

Warszawa, dnia 2018 r.

KU/138/18/DKZP

Informacja o wyniku kontroli uprzedniej

1. Określenie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, które było przedmiotem kontroli:

Zamawiający:	PKP Polskie Linie Kolejowe S.A. ul. Targowa 74 03-734 Warszawa <i>jednostka prowadząca postępowanie:</i> PKP Polskie Linie Kolejowe S.A. Centrum Realizacji Inwestycji Region Śląski ul. Joannitów 13 50-525 Wrocław
Rodzaj zamówienia:	roboty budowlane
Przedmiot zamówienia :	opracowanie dokumentacji projektowej i wykonanie robót budowlanych w ramach projektu pn.: „Przebudowa linii kolejowej nr 285 na odcinku Świdnica Kraszowice-Jedlina Zdrój”
Tryb postępowania:	przetarg nieograniczony (procedura, o której mowa w art. 24aa ust. 1 ustawy Pzp)
Data wszczęcia postępowania:	13.03.2018 r.
Numer ogłoszenia o zamówieniu:	2018/S 050–111442

Wartość zamówienia: 94.316.876,00 zł (tj. 21.874.637,85 euro)
- całkowita wartość zamówienia, w tym:
89.829.874,00 zł (tj. 20.833.980,56 euro)
- wartość zamówienia podstawowego,
4.487.002,00 zł (tj. 1.040.657,28 euro)
- wartość przewidywanych zamówień, o których
mowa w art. 134 ust. 6 pkt 3 ustawy Pzp.

Środki UE: Regionalny Program Operacyjny Województwa
Dolnośląskiego na lata 2014 – 2020

Rodzaj procedury: zamówienie sektorowe

2. Informacja o stwierdzeniu naruszeń lub ich braku:

Po przeprowadzeniu kontroli uprzedniej przedmiotowego postępowania na podstawie art. 161 ust. 1 w związku z art. 169 ust. 1 i 2 pkt 1 ustawy Pzp, Prezes Urzędu Zamówień Publicznych na podstawie art. 171 ust. 1 pkt 2 ustawy Pzp, stwierdza naruszenie art. 46 ust. 1 ustawy Pzp, poprzez zaniechanie czynności zwrotu wadium wszystkim wykonawcom niezwłocznie po wyborze oferty najkorzystniejszej, z wyjątkiem wykonawcy, którego oferta została wybrana jako najkorzystniejsza.

UZASADNIENIE

Naruszenie z art. 46 ust. 1 ustawy Pzp.

Zgodnie z art. 46 ust. 1 ustawy Pzp, zamawiający zwraca wadium wszystkim wykonawcom niezwłocznie po wyborze oferty najkorzystniejszej lub unieważnieniu postępowania, z wyjątkiem wykonawcy, którego oferta została wybrana jako najkorzystniejsza, z zastrzeżeniem ust. 4a. Użyte w art. 46 ust. 1 ustawy Pzp pojęcie „niezwłocznie” oznacza bez zbędnej zwłoki, z czego wnioskować należy, że najpóźniej następnego dnia po ustaniu przyczyny przetrzymywania wadium zamawiający powinien zwrócić je wykonawcy.

Otwarcie ofert odbyło się w dniu 9 maja 2018 r. Do upływu wyznaczonego terminu złożono 9 ofert:

- Konsorcjum firm: ROVERPOL Sp. z o.o. (lider), ROVER ALCISA S.A.;
- Infra SILESIA S.A.;
- Konsorcjum firm: Schweerbau GmbH & Co.KG (lider), „INTOP Warszawa” Sp. z o.o., SBM Sp. z o.o.;
- Konsorcjum firm: Track Tec Construction Sp. z o.o. (lider), INFRAKOL Sp. z o.o. Sp. k.;
- Konsorcjum firm: RUBAU POLSKA Sp. z o.o. (lider), Construcciones RABAU S.A., S.A. de Obras y Servicios, COPASA POLSKA Sp. z o.o.;
- Dolnośląskie Przedsiębiorstwo Napraw Infrastruktury Komunikacyjnej „DOLKOM” Sp. z o.o.;
- STRABAG Sp. z o.o.;
- Trakcja PRKiL S.A.;
- Konsorcjum firm: ETF Polska Sp. z o.o. (lider), ETF S.A.S., EUROVIA POLSKA S.A.

Pismem z dnia 17 sierpnia 2018 r. zamawiający poinformował wykonawców o wyborze najkorzystniejszej oferty, za którą uznał ofertę złożoną przez Dolnośląskie Przedsiębiorstwo Napraw Infrastruktury Komunikacyjnej „DOLKOM” Sp. z o.o.

W toku prowadzonej kontroli, pismem z dnia 10 września 2018 r. zamawiający został poproszony o wyjaśnienie, kiedy dokonał zwrotu wadium wykonawcom, których oferta nie została wybrana jako najkorzystniejsza.

