

Oleśnica 26.01.2024r.

**Kancelaria Radców Prawnych i Adwokatów
J. Krzan Ł. Stępień
spółka cywilna
ul. Kilińskiego 2/10
56-400 Oleśnica**

**Dot.: POSTĘPOWANIA - KOMPLEKSOWA OBSŁUGA PRAWNA DLA
POWIATOWEGO ZESPOŁU SZPITALI.**

PZS/TP/22/2023

ODRZUCENIE OFERTY nr.7

Działając na podstawie art. 226 ust 1 pkt 3) ustawy z 11 września 2019 r. - Prawo Zamówień Publicznych (Dz.U.2023.1605 z późn. zm.) oraz na podstawie zapisów w SWZ, zamawiający odrzuca ofertę jeżeli jej niezgodna z przepisami ustawy.

UZASADNIENIE

Zgodnie z art. 218 ust.1 ustawy p.z.p. obowiązującej od 1.01.2021, co do zasady Wykonawca może złożyć jedną ofertę, z wyjątkiem przypadków określonych w ustawie.

W przypadku, gdy ten sam wykonawca, w tym jako wykonawca wspólnie ubiegający się o udzielenie zamówienia, złoży więcej niż jedną ofertę wszystkie oferty złożone przez tego wykonawcę i wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia, podlegają odrzuceniu jako niezgodne z przepisami ustawy na podstawie art. 226 ust. 1 pkt 3 p.z.p.

Z takim przypadkiem mamy do czynienia w przedmiotowym postępowaniu, ponieważ pan Łukasz Stępień złożył następujące oferty:

1. Oferta nr 6 – jako przedsiębiorca prowadzący działalność pod firmą: **Kancelaria Adwokacka Adwokat Łukasz Stępień ul. Kościuszki 8, 56-420 Bierutów**
2. Oferta nr 7 - jako wspólnik spółki cywilnej: **Kancelaria Radców Prawnych i Adwokatów J. Krzan Ł. Stępień spółka cywilna ul. Kilińskiego 2/10, 56-400 Oleśnica**

W postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego każdy wykonawca, w tym grupa wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia, może złożyć tylko jedną ofertę. Od tej zasady p.z.p. przewiduje ściśle określone wyjątki, m.in. dopuszczalność lub obowiązek złożenia przez wykonawców oferty wariantowej obok oferty podstawowej, możliwość składania ofert częściowych, składanie przez wykonawców kolejnych ofert jako postępień w ramach aukcji elektronicznej. W przedmiotowym postępowaniu nie mają zastosowania żadne ujęte w ustawie wyjątki.

Jako wykonawcę rozumie się podmiot składający ofertę samodzielnie, we własnym imieniu, ale także wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia, do których stosuje się przepisy dotyczące wykonawcy (art. 58 ust. 5 p.z.p.). W postępowaniu wykonawca składający ofertę samodzielnie nie może jednocześnie złożyć oferty jako wspólnik spółki cywilnej - jeden z wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia. W przypadku, gdy ten sam wykonawca, w tym jako wykonawca wspólnie ubiegający się o udzielenie zamówienia, złoży więcej niż jedną ofertę wszystkie oferty złożone przez tego wykonawcę i wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia, podlegają odrzuceniu jako niezgodne z przepisami ustawy na podstawie art. 226 ust. 1 pkt 3 p.z.p.

W sytuacji ofertowania przez spółkę cywilną, przedsiębiorców będących wspólnikami spółki należy traktować tak samo jak wykonawców składających ofertę wspólną. Zgodnie z art. 58 ust. 1 p.z.p. wykonawcy mogą wspólnie ubiegać się o udzielenie zamówienia. W praktyce obrotu wykonawcy funkcjonujący w ramach spółki cywilnej są traktowani tak samo jak wykonawcy zawiązujący tzw. konsorcjum w związku z ubieganiem się o jednostkowe zlecenie publiczne. Wspólnicy spółki cywilnej podobnie jak strony umowy konsorcjum nie tworzą odrębnego, nowego podmiotu, który miałby status wykonawcy. Konstrukcja obydwu umów zapewnia jedynie współdziałanie odrębnych przedsiębiorców w celu osiągnięcia celu gospodarczego.

Zgodnie w wyrokiem Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 2 sierpnia 2012 r., KIO 1542/12:

„(...) wspólników spółki cywilnej należy traktować jak wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia. Udział tego samego podmiotu w wielu ofertach składanych wraz z innymi podmiotami wspólnie ubiegającymi się o udzielenie zamówienia publicznego, tj. jako uczestnik konsorcjum i jako wspólnik spółki cywilnej, należy rozumieć jako złożenie dwóch ofert w tym samym postępowaniu. (...) Bezsporne jest, że w przypadku konsorcjum (składającymi) ofertę podmiotami są wykonawcy tworzący to konsorcjum. Zdaniem Izby, analogiczna sytuacja ma miejsce w przypadku wspólników spółki cywilnej. Podkreślić należy, że spółka cywilna jest stosunkiem zobowiązaniowym łączącym jej wspólników. W obrocie prawnym występują więc wspólnicy spółki cywilnej, a sama spółka nie jest podmiotem praw i obowiązków, nie może zatem składać oświadczeń woli. W konsekwencji, oświadczenie woli, jakim jest złożenie oferty, jest składane nie przez spółkę cywilną, a przez jej wspólników - wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia. Również wspólnicy, a nie spółka, mogą być stroną przyszłej umowy o zamówienie publiczne”.

W przedmiotowym postępowaniu zamawiający uznał, że pan Łukasz Stępień złożył jedną ofertę w ramach spółki cywilnej (której wspólników traktuje się jako odrębnych wykonawców), a drugą samodzielnie – w ramach prowadzonej działalności zawodowej, co stanowi złożenie dwóch ofert przez tego samego wykonawcę.

W związku z powyższym oferta nr. 7 podlega odrzuceniu na podstawie art. 226 ust 1 pkt 3) ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz.U.2023.1605 z późn. zm.) jest niezgodna z przepisami ustawy i zostaje ona odrzucona.

Zatwierdziła Dyrektor
Powiatowego Zespołu Szpitali
Agnieszka Cholewińska

DYREKTOR
Powiatowego Zespołu Szpitali
w Głogowie
Agnieszka Cholewińska
Agnieszka Cholewińska