

Warszawa, dnia 24.01.2019 r.

KU/208/18/DKZP

Informacja o wyniku kontroli uprzedniej

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

Zamawiający: Komenda Główna Państwowej Straży Pożarnej;
Komenda Wojewódzka Państwowej Straży Pożarnej w Kielcach;
Komenda Wojewódzka Państwowej Straży Pożarnej w Gdańsku;
Komenda Wojewódzka Państwowej Straży Pożarnej w Gorzowie Wlkp.;
Komenda Wojewódzka Państwowej Straży Pożarnej w Krakowie;
Komenda Wojewódzka Państwowej Straży Pożarnej w Lublinie;
Komenda Wojewódzka Państwowej Straży Pożarnej w Łodzi;
Komenda Wojewódzka Państwowej Straży Pożarnej w Olsztynie;
Komenda Wojewódzka Państwowej Straży Pożarnej w Opolu;
Komenda Wojewódzka Państwowej Straży Pożarnej w Poznaniu;
Komenda Wojewódzka Państwowej Straży Pożarnej w Rzeszowie;
Komenda Wojewódzka Państwowej Straży Pożarnej w Toruniu;
Komenda Wojewódzka Państwowej Straży Pożarnej w Szczecinie;
Komenda Wojewódzka Państwowej Straży Pożarnej w Warszawie;
Komenda Wojewódzka Państwowej Straży Pożarnej we Wrocławiu;

w imieniu i na rzecz których postępowanie prowadzi:

Komenda Wojewódzka Państwowej Straży Pożarnej w Kielcach
ul. Sandomierska 81
25-324 Kielce

Rodzaj zamówienia:	dostawa
Przedmiot zamówienia :	Dostawa czterdziestu sześciu sztuk ciężkich samochodów ratowniczo – gaśniczych ze zwiększonym potencjałem ratownictwa drogowego
Tryb postępowania:	przetarg nieograniczony (zamawiający zastosował procedurę, o której mowa w art. 24 aa ust. 1 ustawy Pzp)
Data wszczęcia postępowania:	26.07.2018 r.
Numer ogłoszenia o zamówieniu:	2018/S 145 - 333192
Wartość zamówienia:	60 44.878.048,78 zł (tj. 10.408.434,91 euro), w tym: - część 1 – 14.634.146,34 zł (tj. 3.394.054,86 euro); - część 2 – 14.634.146,34 zł (tj. 3.394.054,86 euro); - część 3 – 10.731.707,32 zł (tj. 2.488.973,56 euro); - część 4 – 4.878.048,78 zł (tj. 1.131.351,62 euro).
Środki UE:	Program Operacyjny Infrastruktura i Środowisko 2014-2020
Rodzaj procedury:	zamówienia 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 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2018 r. poz. 1986 ze zm.), dalej jako: „ustawa Pzp”, Prezes Urzędu Zamówień Publicznych na podstawie art. 171 ust. 1 pkt 2 ustawy Pzp, informuje o stwierdzeniu naruszenia art. 11 ust. 7d ustawy Pzp poprzez zamieszczenie ogłoszenia o zamówieniu na stronie internetowej przed jego publikacją w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej albo przed upływem 48 godzin od potwierdzenia otrzymania ogłoszenia przez Urząd Publikacji Unii Europejskiej.

UZASADNIENIE

Jak wynika z dokumentacji kontrolowanego postępowania ogłoszenie o zamówieniu zostało:

- przekazane Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej w dniu 26.07.2018 r. oraz opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej z dnia 31.07.2018 r. pod numerem 2018/S 145-333192;
- zamieszczone na stronie internetowej <https://kwpspkielce.bip.gov.pl> oraz w siedzibie zamawiającego na tablicy ogłoszeń od dnia 26.07.2018 r. do dnia 06.12.2018 r.

