

**Do:**

Prezes Krajowej Izby Odwoławczej  
ul. Postępu 17a  
02-676 Warszawa

**Odwołujący:**

JC&P SPÓŁKA Z OGRANICZONĄ  
ODPOWIEDZIALNOŚCIĄ  
ul. Waryńskiego 4/2, 73-150 Łobez  
NIP: 2530342531, KRS: 0000689231

**reprezentowany przez:**

Janusza Chabeckiego – Prezesa Zarządu  
tel.: (+48) 531 515 158 / (+48) 530 875 009  
e-mail: [janusz.chabecki@gmail.com](mailto:janusz.chabecki@gmail.com)

**Zamawiający:**

GMINA JASŁO  
ul. J. Słowackiego 4, 38-200 Jasło  
NIP: 6851600312  
tel.: 13 443 66 69  
e-mail: [gmina@gminajaslo.pl](mailto:gmina@gminajaslo.pl)

**Dotyczy:**

**Postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Zakup sprzętu ratowniczego dla OSP Warzyce: sprężarka powietrza i 2 butle kompozytowe” w ramach projektu „Doposażenie jednostek OSP KSRG z gminy Jasło w sprzęt oraz pojazdy do prowadzenia akcji ratowniczych i usuwania skutków zjawisk katastrofalnych” – nr FEPK.02.05-IZ.00-0085/23 współfinans. z EFRR w ramach Priorytetu nr „FEPK.02 Energia i środowisko, działanie FEPK.02.05 Adaptacja do zmian klimatu” programu regionalnego Fundusze Europejskie dla Podkarpacia 2021-2027 priorytetu FEPK.02 Energia i Środowisko/działania FEPK.02.05 Adaptacja do zmian klimatu.”**

**Nr postępowania: ZK.271.4.2025**

**Nr Ogłoszenia w BZP: 2025/BZP 00123486/01 z dnia 27.02.2025 r.**

## **ODWOŁANIE**

Działając w imieniu **Odwołującego – JC&P Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością** – jako Prezes Zarządu Odwołującego, uprawniony do samodzielnej reprezentacji, na podstawie przepisu z art. 513 pkt 1) oraz 2) w zw. z art. 514 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2023 r. poz. 1605 ze zm. - dalej jako „ustawa Pzp”), niniejszym wnoszę odwołanie od niezgodnych z przepisami ustawy Pzp czynności i zaniechań **Zamawiającego** w procesie badania i oceny ofert polegające na nieprawidłowym odrzuceniu oferty Odwołującego, która nie podlega odrzuceniu, a w konsekwencji dokonaniu czynności wyboru najkorzystniejszej oferty z naruszeniem przepisów ustawy Pzp.

### **I. Zarzuty**

Czynnościom i zaniechaniom Zamawiającego zarzucam naruszenie:

- 1) **art. 128 ust. 1 ustawy Pzp** – poprzez zaniechanie wezwania Odwołującego do złożenia, uzupełnienia lub poprawienia oświadczeń lub dokumentów w wyznaczonym terminie, zgodnie z przepisami ustawy Pzp;

- 2) **art. 17 ust. 2 ustawy Pzp w zw. z art. 226 ust. 1 pkt 5 oraz art. 239 ust. 1 ustawy Pzp** – poprzez niezgodne z przepisami Pzp odrzucenie oferty Odwołującego, a w konsekwencji dokonanie czynności wyboru najkorzystniejszej oferty w postępowaniu z naruszeniem przepisów ustawy Pzp.

## **II. Interes we wniesieniu odwołania oraz możliwość poniesienia szkody**

Odwołujący posiada interes do wniesienia odwołania, gdyż uwzględnienie odwołania pozwoli mu uzyskać zamówienie, co wyczerpuje dyspozycję przepisu art. 505 ust. 1 ustawy Pzp.

