

KU/104/19/DKZP

### Informacja o wyniku kontroli uprzedniej

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

<b>Zamawiający:</b>	Skarb Państwa – Generalny Dyrektor Dróg Krajowych i Autostrad prowadzący postępowanie: Generalna Dyrekcja Dróg Krajowych i Autostrad Oddział w Łodzi ul. Irysowa 2 91 – 857 Łódź
<b>Rodzaj zamówienia:</b>	roboty budowlane
<b>Przedmiot zamówienia:</b>	Projekt i budowa drogi ekspresowej S14 Zachodniej Obwodnicy Łodzi Zad. B – Odcinek II węzeł „Łódź Teofilów” (bez węzła) – DK91 w m Słowik.
<b>Tryb postępowania:</b>	przetarg nieograniczony (procedura, o której mowa w art. 24aa ust. 1 ustawy Pzp)
<b>Data wszczęcia postępowania:</b>	30.01.2019 r.
<b>Numer ogłoszenia o zamówieniu:</b>	2019/S 021 - 044967

**Wartość zamówienia:** 653 956 701,74 zł (co stanowi równowartość 151 670 269,67 euro), w tym wartość zamówień, o których mowa w art. 67 ust. 1 pkt 6 ustawy Pzp – 108 992 783,62 zł (25 278 378,28 euro)

**Środki UE:** POIiŚ 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 Pzp, Prezes Urzędu Zamówień Publicznych na podstawie art. 171 ust. 1 pkt 2 ustawy Pzp, stwierdza naruszenie art. 26 ust. 3 ustawy Pzp, poprzez wezwanie wykonawcy do uzupełnienia dokumentów, które nie były dokumentami niezbędnymi do przeprowadzenia postępowania.

### **Uzasadnienie**

Zgodnie z treścią SIWZ pkt 10.8 IDW „*Na wezwanie Zamawiającego wykonawca, który polega na zdolnościach lub sytuacji innych podmiotów na zasadach określonych w art. 22a ustawy Pzp, zobowiązany jest do przedstawienia w odniesieniu do tych podmiotów dokumentów wymienionych w pkt 9.7.2) IDW oraz właściwych dokumentów wskazanych w pkt 9.7.1) IDW odpowiednio do udostępnianych zasobów*”. A zatem Zamawiający wymagał od wykonawcy, który polega na zdolnościach lub sytuacji innych podmiotów na zasadach określonych w art. 22a ustawy Pzp przedstawienia w odniesieniu do tych podmiotów dokumentów na potwierdzenie spełnienia warunków udziału w postępowaniu oraz dokumentów na potwierdzenie braku podstaw do wykluczenia „*odpowiednio do udostępnianych zasobów*”.

Jak wynika z przekazanej dokumentacji postępowania wykonawca STECOL Corporation polegał na zasobach innego podmiotu tj.: Mosty Łódź S.A. w zakresie zdolności technicznej oraz potencjału kadrowego. Pismem z dnia 17 czerwca 2019 r. Zamawiający, działając na podstawie art. 26 ust. 1 ustawy Pzp, zwrócił się do wykonawcy STECOL Corporation z prośbą o złożenie dokumentów i oświadczeń potwierdzających okoliczności, o których mowa w art. 25 ust. 1 ustawy Pzp, tj. wskazanych w IDW pkt 9.7, o których mowa w § 2 ust. 2 pkt 1 i 3, § 2 ust. 4 pkt 1 i 10 oraz w § 5 pkt 1 – 6 i 9 rozporządzenia. Wykonawca uzupełnił dokumenty w wyznaczonym terminie.

Na potwierdzenie spełnienia warunków w zakresie doświadczenia i potencjału kadrowego wykonawca przedłożył następujące dokumenty:

1. wykaz robót, w którym wykazał 1 robotę wykonaną osobiście i 1 robotę wykonaną przez podmiot Mosty Łódź S.A. (udostępnienie potencjału) wraz z referencjami wystawionymi dla podmiotów, które zrealizowały wykazane inwestycje,
2. wykaz osób, w którym wykazał dysponowanie kandydatem na Kierownika budowy jako udostępniony zasób podmiotu Mosty Łódź S.A. (udostępnienie potencjału).