W odpowiedzi na powyższe, do pisma z dnia 12.09.2018 r. zamawiający załączył dowody zwrotu wadium wszystkim wykonawcom, których oferta nie została wybrana jako najkorzystniejsza, tj. w dniu 11.09.2018 r.,

Jak wynika z dokumentacji kontrolowanego postępowania, na wezwanie zamawiającego o przedłużenie terminu związania ofertą, z jednoczesnym wydłużeniem terminu ważności wadium, odpowiedzieli jedynie nw. wykonawcy, którzy przedłużyli ważność wadium do dnia, odpowiednio:

- Konsorcjum firm: ROVERPOL Sp. z o.o. (lider), ROVER ALCISA S.A. – termin ważności Gwarancji wadialnej do dnia 20 października 2018 r.;
- Infra SILESIA S.A. – termin ważności Gwarancji wadialnej do dnia 8 października 2018 r.;
- Dolnośląskie Przedsiębiorstwo Napraw Infrastruktury Komunikacyjnej „DOLKOM” Sp. z o.o. – termin ważności Gwarancji wadialnej do dnia 8 października 2018 r.;
- Konsorcjum firm: ETF Polska Sp. z o.o. (lider), ETF S.A.S., EUROVIA POLSKA S.A. – termin ważności Gwarancji wadialnej do dnia 10 października 2018 r.

Mając na uwadze powyższe należy wskazać, iż na gruncie ustawy Pzp, brak jest definicji legalnej pojęcia „niezwłocznie”. W tym zakresie zatem należy posłużyć się regułami prawa cywilnego i ich interpretacją na gruncie orzecznictwa (arg. z art. 14 ustawy Pzp). Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 13 grudnia 2006 r. (sygn. akt II CSK 293/06) stwierdził: „użytego w art. 455 Kc terminu „niezwłocznie” nie należy utożsamiać z terminem natychmiastowym, termin „niezwłocznie” oznacza bowiem termin realny, mający na względzie okoliczności miejsca i czasu, a także regulacje zawarte w art. 354 i art. 355 Kc” (podobne stanowisko zajął Sąd Najwyższy np. w wyroku z dnia 22 marca 2001 r. sygn. akt V CKN 769/00 oraz wyroku z dnia 28 kwietnia 2004 r. sygn. akt V CK 461/03). Powyższe pozwala przyjąć, że termin „niezwłocznie” należy interpretować jako termin realny w okolicznościach danego miejsca i czasu, przy uwzględnieniu celu społeczno-gospodarczego i panujących w danym zakresie zwyczajów (arg. z art. 354 § 1 Kc) oraz z uwzględnieniem staranności przyjętej w stosunkach danego rodzaju (arg. z art. 355 § 1 Kc).

Tym samym, termin „niezwłocznie”, którym ustawodawca posłużył się w art. 46 ust. 1 ustawy Pzp należy interpretować w ten sposób, że po nastąpieniu momentu wskazanego w przywołanym przepisie, tj. po wyborze oferty najkorzystniejszej lub unieważnieniu postępowania, zamawiający zwraca wadium wszystkim wykonawcom z wyjątkiem wykonawcy, którego oferta została wybrana jako najkorzystniejsza, z zastrzeżeniem ust. 4a ww. przepisu. Powyższe oznacza, iż dokonanie tej czynności powinno nastąpić w możliwie najkrótszym terminie od wyboru oferty najkorzystniejszej.

W związku z tym, iż przepis art. 46 ust. 1 ustawy Pzp wyraźnie nakazuje zamawiającemu niezwłoczny zwrot wadium, przyjąć należy, iż brak zwrotu wadium wykonawcom:

- Konsorcjum firm: ROVERPOL Sp. z o.o. (lider), ROVER ALCISA S.A.;
- Infra SILESIA S.A.;

- Konsorcjum firm: ETF Polska Sp. z o.o. (lider), ETF S.A.S., EUROVIA POLSKA S.A., których oferta nie została wybrana jako najkorzystniejsza, pomimo upływu ponad trzech tygodni od daty powiadomienia wykonawców o wyborze najkorzystniejszej oferty, tj. od dnia 17 sierpnia 2018 r., stanowi naruszenie art. 46 ust. 1 ustawy Pzp. W przypadku pozostałych ofert, termin ważności gwarancji wadialnej upływał w miesiącu sierpniu 2018 r.

Powyższe naruszenie nie miało wpływu na wynik postępowania.

Prezes Urzędu Zamówień Publicznych przeprowadza kontrolę w zakresie zgodności postępowania o udzielenie zamówienia publicznego z ustawą Prawo zamówień publicznych.

Kontrola prowadzona jest niezależnie od kontroli innych instytucji i organów prowadzonych w oparciu o obowiązujące przepisy prawa.

Ponadto informuję, iż stosownie do treści art. 171a ustawy Pzp Zamawiającemu przysługuje prawo zgłoszenia do Prezesa Urzędu umotywowanych zastrzeżeń w terminie 7 dni od dnia doręczenia informacji o wyniku kontroli.