Odwołujący jest przedsiębiorcą prowadzącym działalność gospodarczą w zakresie świadczenia dostaw sprzętu ratowniczo-gaśniczego. Odwołujący złożył w przedmiotowym postępowaniu ofertę. Ofertę Odwołującego należałoby uznać za ofertę najkorzystniejszą w przedmiotowym postępowaniu gdyby nie wskazane w odwołaniu czynności i zaniechania Zamawiającego, polegające na nieprawidłowym odrzuceniu oferty Odwołującego, która nie podlega odrzuceniu, a w konsekwencji dokonaniu czynności wyboru najkorzystniejszej oferty z naruszeniem przepisów ustawy Pzp.

Powyższe w sposób oczywisty naraża Odwołującego na szkodę w postaci utraty możliwości zarobku – spodziewanego zysku z tytułu uzyskania i realizacji przedmiotowego zamówienia.

## **III. Termin na wniesienie odwołania**

Odwołujący uzyskał od Zamawiającego informację o wyborze oferty najkorzystniejszej oraz odrzuceniu oferty Odwołującego **w dniu 26 marca 2025 r.** za pośrednictwem platformy, na której prowadzi postępowanie (adres strony postępowania: <https://platformazakupowa.pl/transakcja/1069684>). Biorąc pod uwagę fakt, iż postępowanie dotyczy zamówienia, którego wartość **nie przekracza progów unijnych**, a informacja o czynności Zamawiającego została przekazana przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, termin na wniesienie odwołania upływa **w dniu 31 marca 2025 r.**

Z tego względu termin należy uznać za zachowany.

## **IV. Wnioski odwołania**

Mając na uwadze powyższe, wnoszę o **uwzględnienie odwołania w całości** oraz nakazanie Zamawiającemu:

- 1) Unieważnienia czynności wyboru oferty najkorzystniejszej z dn. 26 marca 2025 r.;
- 2) Unieważnienia czynności odrzucenia oferty Odwołującego oraz dokonania ponownej oceny ofert złożonych w przedmiotowym postępowaniu z uwzględnieniem oferty Odwołującego.

## **UZASADNIENIE**

### **1. Stan faktyczny**

Postępowanie prowadzone jest przez Zamawiającego: Gmina Jasło (adres: ul. J. Słowackiego 4, 38-200 Jasło). Postępowanie prowadzone jest zgodnie z ustawą Pzp, w trybie podstawowym wskazanym w art. 275 pkt 1 Pzp (bez przeprowadzania negocjacji), o wartości szacunkowej mniejszej niż progi unijne.

W załączeniu Ogłoszenie o zamówieniu (Ogłoszenie nr 2025/BZP 00123486/01 z dnia 27.02.2025 r.).

Termin składania ofert został określony przez Zamawiającego na dzień **07.03.2025 r. do godz. 10:00.**

Termin otwarcia ofert został określony przez Zamawiającego na dzień **07.03.2025 r. o godz. 10:15.**

W dn. **07.03.2025 r.** Zamawiający opublikował Informację z otwarcia ofert (w załączeniu).

W dniu **26.03.2025 r.** Zamawiający opublikował Informację o wyborze oferty najkorzystniejszej (w załączeniu), tj. wyborze oferty firmy Kadimex Region Południe Mirosław Łakomy oraz odrzuceniu oferty Odwołującego na podstawie art. 226 ust. 1 pkt 5 Pzp wraz z uzasadnieniem:

*„Zamawiający w rozdziale XIV pkt 16 SWZ ppkt 1 wymagał złożenia wraz z ofertą załącznika nr 2 do SWZ – Oświadczenie o braku podstaw do wykluczenia wykonawcy. Ponadto Wykonawca w załączniku nr 3 do SWZ – Oświadczenie o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu powołał się na zasoby innego podmiotu w związku z tym zgodnie z zapisami rozdziału XI pkt 3 SWZ winien wraz z ofertą złożyć zobowiązanie podmiotu udostępniającego zasoby w postaci załącznika nr 2 do SWZ – Oświadczenie o braku podstaw do wykluczenia wykonawcy i załącznik nr 3 do SWZ - Oświadczenie o spełnianiu warunków udziału w postępowaniu. Wobec powyższego treść oferty nie odpowiada treści SWZ.”*

Precyzując stan faktyczny, Odwołujący w terminie składania ofert przesłał Zamawiającemu:

- Formularz ofertowy (Załącznik nr 7 do SWZ) wraz z Szczegółowym opisem przedmiotu dostawy - Potwierdzeniem parametrów technicznych sprzętu i wyposażenia (Załącznik nr 1 do SWZ)
- Oświadczenie Wykonawcy składane na podstawie art. 125 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. (Załącznik Nr 3 do SWZ)
- Zobowiązanie innego podmiotu do oddania do dyspozycji Wykonawcy niezbędnych zasobów na potrzeby realizacji zamówienia podpisane przez osobę uprawnioną do reprezentacji podmiotu udostępniającego.

