

KU/62/21/DKZP

Informacja o wyniku kontroli uprzedniej

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

Zamawiający:	Generalny Dyrektor Dróg Krajowych i Autostrad Warszawa <i>prowadzący postępowanie:</i> Generalna Dyrekcja Dróg Krajowych i Autostrad Oddział w Gdańsku ul. Subisława 5 80–354 Gdańsk-Oliwa
Rodzaj zamówienia:	roboty budowlane
Przedmiot zamówienia:	Budowa drogi ekspresowej S6 na odcinku Słupsk – Bożepole Wielkie. Zadanie 4: w. Skórowo (bez węzła) – w. Leśnice (z węzłem)
Tryb postępowania:	przetarg nieograniczony (procedura, o której mowa w art. 24aa ust. 1 ustawy Pzp)
Data wszczęcia postępowania:	04.12.2020 r.
Numer ogłoszenia o zamówieniu:	2020/S 237-581925
Wartość zamówienia:	482.000.000,00 zł brutto; (maksymalna kwota zobowiązania wynikająca w wzoru umowy - 107% ww. wartości brutto – 515.740.000,00 zł brutto), w tym wartość zamówień,

o których mowa w art. 67 ust. 1 pkt 6 ustawy Pzp –
137.154.471,55 zł (tj. 32.125.751,66 euro);

Środki UE: projekt przewidziany do dofinansowania ze środków Unii Europejskiej w ramach POIiŚ (perspektywa 2021 – 2027)

Rodzaj procedury: zamówienie klasyczne

2. Informacja o stwierdzeniu naruszeń lub ich braku:

Po przeprowadzeniu kontroli przedniej 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 naruszenie art. 26 ust. 3 ustawy Pzp poprzez zaniechanie wezwania wykonawcy XX do uzupełnienia sprawozdań finansowych za rok 2018 i 2019, sporządzonych w postaci elektronicznej oraz opatrzonych kwalifikowanym podpisem elektronicznym lub podpisem potwierdzonym profilem zaufanym ePUAP przez osobę, której powierzono prowadzenie ksiąg rachunkowych i kierownika jednostki (cały zarząd), w celu potwierdzenia spełniania warunku udziału w postępowaniu.

Jak wynika z dokumentacji przedmiotowego postępowania, zamawiający w pkt 7.2. ppkt 2 siwz zapisał, iż wykonawcy w celu wykazania spełniania warunku w postępowaniu, mieli wykazać średni roczny przychód za ostatnie trzy lata obrotowe, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy, za ten okres (na podstawie „Rachunku zysków i strat” pozycja „Przychód netto ze sprzedaży produktów, towarów i materiałów” lub „Przychód netto ze sprzedaży i zrównane z nimi”) w wysokości nie mniejszej niż 150 mln zł netto. W tym celu, zgodnie z rozporządzeniem 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), dalej: „rozporządzenie”, zamawiający żądał przedstawienia stosownych dokumentów o których mowa w § 2 ust. 2 pkt 1 rozporządzenia, tj. sprawozdania finansowego albo jego części, w przypadku gdy sporządzenie sprawozdania wymagane jest przepisami prawa kraju, w którym wykonawca ma siedzibę lub miejsce zamieszkania, a jeżeli podlega ono badaniu przez biegłego rewidenta zgodnie z przepisami o rachunkowości, również odpowiednio z opinią o badanym sprawozdaniu albo jego części, a w przypadku wykonawców niezobowiązanych do sporządzenia sprawozdania finansowego, innych dokumentów określających na przykład obroty oraz aktywa i zobowiązania - za okres nie dłuższy niż ostatnie 3 lata obrotowe, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - za ten okres.

Zgodnie z powyższym, pismem z dnia 06.04.2021 r., zamawiający działając na podstawie art. 26 ust. 1 ustawy Pzp, wezwał wykonawcę XX m.in. do złożenia sprawozdania finansowego za ostatnie 3 lata obrotowe, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - za ten okres.

