



PREZES
URZĘDU ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH

Warszawa, dnia 16.11 2021 r.

KU/128/21/DKZP

Informacja o wyniku kontroli uprzedniej

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

Zamawiający: Jednostka Gospodarki Nieruchomościami
pl. Warszawski 10
41-800 Zabrze

Rodzaj zamówienia: roboty budowlane

Przedmiot zamówienia: wsparcie mobilności miejskiej Miasta Zabrze poprzez budowę centrów przesiadkowych wraz z infrastrukturą towarzyszącą

Tryb postępowania: przetarg nieograniczony (procedura, o której mowa w art. 24aa ust. 1 ustawy Pzp)

Data wszczęcia postępowania: 16.10.2020 r.

Numer ogłoszenia o zamówieniu: 2020/S 202-487219

Wartość zamówienia: 87 997 839,87 zł (tj. 20 611 772,39 euro), w tym wartość przewidywanych zamówień, o których mowa w art. 67 ust. 1 pkt 6 ustawy Pzp: 17 599 567,97 zł (tj. 4 122 354,48 euro) Część 1 – 66 579 607,94 zł (tj. 15 594 970,59 euro), w tym wartość przewidywanych zamówień, o których mowa

w art. 67 ust. 1 pkt 6 ustawy Pzp – 13 315 921,59 zł (tj. 3 118 994,12 euro),

Część 2 – 21 418 231,93 zł (tj. 5 016 801,80 euro), w tym wartość przewidywanych zamówień, o których mowa w art. 67 ust. 1 pkt 6 ustawy Pzp – 4 283 646,39 zł (tj. 1 003 360,36 euro)

Środki UE: Regionalny Program Operacyjny Województwa Śląskiego na lata 2014 - 2020

Rodzaj procedury: zamówienie klasyczne

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 z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 ze zm.), dalej: „ustawa Pzp”, Prezes Urzędu Zamówień Publicznych na podstawie art. 171 ust. 1 pkt 2 i 3 ustawy Pzp stwierdził naruszenie: art. 143d ust. 1 pkt 7a ustawy Pzp, poprzez zaniechanie wskazania we wzorze umowy postanowień dotyczących wysokości kar umownych, z tytułu braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom.

UZASADNIENIE

1. Naruszenie art. 143d ust. 1 pkt 7a ustawy Pzp.

Z nadesłanej do kontroli uprzedniej dokumentacji przedmiotowego postępowania wynika, że zamawiający zaniechał wskazania we wzorze umowy postanowień dotyczących wysokości kar umownych, z tytułu braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom.

Pismem z dnia 12.10.2021 r. Urząd Zamówień Publicznych zwrócił się do zamawiającego z prośbą o m.in. udzielenie wyjaśnień poprzez wskazanie, w którym konkretnie miejscu Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia lub jej załączników znajdują się zapisy dotyczące wysokości kar umownych, z tytułu braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom (dotyczy postanowień umowy o roboty budowlane). W odpowiedzi na powyższe wezwanie, zamawiający pismem z dnia 20.10.2021 r. wyjaśnił m.in., że:

„(...) w Specyfikacji i Istotnych Warunków Zamówienia i w jej załącznikach nie zostały wprost zawarte postanowienia dotyczące wysokości kar umownych z tytułu braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom. Niemniej jednak zgodnie z §13 wzoru umowy, zamawiający przewidział rozliczanie 90% wynagrodzenia wykonawcy w cyklach nie częstszych niż miesięczne. Warunkiem zapłaty wynagrodzenia wykonawcy jest przedłożenie oświadczeń podwykonawców oraz dalszych podwykonawców, zgodnego z załącznikiem nr 3 do wzoru umowy (§ 13 ust. 18 lit a wzoru umowy). Ponadto, wykonawca zobowiązany jest przedłożyć zamawiającemu zarówno faktury podwykonawców lub dalszych podwykonawców, jak i potwierdzenia zapłaty wymagalnego wynagrodzenia podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom (§ 13 ust. 18 lit. b wzoru umowy). W tym miejscu podnosimy, że wzór oświadczenia jest bardzo szeroki w swej treści i zawiera wiele informacji, umożliwiających zamawiającemu weryfikację terminowości dokonywania przez wykonawcę płatności na rzecz podwykonawców lub dalszych podwykonawców. Tym samym, jeśli wykonawca nie przedłoży wraz z fakturą częściową (odpowiednio końcową) stosownych dokumentów i oświadczeń, zamawiający wstrzyma proporcjonalnie wypłatę wynagrodzenia wykonawcy, co stanowić będzie dla tego wykonawcy swoistą sankcją finansową (karę umowną o funkcji dyscyplinującą), jak również w pełni zabezpiecza interesy majątkowe i nie majątkowe zamawiającego i podwykonawców. W przypadku wystąpienia takiej sytuacji zamawiający przystąpi do wyjaśnienia kwestii i zwłok i w zapłacie zarówno z wykonawcą, jak i podwykonawcą (dalszym podwykonawcą), mając na względzie możliwość uruchomienia bezpośredniej zapłaty, zgodnie z art. 143c Pzp. Jednocześnie podwykonawcy nie tracą uprawnień do naliczenia wykonawcy odsetek za opóźnienie lub zwłokę w terminowej zapłacie. Powyższe działania stanowią zabezpieczenie interesów podwykonawców, czyniąc zadość Intencjom ustawodawcy w powyższym zakresie.”.

W powyższych wyjaśnieniach zamawiający przyznał, że przedmiotowego zapisu nie zawarł w SIWZ. Zamawiający nie wskazał również w wyjaśnieniach, żeby przedmiotowa kara umowna była zawarta w Innych karach umownych.

Zgodnie z treścią art. 143d ust. 1 pkt 7a ustawy Pzp, umowa o roboty budowlane zawiera w szczególności postanowienia dotyczące wysokości kar umownych, z tytułu braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom lub dalszym podwykonawcom.

Z uwagi na powyższe, należy stwierdzić, że zaniechanie wskazania we wzorze umowy powyższych informacji stanowi naruszenie art. 143d ust. 1 pkt 7a ustawy Pzp.

Powyższe naruszenie nie miało wpływu na wynik postępowania.

Ponadto informuję, że zgodnie z art. 171a ustawy Pzp od wyniku kontroli uprzedniej zamawiającemu przysługuje prawo zgłoszenia do Prezesa Urzędu umotywowanych zastrzeżeń w terminie 7 dni od dnia doręczenia informacji o wyniku kontroli.

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.