

Łódź, dnia 27.03.2014 r.

Zamawiający

Województwo Łódzkie

al. Piłsudskiego 8
90-051 Łódź
e-mail: zp.info@lodzkie.pl
Regon 472057626

Prowadzący postępowanie

**Urząd Marszałkowski Województwa Łódzkiego
Biuro Zamówień Publicznych**

al. Piłsudskiego 8
90-051 Łódź
tel. (42) 663 33 84, 663 33 85
fax. (42) 663 33 91
e-mail: zp.info@lodzkie.pl

OR.VII.3331-64/10

Wykonawcy biorący udział w postępowaniu

ZAWIADOMIENIE O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA

Na podstawie art. 93 ust. 3 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2013 r., poz. 907 z późn. zm.) – zwanej dalej „ustawą Pzp”, Zamawiający zawiadamia, iż postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego **na Wdrożenie Elektronicznego Obiegu Dokumentów (EOD) w zakładach opieki zdrowotnej podległych Samorządowi Województwa Łódzkiego oraz wykonanie Regionalnego Portalu Medycznego (RPM) w ramach projektu „Usługi Regionalnego Systemu Informacji Medycznej (RSIM-Usługi)”** (sygnatura postępowania: **OR.VII.3331-64/10**) zostaje unieważnione.

Podstawa prawna: art. 93 ust. 1 pkt 7 i art. 139 ust. 1 ustawy Pzp, zgodnie z którym postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego, w związku z art. 387 § 1 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeks cywilny (Dz. U. Nr 16, poz. 93 ze zm.) w myśl którego umowa o świadczenie niemożliwe jest nieważna.



**PROGRAM
REGIONALNY**
NARODOWA STRATEGIA SPÓJNOŚCI



UNIA EUROPEJSKA
EUROPEJSKI FUNDUSZ
ROZWOJU REGIONALNEGO



Uzasadnienie faktyczne:

Podstawą faktyczną uzasadniającą unieważnienie postępowania w niniejszej sprawie jest nieprawidłowy opis przedmiotu zamówienia, powodujący pierwotną niemożliwość świadczenia, o której to nieprawidłowości Zamawiający powziął informacje w toku prowadzenia postępowania.

W dniu 30.01.2014 r. w niniejszym postępowaniu wniesione zostało odwołanie (sygnatura akt KIO 163/14). Odwołanie to, między innymi, dotyczyło nieokreślenia w specyfikacji istotnych warunków zamówienia zakresu integracji ze szpitalami poprzez brak specyfikacji interfejsów, zakresu integracji i zakresu odpowiedzialności stron, co uniemożliwiało w ocenie Wykonawcy rzetelne przygotowanie oferty.

Zamawiający, w chwili tworzenia opisu przedmiotu zamówienia stał na stanowisku, iż w ramach wykonania przedmiotu zamówienia Wykonawcy będą mogli we własnym zakresie pozyskać informacje o specyfikacji niezbędnych interfejsów (uzasadnienie wyroku KIO z dnia 14.02.2014 r).

Jednakże jak wynika z przebiegu postępowania odwoławczego, wykonawcy nie mają takiej możliwości a Krajowa Izba Odwoławcza uznała **że w celu wykonania przedmiotu zamówienia dysponowanie takimi specyfikacjami jest niezbędnie (uzasadnienie wyroku KIO z dnia 14.02.2014 r)** i w konsekwencji wyrokiem z dnia 14.02.2014 roku, uwzględniła odwołanie w powyższym zakresie i nakazała zamawiającemu zmianę specyfikacji istotnych warunków zamówienia poprzez wskazanie zakresu integracji ze szpitalami, podanie specyfikacji interfejsów, a także wskazanie zakresu odpowiedzialności stron w zakresie integracji ze szpitalami.

Na chwilę obecną, ani w przewidywalnym terminie Zamawiający nie jest w stanie wykonać wyroku KIO, a tym samym dokonać opisu przedmiotu zamówienia w takim zakresie, aby każdy z wykonawców biorących udział w postępowaniu mógł w sposób rzetelny złożyć ofertę obejmującą przedmiot zamówienia w pełnym zakresie, a w konsekwencji wykonać umowę zgodnie z postanowieniami SIWZ.

O ile wskazanie zakresów odpowiedzialności stron w trakcie integracji ze szpitalami nie stanowi problemu, to wskazanie interfejsów komunikacyjnych systemów szpitalnych, nie jest obecnie, ani w przewidywalnym terminie możliwe i zależy od zdarzeń pozostających w znacznej mierze poza kontrolą Zamawiającego.

Od 2012 Zamawiający prowadzi procedury przetargowe mające wyłonić wykonawców na szpitalne systemy informatyczne (HIS) dla wszystkich placówek medycznych zaangażowanych w projekt RSIM – Usługi.