Ww. wykonawca przy piśmie z dnia 16.04.2021 r., przedłożył dokumenty za ostatnie 3 lata obrotowe, w tym opinie biegłego rewidenta oraz rachunki zysków i strat za rok 2017, 2018 i 2019. Dokumenty z rachunkami zysków i strat zostały złożone w formie skanu i opatrzone podpisem elektronicznym osoby uprawnionej do ich podpisania.

W toku prowadzonej kontroli, pismem z dnia 02.06.2021 r. zamawiający został wezwany do złożenia wyjaśnień, czy wzywał wykonawcę XX do złożenia rachunku zysków i strat za rok 2018 i 2019 w odpowiedniej formie, gdyż zgodnie z obowiązującymi przepisami ustawy o rachunkowości, po 01.10.2018 r. sprawozdanie finansowe musi być sporządzone w postaci elektronicznej oraz opatrzone kwalifikowanym podpisem elektronicznym lub podpisem potwierdzonym profilem zaufanym ePUAP przez osobę, której powierzono prowadzenie ksiąg rachunkowych i kierownika jednostki (cały zarząd). W przypadku odpowiedzi twierdzącej, poproszono o uzupełnienie ww. dokumentów.

W odpowiedzi na powyższe, w piśmie z dnia 02.06.2021 r. zamawiający wyjaśnił, że „(...) nie wzywał Wykonawcy do uzupełnienia, jak również wyjaśnienia dokumentów przedłożonych na potwierdzenie spełniania warunku udziału w postępowaniu o którym mowa w pkt 7.2.2) a) IDW tj. sytuacji ekonomicznej lub finansowej (...).

Od 01.10.2018 r. nastąpiła zmiana treści ustawy o rachunkowości, wprowadzono obowiązek sporządzania sprawozdań finansowych w postaci elektronicznej. Począwszy od 1 października 2018 r. sprawozdania finansowe mają zatem kształt e-sprawozdań finansowych i w takiej formie są składane do organów podatkowych oraz Krajowego Rejestru Sądowego. Oryginałem sprawozdania finansowego jest wersja elektroniczna, wydruk w formie papierowej jest kopią (obrazem) sprawozdania finansowego.

Zgodnie z pkt 12.12 IDW Dokumenty lub oświadczenia, o których mowa w Rozporządzeniu 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. poz. 1126 ze zm.), zwanym dalej „rozporządzeniem”, dotyczące Wykonawcy i innych podmiotów, na zdolnościach lub sytuacji których polega Wykonawca na zasadach określonych w art. 22a ustawy Pzp oraz dotyczące podwykonawców, składane są w oryginale w postaci dokumentu elektronicznego lub w elektronicznej kopii dokumentu lub oświadczenia poświadczonej za zgodność z oryginałem.

Poświadczenia za zgodność z oryginałem elektronicznej kopii dokumentu lub oświadczenia dokonuje Wykonawca przy użyciu kwalifikowanego podpisu elektronicznego.

W związku z powyższym, Zamawiający działając zgodnie z rozporządzeniem dopuszcza możliwość składania kopii dokumentów. Dokument złożony w takiej formie został uznany jako złożony

prawidłowo i potwierdził spełnienie przez Wykonawcę warunku udziału w postępowaniu w zakresie sytuacji ekonomicznej".

W myśl § 2 ust. 2 pkt 1 rozporządzenia w sprawie dokumentów, w celu potwierdzenia spełnienia przez wykonawcę warunków udziału w postępowaniu lub kryteriów selekcji dotyczących sytuacji ekonomicznej lub finansowej zamawiający może żądać, w szczególności, podmiotowego środka dowodowego w postaci sprawozdania finansowego albo jego części.

Po 01.10.2018 r. sprawozdanie finansowe musi być sporządzone w postaci elektronicznej oraz opatrzone kwalifikowanym podpisem elektronicznym lub podpisem potwierdzonym profilem zaufanym ePUAP przez osobę, której powierzono prowadzenie ksiąg rachunkowych i kierownika jednostki (cały zarząd). Wydruk w postaci papierowej sprawozdania finansowego sporządzonego w postaci elektronicznej będzie tylko kopią sprawozdania finansowego, nie zaś oryginałem sprawozdania finansowego.

