



Warszawa, dnia 15. 10. 2020 r.

**PREZES
URZĘDU ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH**

KU/135/20/DKZP

Informacja o wyniku kontroli uprzedniej

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

Zamawiający: Veolia Energia Poznań S.A. ul. Energetyczna
3 61-016 Poznań
w imieniu którego postępowanie prowadzi:
Kancelaria Eversheds Sutherland Wierzbowski Sp.k. ul. Jasna
14/16A 00-041 Warszawa

Rodzaj zamówienia: roboty budowlane

Przedmiot zamówienia: Efektywna Dystrybucja Ciepła - Etap I: Budowa osiedlowej sieci ciepłej z rur stalowych preizolowanych na os. Księdza Popiełuszki w Poznaniu - zadanie 3 i 4 - etap I i II

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

Data wszczęcia postępowania: 25.02.2020 r.

Numer ogłoszenia o zamówieniu: 2020/S 039-091379

Wartość zamówienia: całkowita wartość zamówienia: 90.245.397,00 zł
(tj. 21.138.218,67 euro);

wartość kontrolowanego zamówienia: 2.027.906,00 zł
(tj. 474.997,30 euro)

Środki UE: Program Operacyjny Infrastruktura i Środowisko
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 ustawy Pzp, Prezes Urzędu Zamówień Publicznych na podstawie art. 171 ust. 1 pkt 2 ustawy Pzp, stwierdza:

- 1) Naruszenie art. 40 ust. 1 ustawy Pzp poprzez zamieszczenie ogłoszenia o zamówieniu na stronie internetowej oraz w miejscu publicznie dostępnym w siedzibie zamawiającego w odmiennych terminach oraz zamieszczenie ogłoszenia o zamówieniu na stronie internetowej oraz w miejscu publicznie dostępnym w siedzibie zamawiającego w terminie późniejszym niż dzień jego publikacji w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej;
- 2) Naruszenie art. 42 ust. 1 ustawy Pzp poprzez udostępnienie specyfikacji istotnych warunków zamówienia, dalej jako: „siwz”, na stronie internetowej w innym niż określony w powyższym przepisie terminie;
- 3) Naruszenie art. 38 ust. 4 ustawy Pzp poprzez brak ujednoczenia siwz w zakresie zapisów dotyczących sankcji z tytułu niespełnienia wymagań, o których mowa w art. 29 ust. 3a ustawy Pzp.

UZASADNIENIE

1) Jak wynika z dokumentacji kontrolowanego postępowania, ogłoszenie o przedmiotowym zamówieniu zostało przekazane Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej w dniu 20 lutego 2020 r. oraz opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej z dnia 25 lutego 2020 r. pod numerem 2020/S 039-091379. Z oświadczenia zamawiającego z dnia 27 lutego 2020 r. wynika, że zostało ono zamieszczone w miejscu publicznie dostępnym w siedzibie zamawiającego od dnia 27 lutego 2020 r. Ponadto, jak wynika z punktu 6.3. protokołu postępowania (druk ZP-PN) oraz przedłożonego przez zamawiającego potwierdzenia, ogłoszenie o zamówieniu zostało zamieszczone na stronie internetowej zamawiającego od dnia 28 lutego 2020 r. do dnia 15 czerwca 2020 r.

Zamawiający stosownie do treści art. 40 ust. 1 ustawy Pzp, wszczyna postępowanie w trybie przetargu nieograniczonego, zamieszczając ogłoszenie o zamówieniu w miejscu publicznie dostępnym w swojej siedzibie oraz na stronie internetowej. Przepis ten zatem wskazuje, iż wszczęcie postępowania następuje zasadniczo w dniu zamieszczenia przez zamawiającego ogłoszenia o zamówieniu w miejscu

publicznie dostępnym w swojej siedzibie i na stronie internetowej. Niezależnie od powyższego, przy założeniu, iż ogłoszenie o zamówieniu publicznym stanowi oświadczenie woli, przy rozstrzygnięciu w sprawie terminu wszczęcia postępowania posiłkować się należy również przepisami kodeksu cywilnego. Zgodnie z art. 61 § 1 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny (Dz. U. z 2019 r., poz. 1145 ze zm.) oświadczenie woli, które ma być złożone innej osobie, jest złożone z chwilą, gdy doszło do niej w taki sposób, że mogła zapoznać się z jego treścią. Biorąc pod uwagę, iż adresatami ogłoszenia są wykonawcy, należy uznać, iż oświadczenie woli zamawiającego o wszczęciu postępowania jest skutecznie złożone z chwilą, z którą mogą się oni zapoznać z jego treścią, a więc w momencie opublikowania ogłoszenia o zamówieniu. Mając na uwadze powyższe należy uznać, iż wszczęcie postępowania o zamówienie publiczne następuje w dniu uzewnętrznienia woli zamawiającego, czyli opublikowania ogłoszenia o zamówieniu (nie dotyczy trybów bez ogłoszenia). Dniem wszczęcia postępowania będzie więc, co do zasady, data zamieszczenia ogłoszenia o zamówieniu publicznym w siedzibie zamawiającego oraz na stronie internetowej albo data opublikowania ogłoszenia w Biuletynie Zamówień Publicznych lub Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej - jeśli ogłoszenie w tych publikatorach zostało opublikowane wcześniej niż na stronie internetowej lub w siedzibie. Wszczęcie postępowania następuje zatem z chwilą ziszczenia się tych zdarzeń. Niedopełnienie obowiązków wynikających z treści art. 40 ust. 1 ustawy Pzp, jak również dokonanie tych czynności w odmiennych terminach prowadzi do naruszenia tego przepisu.

