pisemnej zastrzeżonej pod rygorem nieważności.”*



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Źródła

- *Ustawa z dnia 29 stycznia 2004r. – Prawo zamówień publicznych*
- *<https://sip.legalis.pl/index.seam>*
- *Prawo zamówień publicznych. Komentarz, W. Dzierżanowski, J. Jerzykowski, M. Stachowiak, wyd. 5*



Rzeczpospolita
Polska



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne





Dziękuję za uwagę.



Fundusze Europejskie
Program Regionalny



**Rzeczpospolita
Polska**



Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne



Projekt współfinansowany przez Unię Europejską z Europejskiego Funduszu Społecznego