Zgodnie z dyspozycją art. 11 ust. 7d ustawy Pzp, zamieszczenie ogłoszeń w sposób określony w ust. 5, w zakresie ogłoszeń podlegających obowiązkowi publikacji w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, oraz ogłoszeń, o których mowa w ust. 7c, nie może nastąpić przed ich publikacją w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej albo upływem 48 godzin od potwierdzenia otrzymania ogłoszenia przez Urząd Publikacji Unii Europejskiej. Natomiast stosownie do art. 11 ust. 7c ustawy Pzp zamawiający może dodatkowo zamieścić ogłoszenie w inny sposób niż określony w ust. 1, w szczególności w prasie o zasięgu ogólnopolskim. W tym miejscu zauważyć należy, że przepis art. 11 ust. 7d ustawy Pzp stanowi implementację do prawa krajowego przepisu art. 72 ust. 1 dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/25/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie udzielania zamówień przez podmioty działające w sektorach gospodarki wodnej, energetyki, transportu i usług pocztowych, uchylającej dyrektywę 2004/17/WE. Stanowi on, że *ogłoszeń, o których mowa w art. 67–70, oraz informacji w nich zawartych nie można publikować na poziomie krajowym przed publikacją na mocy art. 71. Niemniej jednak publikacja na poziomie krajowym może tak czy inaczej mieć miejsce, gdy podmioty zamawiające nie zostały powiadomione o publikacji w terminie 48 godzin od potwierdzenia otrzymania ogłoszenia zgodnie z art. 7.*

Jak wskazano w wyroku TS UE w z dnia 10 kwietnia 1984 r. w sprawie 14/83 Sabine von Colson i Elisabeth Kamann przeciwko Land Nordrhein-Westfalen, Zb. Orz. 1984, str. 1891, pkt 26 (w skrócie „von Colson”), *sąd krajowy stosując prawo krajowe jest obowiązany do wykładni tego prawa w świetle brzmienia i celu dyrektywy. Z kolei z wyroku TS UE z dnia 13 listopada 1990 r. w sprawie C-106/89 Marleasing SA przeciwko La Comercial Internacional de Alimentacion SA, Zb. Orz. 1990, str. I-4135, pkt 8 wynika, że wykładnia prounijna prawa krajowego powinna sięgać tak daleko, jak to jest możliwe (ang. so far as possible).* Ponadto, jak wynika z orzecznictwa TSUE, rezultatem wykładni prawa krajowego zgodnej z dyrektywami (w przeciwieństwie do reguł wykładni opartej na zasadzie bezpośredniego działania prawa unijnego) może być nałożenie na jednostkę obowiązków, które nie wynikały uprzednio z prawa

krajowego (poza prawem karnym) (por. A. Wróbel, *Sądowa wykładnia prawa państwa członkowskiego UE zgodnie z dyrektywami WE/UE*).

Brzmienie i cel przepisu art. 72 ust. 1 dyrektywy są jednoznaczne. Celem tym jest zapewnienie pierwszeństwa publikacji ogłoszeń na poziomie unijnym. Powyższe ma kluczowe znaczenie z punktu widzenia poszanowania zasady równego traktowania wykonawców, również na poziomie całej Unii. Skutek ten nie zostałby zapewniony, gdyby na poziomie krajowym treść ogłoszenia była publikowana wcześniej niż w oficjalnym unijnym publikatorze. Nie ulega także wątpliwości, że art. 72 dyrektywy dotyczy wszystkich ogłoszeń krajowych, o czym świadczy nie tylko jego brzmienie ale i tytuł przepisu „publikacja na poziomie krajowym”.

Chcąc zatem zapewnić osiągnięcie celu i brzmienia art. 72 ust. 1 dyrektywy należy wyklądać przepis art. 11 ust. 7d Pzp w ten sposób, że zakaz publikacji ogłoszeń przed dniem publikacji ich w Dzienniku Urzędowym Unii (lub upływem 48 godzin od potwierdzenia otrzymania ogłoszenia) dotyczy wszystkich bez wyjątku ogłoszeń publikowanych na poziomie krajowym, zarówno ogłoszeń dobrowolnych jak i ogłoszeń obowiązkowych, w tym ogłoszeń z art. 40 ust. 1 ustawy Pzp.

Wobec powyższego należy wskazać, że zamieszczając na stronie internetowej oraz w miejscu publicznie dostępnym w siedzibie zamawiającego (tj. w inny sposób niż w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej) ogłoszenie o zamówieniu przed jego publikacją w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej albo przed upływem 48 godzin od potwierdzenia otrzymania ogłoszenia przez Urząd Publikacji Unii Europejskiej zamawiający dopuścił się naruszenia art. 11 ust. 7d ustawy Pzp.

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.