Tym samym, zamieszczenie przez zamawiającego ogłoszenia o zamówieniu na stronie internetowej oraz w miejscu publicznie dostępnym w siedzibie zamawiającego w odmiennych terminach oraz zamieszczenie ww. ogłoszenia na stronie internetowej oraz w miejscu publicznie dostępnym w siedzibie zamawiającego w terminie późniejszym niż dzień jego publikacji w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej stanowi naruszenie art. 40 ust. 1 ustawy Pzp.

Powyższe naruszenie nie miało wpływu na wynik postępowania.

2) Na podstawie dokumentacji kontrolowanego postępowania ustalono, iż ogłoszenie o zamówieniu zostało przekazane w formie elektronicznej Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej w dniu 20 lutego 2020 r. oraz opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej pod numerem 2020/S 039-091379 z dnia 25 lutego 2020 r. Zgodnie z punktem 7. protokołu postępowania

(druk ZP-PN) siwz została udostępniona na stronie internetowej od dnia 28 lutego 2020 r. do dnia 15 czerwca 2020 r. Ponadto, jak wynika z przedłożonej przez zamawiającego, w celu przeprowadzenia przez Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych, dokumentacji przedmiotowego postępowania oraz udzielonych w dniu 16 września 2020 r. wyjaśnień, poszczególne części siwz zostały udostępnione na stronie internetowej w dniach 27 oraz 28 lutego 2020 r.

W myśl art. 42 ust. 1 ustawy Pzp specyfikację istotnych warunków zamówienia udostępnia się na stronie internetowej od dnia zamieszczenia ogłoszenia o zamówieniu w Biuletynie Zamówień Publicznych albo publikacji w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej do upływu terminu składania ofert. Tym samym, udostępnienie siwz na stronie internetowej w innym niż określony w art. 42 ust. 1 ustawy Pzp terminie stanowiło naruszenie powyższego przepisu.

Powyższe naruszenie nie miało wpływu na wynik postępowania.

3) Zamawiający w punkcie IV.6. części I siwz poinformował, iż: „(...) na podstawie art. 29 ust. 3a ustawy Prawo zamówień publicznych wymaga zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie umowy o pracę w rozumieniu przepisów art. 22 §1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r.

- Kodeks pracy, osób wykonujących bezpośrednio czynności przy realizacji robót w zakresie:

6.1. Montażu sieci ciepłowniczej i jej elementów - osoby muszą posiadać aktualne dokumenty potwierdzające przeszkolenie przez oferowanego dostawcę materiałów preizolowanych.

6.2. Wykonywania połączeń spawanych sieci ciepłowniczej i jej elementów.

6.3. Montażu kompletnych złączy mufowych na sieci preizolowanej - osoby muszą posiadać aktualne dokumenty potwierdzające przeszkolenie przez oferowanego dostawcę złączy.

6.4. Montażu instalacji i urządzeń sanitarnych.

Wymóg ten nie dotyczy m.in. osób kierujących robotami budowlanymi.

Zamawiający zastrzega sobie prawo do spowodowania kontroli zatrudnienia przez Państwową Inspekcję Pracy na każdym etapie realizacji przedmiotu zamówienia celem sprawdzenia spełnienia ww. warunku.

Zamawiający przewiduje kary umowne, zgodnie z postanowieniami zawartymi w projekcie umowy

- II części siwz za niedopełnienie wymogu zatrudnienia na podst. umowy o pracę osób wykonujących czynności określonych powyżej - w wysokości kwoty minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie przepisów o minimalnym wynagrodzeniu za pracę (obowiązujących na dzień zawarcia niniejszej umowy), za każdą osobę w stosunku do której stwierdzono niedopełnienie obowiązku zatrudnienia na podst. umowy o pracę".

Jednocześnie zamawiający w § 15 (Kary i odszkodowania) punkcie I g części II siwz zapisał, cyt.: „z tytułu naruszenia wymagań dotyczących zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę lub dalszego podwykonawcę na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności wskazane przez zamawiającego w rozdziale IV pkt. 7 części I siwz, w wysokości 5.000 zł za każdą osobę niezatrudnioną

na podstawie umowy o pracę. Za naruszenie tych wymagań traktowane będzie także nieprzedłożenie w terminie wskazanym przez zamawiającego dokumentów, o których mowa w § 10 ust. 37 Umowy".

Zgodnie z art. 38 ust. 4 ustawy Pzp w uzasadnionych przypadkach zamawiający może przed upływem terminu składania ofert zmienić treść specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Mając na uwadze powyższe, wskazać należy, iż brak ujednoczenia siwz w zakresie zapisów dotyczących sankcji z tytułu niespełnienia wymagań, o których mowa w art. 29 ust. 3a ustawy Pzp, stanowił naruszenie art. 38 ust. 4 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.