## **2. Uzasadnienie prawne**

W ocenie Odwołującego Zamawiający dokonał niezgodnego z przepisami ustawy Pzp:

- 1) zaniechania wezwania Odwołującego do złożenia, uzupełnienia lub poprawienia oświadczeń lub dokumentów w wyznaczonym terminie, przez co naruszył przepisy **art. 128 ust. 1 ustawy Pzp**;
- 2) odrzucenia oferty Odwołującego, która nie podlega odrzuceniu, a w konsekwencji dokonał czynności wyboru najkorzystniejszej oferty przez co naruszył przepisy **art. 17 ust. 2 ustawy Pzp w zw. z art. 226 ust. 1 pkt 5 oraz art. 239 ust. 1 ustawy Pzp**

Na wstępie należy zaznaczyć, iż obowiązkiem Zamawiającego jest przygotowanie i przeprowadzenie postępowanie o udzielenie zamówienia zgodnie z obowiązującymi przepisami - w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji i równe traktowanie wykonawców oraz zgodnie z zasadami proporcjonalności i przejrzystości.

Wskazać tu należy, że **wprowadzenie przez Zamawiającego do SWZ postanowień niezgodnych z ustawą Pzp powoduje, że postanowienie takie jest nieważne jako sprzeczne z prawem, a zatem postanowienie takie nie może zastąpić, czy modyfikować regulacji ustawowej.**

Przepisem bezwzględnie obowiązującym jest art. 128 ust. 1 ustawy, który brzmi:

*„1. Jeżeli wykonawca nie złożył oświadczenia, o którym mowa w art. 125 ust. 1, podmiotowych środków dowodowych, innych dokumentów lub oświadczeń składanych w postępowaniu lub są one niekompletne lub zawierają błędy, zamawiający wzywa wykonawcę odpowiednio do ich złożenia, poprawienia lub uzupełnienia w wyznaczonym terminie, chyba że:*

- 1) wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo oferta wykonawcy podlegają odrzuceniu bez względu na ich złożenie, uzupełnienie lub poprawienie lub*
- 2) zachodzą przesłanki unieważnienia postępowania.”*

Wobec czego, zgodnie z art. 128 ust. 1 ustawy Pzp **obowiązkiem Zamawiającego było wezwać Odwołującego do złożenia oświadczenia, o którym mowa w art. 125 ust. 1 (zgodnie z Załącznikiem nr 3 do SWZ) oraz do złożenia oświadczenia przez podmiot udostępniający zasoby (zgodnie z Załącznikiem nr 2 i nr 3 do SWZ).**

-----

Czynności Zamawiającego w przedmiotowym postępowaniu doprowadziły również do naruszenia **art. 17 ust. 2 ustawy Pzp w zw. z art. 226 ust. 1 pkt 5 oraz art. 239 ust. 1 ustawy Pzp** – poprzez

niezgodne z przepisami Pzp odrzucenie oferty Odwołującego, a w konsekwencji dokonanie czynności wyboru najkorzystniejszej oferty w postępowaniu z naruszeniem przepisów ustawy Pzp.

W przesłanym zawiadomieniu - Informacji o wyborze oferty najkorzystniejszej z dn. 26.03.2025 r. Zamawiający wskazał, iż „**Treść oferty JC&P Sp. z o.o. nie odpowiada treści SWZ (art. 226 ust. 1 pkt 5 Pzp)**” ze względu na niezłożenie przez Wykonawcę wraz z ofertą załącznika nr 2 do SWZ – Oświadczenie o braku podstaw do wykluczenia wykonawcy oraz niezłożenie przez podmiot udostępniający zasoby załącznika nr 2 do SWZ - Oświadczenie o braku podstaw do wykluczenia wykonawcy i załącznik nr 3 do SWZ - Oświadczenie o spełnianiu warunków udziału w postępowaniu.