W dniu 18.08.2012 r. zostało wszczęte postępowanie przetargowe na: Modernizację istniejących oraz wdrożenie nowych systemów informatycznych w zakładach opieki zdrowotnej podległych Samorządowi Województwa Łódzkiego w ramach projektu "Usługi Regionalnego Systemu Informacji Medycznej (RSIM-Usługi)" (nr ogłoszenia: 2012/S 158-264027).

W ramach powyższego postępowania wyłoniono wykonawców szpitalnych systemów informatycznych (HIS) dla większości (tj. dziewięciu) placówek. W wypadku zadań związanych z wykonaniem szpitalnych systemów informatycznych HIS dla sześciu placówek postępowanie unieważniono z powodu znacznego przekroczenia przez złożone oferty budżetu przeznaczonego przez Zamawiającego na ich realizację, bądź braku ofert.

Zamawiający podjął decyzję o ponownym ogłoszeniu przetargu na brakujące systemy (postępowanie zostało wszczęte w dniu 29.11.2013 r., nr ogłoszenia 2013/S 232-402292), jednocześnie korygując zakres rzeczowy szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia poprzez rezygnację z części wymagań. Po otwarciu złożonych w tym postępowaniu ofert okazało się, że tylko w jednym zadaniu złożono oferty mieszczące się w przewidywanym budżecie. Nadmienić należy, że Zamawiający w obydwu wskazanych powyżej postępowaniach podał wysokość budżetu przeznaczonego na realizację zamówień, w wysokości wynikającej z rzetelnie przeprowadzonej analizy rynku.

W związku z powyższym w dniu 13.03.2014 r. postępowanie zostało unieważnione w częściach dotyczących dwóch placówek to jest Wojewódzkiego Zespołu Zakładów Opieki Zdrowotnej Centrum Leczenia Chorób Płuc i Rehabilitacji w Łodzi oraz Wojewódzkiego Szpitala Specjalistycznego im. Marii Skłodowskiej - Curie w Zgierzu. Placówki te objęte są równocześnie postępowaniem na Wdrożenie Elektronicznego Obiegu Dokumentów (EOD) w zakładach opieki zdrowotnej podległych Samorządowi Województwa Łódzkiego oraz wykonanie Regionalnego Portalu Medycznego (RPM) w ramach projektu „Usługi Regionalnego Systemu Informacji Medycznej (RSIM-Usługi).

Zamawiający założył, że w ramach realizowanego projektu „Usługi Regionalnego Systemu Informacji Medycznej (RSIM-Usługi)", na który składają się następujące postępowania: 1) Modernizacja istniejących oraz wdrożenie nowych systemów informatycznych w zakładach opieki zdrowotnej podległych Samorządowi Województwa Łódzkiego w ramach projektu "Usługi Regionalnego Systemu Informacji Medycznej (RSIM-Usługi)" (pierwsze postępowanie), 2) Modernizacja istniejących oraz wdrożenie nowych systemów informatycznych w zakładach opieki zdrowotnej podległych Samorządowi Województwa Łódzkiego w ramach projektu "Usługi Regionalnego Systemu Informacji Medycznej (RSIM-Usługi)" (drugie postępowanie), 3) Wdrożenie Elektronicznego Obiegu Dokumentów (EOD) w zakładach opieki zdrowotnej podległych Samorządowi Województwa

Łódzkiego oraz wykonanie Regionalnego Portalu Medycznego (RPM) w ramach projektu „Usługi Regionalnego Systemu Informacji Medycznej (RSIM-Usługi)” dostarczy do objętych nim placówek medycznych w pełni funkcjonalny, spójny logicznie i fizycznie system teleinformatyczny.

Spowodowało to, że w wymaganiach SIWZ w niniejszym postępowaniu to jest postępowaniu na: Wdrożenie Elektronicznego Obiegu Dokumentów (EOD) w zakładach opieki zdrowotnej podległych Samorządowi Województwa Łódzkiego oraz wykonanie Regionalnego Portalu Medycznego (RPM) w ramach projektu „Usługi Regionalnego Systemu Informacji Medycznej (RSIM-Usługi)” znalazły się zapisy wymuszające integrację dostarczanego rozwiązania z szpitalnymi systemami informatycznymi (HIS) poszczególnych placówek, celem zapewnienia owej funkcjonalności, spójności logicznej i fizycznej.