Zamawiający pismem z dnia 1 lipca 2019 r., działając na podstawie art. 26 ust. 3 ustawy Pzp, wezwał wykonawcę STECOL Corporation do uzupełnienia dwóch dokumentów złożonych przez podmiot na zasoby, którego wykonawca powołuje się w celu wykazania spełnienia warunków udziału w postępowaniu, tj.: Zamawiający wymagał aby podmiot Mosty Łódź S.A. złożył wykaz robót budowlanych oraz wykaz osób udostępnianych wykonawcy STECOL Corporation w celu realizacji niniejszego zamówienia. Podczas gdy, zarówno wykaz potencjału kadrowego jak i roboty wykazywane na potwierdzenie spełnienia warunku udziału w postępowaniu (w zakresie doświadczenia i potencjału kadrowego wykonawcy) wykazane przez wykonawcę i udostępnione przez podmiot trzeci zostały zbiorczo wyliczone w wykazach złożonych przez wykonawcę.

W związku z powyższym wezwaniem, Zamawiający został poproszony o wyjaśnienie, w zakresie żądania złożenia wykazów od podmiotu trzeciego tj.: Mosty Łódź S.A. – *„ocenie jakich warunków udziału w postępowaniu miały służyć wymagane od podmiotu Mosty Łódź S.A. wykazy: robót budowlanych oraz osób. W szczególności proszę o wyjaśnienie w jakim celu Zamawiający wymagał aby wykonawca przedłożył wykaz robót budowlanych oraz wykaz osób złożone przez podmiot udostępniający zasoby wykonawcy STECOL Corporation, tj. Mosty Łódź S.A.”*.

Zamawiający wyjaśnił, iż *„Doświadczenie Zamawiającego w zakresie weryfikacji dokumentów wykonawców dotyczących udostępnienia obcego potencjału do realizacji zamówienia wskazuje, że wykonawcy w różny sposób rozumieją i próbują realizować ideę udostępnienia tego potencjału, nie zawsze w sposób umożliwiający rzeczywisty dostęp do zasobu, na który się powołują.*

*Dodatkowo w postępowaniu zastrzeżono obowiązek osobistego wykonania przez Wykonawcę kluczowych części zamówienia, tj. nawierzchnię bitumiczną, łącznie z wytworzeniem (co najmniej 80% ilości) i wbudowaniem mieszanek bitumicznych oraz pozostałe warstwy konstrukcji nawierzchni powyżej gruntu rodzimego (wykop) lub nasypowego (nasyp), z wyłączeniem dostaw materiałów i usług.*

*Biorąc powyższe pod uwagę, pamiętając o wartości i znaczeniu niniejszego zamówienia oraz mając na uwadze § 9. 1. rozporządzenia, w celu wyeliminowania jakichkolwiek wątpliwości*

*dotyczących zakresu udostępnianych zasobów, Zamawiający zwrócił się do Wykonawcy o uzupełnienie dokumentów”.*

Zgodnie z art. 25 ust. 1 ustawy Pzp, w postępowaniu o udzielenie zamówienia zamawiający może żądać od wykonawców wyłącznie oświadczeń lub dokumentów niezbędnych do przeprowadzenia postępowania. Oświadczenia lub dokumenty potwierdzające:

- 1) spełnianie warunków udziału w postępowaniu lub kryteria selekcji,
- 2) spełnianie przez oferowane dostawy, usługi lub roboty budowlane wymagań określonych przez zamawiającego,
- 3) brak podstaw wykluczenia

- zamawiający wskazuje w ogłoszeniu o zamówieniu, specyfikacji istotnych warunków zamówienia lub zaproszeniu do składania ofert.