W orzecznictwie przez pojęcie „**treść oferty**” należy rozumieć deklarowane w ofercie spełnienie wymagań zamawiającego przede wszystkim co do **zakresu, ilości, jakości warunków realizacji i innych elementów istotnych dla wykonania przedmiotu zamówienia publicznego**. „Treść oferty” to treść zobowiązania wykonawcy do zgodnego z żądaniami zamawiającego wykonania przedmiotu zamówienia publicznego. Na tak rozumianą treść oferty składa się formularz ofertowy oraz wszystkie dokumenty dookreślające i precyzujące zobowiązanie wykonawcy dotyczące przedmiotu oraz zakresu lub wielkości zamówienia, składane wraz z formularzem ofertowym. Przykładowo w przypadku formy wynagrodzenia kosztorysowego za treść oferty uznaje się formularz ofertowy oraz składany z tym formularzem kosztorys ofertowy (wyceniony przedmiar robót budowlanych).

Treścią oferty nie jest jednolity dokument (JEDZ), a także oświadczenia i dokumenty potwierdzające spełnianie warunków udziału w postępowaniu i brak podstaw wykluczenia.

**Zgodnie z art. 226 ust. 1 pkt 5 ustawy Pzp zamawiający odrzuca ofertę, jeżeli jej treść jest niezgodna z warunkami zamówienia.**

Warunki zamówienia to warunki, które dotyczą zamówienia lub postępowania o udzielenie zamówienia, wynikające w szczególności z opisu przedmiotu zamówienia, wymagań związanych z realizacją zamówienia, kryteriów oceny ofert, wymagań proceduralnych lub projektowanych postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego (art. 7 pkt 29 ustawy Pzp).

Niezgodność treści oferty z warunkami zamówienia w zakresie opisu przedmiotu zamówienia powinna być oceniana z uwzględnieniem definicji oferty zawartej w art. 66 k.c., tj. niezgodności oświadczenia woli wykonawcy z oczekiwaniami zamawiającego, odnoszącymi się do merytorycznego zakresu przedmiotu zamówienia, a więc materialnej sprzeczności zakresu zobowiązania zawartego w ofercie z zakresem zobowiązania, którego zamawiający oczekuje, zgodnie z treścią SWZ.

Odrzuceniu podlega wyłącznie oferta, której treść jest niezgodna z warunkami zamówienia w sposób nieusuwalny, gdyż obowiązkiem Zamawiającego jest również wyjaśnienie treści oferty (zob. 223 ust. 1 zdanie pierwsze ustawy Pzp). **Niezgodność treści oferty z warunkami zamówienia ma miejsce w sytuacji, gdy zaoferowany przedmiot zamówienia nie odpowiada opisanemu w SWZ co do zakresu, ilości, jakości, warunków realizacji i innych elementów istotnych dla wykonania przedmiotu zamówienia w sposób nieusuwalny i nie jest możliwe wyjaśnienie wątpliwości w tym zakresie.**

Niezgodność treści oferty z warunkami zamówienia polega na sporządzeniu i przedstawieniu oferty w sposób nieodpowiadający wymaganiom zamawiającego w odniesieniu do przedmiotu zamówienia, sposobu jego realizacji oraz innych warunków zamówienia.

O niezgodności treści oferty z treścią SWZ można mówić, gdy treść złożonej oferty w warstwie merytorycznej nie odpowiada postanowieniom SWZ (zob. wyrok KIO z 14 czerwca 2023 r., KIO 1552/23). Co ważne, niezgodność oferty z warunkami zamówienia musi być oczywista i niewątpliwa. Jak wskazała KIO w wyroku z 9 maja 2024 r. (KIO 1267/24), oznacza to, że zamawiający musi mieć pewność co do niezgodności oferty z jego oczekiwaniami, przy założeniu, że postanowienia SWZ są jasne i klarowne (zob. wyrok KIO z 22 września 2020 r., KIO 1864/20; wyrok z 31 stycznia 2020 r., KIO 69/20).