Niestety pośrednio założenie to spowodowało, że do czasu skutecznego rozstrzygnięcia wszystkich zadań związanych z postępowaniem na Modernizację istniejących oraz wdrożenie nowych systemów informatycznych w zakładach opieki zdrowotnej podległych Samorządowi Województwa Łódzkiego w ramach projektu "Usługi Regionalnego Systemu Informacji Medycznej (RSIM-Usługi)" Zamawiający nie będzie mógł podać specyfikacji interfejsów komunikacyjnych dla placówek objętych unieważnionym postępowaniem to jest dla Wojewódzkiego Zespołu Zakładów Opieki Zdrowotnej Centrum Leczenia Chorób Płuc i Rehabilitacji w Łodzi oraz Wojewódzkiego Szpitala Specjalistycznego im. Marii Skłodowskiej - Curie w Zgierzu., a co za tym idzie nie będzie mógł w pełni wykonać wyroku Krajowej Izby Odwoławczej.

Z kolei jak wynika z powołanego wyroku brak pełnego opisu przedmiotu zamówienia uniemożliwia potencjalnemu wykonawcy zrealizowanie umowy.

Jest to wada w opisie przedmiotu zamówienia której, ze względów wskazanych powyżej, w chwili obecnej usunąć nie można.

Błąd w opisie przedmiotu zamówienia powoduje, że potencjalni Wykonawcy nie są w stanie wykonać umowy zgodnie z postanowieniami SIWZ a zatem umowa zawarta w opisanym stanie faktycznym była by umową o świadczenie niemożliwe, a zatem umową **nieważną z mocy prawa** na podstawie art. 387 § 1 Kodeksu Cywilnego.

Podkreślić należy, że zgodnie z art. 139 ust.1 Pzp do umów w sprawach zamówień publicznych, zwanych dalej "umowami", stosuje się przepisy ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeks cywilny, jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej.

Zgodnie z art.139 ust.1 ustawy Pzp w związku z art. 387 § 1 kc umowa o świadczenie niemożliwe jest nieważna.

Stan niemożliwości świadczenia cechuje obiektywna niewykonalność świadczenia przez kogokolwiek, uzasadniona ograniczeniami wynikającymi z praw natury oraz stanu wiedzy i techniki.

Jest to nieważność o charakterze bezwzględny - umowa nie wywołuje żadnych skutków prawnych i nie może być konwalidowana. Ponieważ nieważność ta powstaje **z mocy samego prawa** – może powołać się na nią każdy, sąd zaś ma obowiązek uwzględnić ją z urzędu, bez względu na wniosek strony.

Jest to nieważność ex tunc czyli istniejąca od chwili dokonania danej czynności, zaś jej powstanie z mocy prawa powoduje że ewentualny wyrok sądu tą nieważność może jedynie potwierdzić, gdyż stan owej nieważności istnieje obiektywnie, nawet bez orzeczenia sądu w tym zakresie. Innymi słowy tak zawarta umowa jest nieważna od chwili jej zawarcia.

Dopuszczalność unieważnienia postępowania w sprawie zamówienia publicznego na wskazanej powyżej podstawie dopuściła Krajowa Izba Odwoławcza w Wyroku z dnia 21 lutego 2013 roku KIO 310/13, w myśl którego niemożliwość świadczenia w rozumieniu art. 387 k.c., musi mieć charakter obiektywny, pierwotny oraz trwały i na gruncie p.z.p. – po złożeniu ofert oraz wobec nieprecyzyjnych postanowień SIWZ – mogłaby ewentualnie prowadzić do unieważnienia postępowania o zamówienie na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7 p.z.p.

Analogiczny pogląd wyrażono w Wyroku Krajowej Izby Odwoławczej przy Prezesie Urzędu Zamówień Publicznych z dnia 18 kwietnia 2013 roku KIO 755/13 wskazując iż:

1. Przewidziana ab initio nieważność umowy jest bardziej dolegliwą od przewidzianej m.in. w art. 146 ust. 1 i ust. 6 p.z.p. możliwości unieważnienia umowy, która rodzi skutki dopiero z chwilą jego orzeczenia. Skoro ustawodawca dopuścił możliwość unieważnienia postępowania przy powołaniu się jedynie na nieważność względną (wzruszalność), **tym bardziej dopuszczalną wydaje się możliwość unieważnienia postępowania przy powołaniu się na nieważność bezwzględną.**
2. Nie podziela się przekonania, iż samo niespełnienie się którejkolwiek z przesłanek stwierdzenia nieważności umowy opisanych w art. 146 p.z.p., uniemożliwia zamawiającemu unieważnienie postępowania na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7 p.z.p.

Przewodniczący Komisji Przetargowej

Główny Specjalista

Paweł Krystynowicz
Paweł Krystynowicz



**PROGRAM
REGIONALNY**
NARODOWA STRATEGIA SPÓJNOŚCI



UNIA EUROPEJSKA
EUROPEJSKI FUNDUSZ
ROZWOJU REGIONALNEGO