A zatem, uprawnienie Zamawiającego do żądania od wykonawców złożenia w trakcie prowadzonego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego określonych w przepisach Rozporządzenia Ministra Rozwoju z dnia 26 lipca 2016 r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy w postępowaniu o udzielenie zamówienia (Dz. U. z 2016 r., poz. 1126) oświadczeń lub dokumentów ogranicza się do możliwości żądania jedynie tych niezbędnych do przeprowadzenia postępowania, tj. oceny spełniania przez wykonawcę opisanych przez Zamawiającego warunków udziału w postępowaniu lub kryteriów selekcji, postawionych wymagań w stosunku do przedmiotu zamówienia oraz braku podstaw do wykluczenia wykonawcy. Mając powyższe na uwadze należy stwierdzić, że Zamawiający udzielając wyjaśnień nie wykazał w jakim celu (na potwierdzenie spełnienia jakich warunków udziału w postępowaniu) wymagał, aby wykonawca przedłożył wykaz robót budowlanych oraz wykaz osób złożone przez podmiot udostępniający zasoby wykonawcy STECOL Corporation, tj. Mosty Łódź S.A. Ponadto, stan faktyczny zaistniały w przedmiotowym postępowaniu nie daje podstaw do przyjęcia, że przedstawione przez wykonawcę na wezwanie w trybie art. 26 ust. 1 ustawy Pzp dokumenty, tj. wykaz robót oraz wykaz osób są nieprawidłowe, czy zawierają błędy z punktu widzenia postawionych przez Zamawiającego wymagań, co obligowałoby Zamawiającego do żądania ich uzupełnienia w myśl art. 26 ust. 3 ustawy Pzp – w zakresie dopuszczonym tym przepisem, tj. w odniesieniu do spełnienia warunków udziału w postępowaniu. Należy bowiem zauważyć, iż przedstawiony przez wykonawcę wykaz robót wraz z dokumentami stwierdzającymi ich należyte wykonanie oraz wykaz osób, potwierdzają spełnienie stawianych warunków udziału w postępowaniu. Na marginesie jedynie należy wskazać, że jeżeli w troku oceny i badania ofert Zamawiający powziął wątpliwości, co do osobistego wykonania przez wykonawcę kluczowych części zamówienia – Zamawiający winien był wyjaśnić przedmiotową kwestię w oparciu o art. 87 ust. 1 ustawy Pzp, nie zaś wezwać wykonawcę do wykazania spełnienia warunków udziału w postępowaniu

w odniesieniu do podmiotu trzeciego, który w sposób prawidłowy udostępnił swój potencjał. Tym samym, nie można uznać, że żądane wykazy są dokumentami niezbędnymi do przeprowadzenia postępowania.

Zgodnie z treścią art. 26 ust. 3 ustawy Pzp jeżeli wykonawca nie złożył oświadczenia, o którym mowa w art. 25a ust. 1, oświadczeń lub dokumentów potwierdzających okoliczności, o których mowa w art. 25 ust. 1, lub innych dokumentów niezbędnych do przeprowadzenia postępowania, oświadczenia lub dokumenty są niekompletne, zawierają błędy lub budzą wskazane przez zamawiającego wątpliwości, zamawiający wzywa do ich złożenia, uzupełnienia lub poprawienia lub do udzielania wyjaśnień w terminie przez siebie wskazanym, chyba że mimo ich złożenia, uzupełnienia lub poprawienia lub udzielenia wyjaśnień oferta wykonawcy podlega odrzuceniu albo konieczne byłoby unieważnienie postępowania.

Z powyższego przepisu wynika zatem obowiązek żądania uzupełnienia wyłącznie dokumentów, o których mowa w art. 25 ust. 1 ustawy Pzp, tj. niezbędnych do przeprowadzenia postępowania. Tym samym żądanie uzupełnienia ww. dokumentów od wykonawcy STECOL Corporation stanowi naruszenie art. 26 ust. 3 ustawy Pzp. Naruszenie powyższych przepisów nie miało wpływu na wynik postępowania.

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.

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.