Ponadto **odrzucenie oferty nie może nastąpić z błahych, czysto formalnych powodów, które nie wpływają na treść złożonej oferty, jak również gdy zamawiający ma możliwość poprawienia błędów, które zawiera oferta** (zob. wyrok KIO z 13 lutego 2024 r., KIO 199/24).

W innym orzeczeniu z 30 listopada 2023 r. (KIO 3434/23) skład orzekający Izby zaznaczył, że treść warunków zamówienia to przede wszystkim zawarty w opisie przedmiotu zamówienia katalog potrzeb i

wymagań zamawiającego, które mają być zaspokojone w wyniku postępowania przez zawarcie i zrealizowanie umowy z należytą starannością.

Treść oferty to jednostronne zobowiązanie wykonawcy do wykonania oznaczonego świadczenia, które zostanie zrealizowane na rzecz zamawiającego, jeśli oferta złożona przez wykonawcę zostanie uznana za najkorzystniejszą i zostanie z nim zawarta umowa. W konsekwencji niezgodność treści oferty z warunkami zamówienia musi mieć także charakter zasadniczy i nieusuwalny. Powinna dotyczyć sfery niezgodności zobowiązania zamawianego w warunkach zamówienia oraz proponowanego w ofercie. Może też ewentualnie opierać się na sporządzeniu i przedstawieniu oferty w sposób niezgodny z wymaganiami warunków zamówienia. Możliwe powinno być także wykazanie, na czym konkretnie ta niezgodność polega – co i w jaki sposób w ofercie nie jest zgodne ze wskazanymi i ustalonymi fragmentami czy normami warunków zamówienia.

W wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z 4 czerwca 2024 r. (KIO 1663/24) skład orzekający podkreślił, że „zgodnie z poglądami doktryny odrzucenie oferty na podstawie przytoczonego przepisu może mieć miejsce **wyłącznie w przypadku, kiedy treść oferty, rozumianej jako oświadczenie woli wykonawcy (zawartość merytoryczna oferty), nie odpowiada warunkom zamówienia opisanym lub określonym w dokumentach zamówienia w odniesieniu do przedmiotu zamówienia bądź sposobu jego realizacji** (zob. M. Jaworska [w:] Prawo zamówień publicznych. Komentarz, red. Marzena Jaworska, Dorota Grześkowiak-Stojek, Julia Jarnicka, Agnieszka Matusiak, Warszawa 2021)”.  
-----

Należy zauważyć, że **regulacja art. 226 ust. 1 pkt 5 pzp koncentruje się na wymaganiach SWZ dotyczących sposobu opisanego, wyrażenia i potwierdzenia oferowanego zobowiązania, tj. na wymaganiach co do treści oferty, a nie jej formy** (zob. wyroki KIO z 31 marca 2016 r., KIO 396/16, oraz z 6 września 2016 r., KIO 1565/16).

Konkludując, działaniem Zamawiającego w tym momencie sanującym sytuację w postępowaniu i czyniącym zadość przepisom ustawy Pzp będzie unieważnienie czynności wyboru oferty Kadimex Region Południe Mirosław Łakomy i przywrócenie oferty JC&P Sp. z o.o. do ponownej oceny oraz wezwanie do uzupełnienia oświadczeń zgodnie z art. 128 ustawy Pzp, bowiem dokonanie czynności wyboru najkorzystniejszej oferty w postępowaniu nastąpiło z naruszeniem przepisów ustawy Pzp.

Niepodjęcie przez Zamawiającego działań w tym zakresie będzie stanowić naruszenie ustawy Pzp, naruszenie dyscypliny finansów publicznych (art. 17 ust. 1c) oraz naruszenie zasad wydatkowania środków unijnych.

Mając na uwadze powyższe wskazania wnoszę i wywodzę jak w petitum.

.....

Wykaz załączników:

- Ogłoszenie o zamówieniu;
- Informacja z otwarcia ofert;
- Informacja o wyborze oferty najkorzystniejszej;
- Oferta Odwołującego;
- KRS Odwołującego;
- Dowód uiszczenia wpisu od odwołania;
- Dowód przekazania odwołania Zamawiającemu.