Sprawozdanie finansowe w postaci elektronicznej to sprawozdanie zapisane w formie pliku w oparciu o zapisy rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 12 kwietnia 2012 r. w sprawie Krajowych Ram Interoperacyjności, minimalnych wymagań dla rejestrów publicznych i wymiany informacji w postaci elektronicznej oraz minimalnych wymagań dla systemów teleinformatycznych (Dz.U. z 2017 r. poz. 2247), które wskazało następujące dopuszczalne typy (formaty) plików, jakie spełniają akceptowany wymóg postaci elektronicznej: XAdES, PAdES, CAdES, XMLsig, xml, txt, rtf, pdf, xps, odt, ods, odp, doc, docx, xls, xlsx, csv, jpg.tif, gif.

Zgodnie z art. 49 ust. 7 ustawy z dnia 29 września 1994 r. o rachunkowości, w przypadku podmiotów wpisanych do rejestru przedsiębiorców Krajowego Rejestru Sądowego, sprawozdanie z działalności jednostki sporządza się w postaci elektronicznej oraz opatruje się kwalifikowanym podpisem elektronicznym, podpisem zaufanym albo podpisem osobistym. Tym samym, sprawozdanie finansowe zakwalifikować należy jako naturalny dokument elektroniczny. Naturalny dokument elektroniczny to dokument będący od początku swojego istnienia zbiorem zapisanym w postaci elektronicznej, możliwym do odczytania wyłącznie za pośrednictwem odpowiednich urządzeń elektronicznych, nieposiadający pierwowzoru w postaci nieelektronicznej. Przenosząc powyższe informacje, charakteryzujące e-sprawozdanie finansowe na grunt podmiotowych środków dowodowych z ustawy Pzp wskazać należy, że podmiotowy środek dowodowy, w tym również sprawozdanie finansowe albo jego część, powinien mieć atrybuty dowodu, tj. powinien posiadać cechy niezmienności niesionej informacji w okresie, w którym powinien istnieć, w celu umożliwienia poznania i ustalania faktów z którymi jest związany, a także ustalenia pewnych danych, takich jak data i czas jego powstania oraz możliwości jednoznacznego ustalenia osób związanych z tym dokumentem, w szczególności osób go podpisujących. W odniesieniu do podmiotowych środków dowodowych mających postać naturalnych dokumentów elektronicznych oznacza to, że powinny być one przekazane w postaci pierwotnej, przy zachowaniu ich integralności.

W związku z powyższym, sprawozdania finansowe z 2018 i 2019 r. powinny zostać złożone w oryginale czyli w formie elektronicznej opatrzonej kwalifikowanym podpisem elektronicznym, podpisem zaufanym albo podpisem osobistym.

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.

Zamawiający zaniechał wezwania wykonawcy XX do złożenia rachunku zysków i strat za rok 2018 i 2019 w odpowiedniej formie do czego był w przedmiotowej sytuacji obowiązany zgodnie z zapisami art. 26 ust. 3 ustawy Pzp.

Wobec powyższego należy uznać, iż zasadnym było zwrócenie się do wykonawcy XX na podstawie art. 26 ust. 3 ustawy Pzp, o uzupełnienia sprawozdań finansowych za rok 2018 i 2019, sporządzonych w postaci elektronicznej oraz opatrzonych kwalifikowanym podpisem elektronicznym lub podpisem potwierdzonym profilem zaufanym ePUAP przez osobę, której powierzono prowadzenie ksiąg rachunkowych i kierownika jednostki (cały zarząd), w celu potwierdzenia spełniania warunku udziału w postępowaniu. Zamawiający poprzez zaniechanie wezwania ww. wykonawcy do uzupełnienia ww. dokumentów, naruszył treść art. 26 ust. 3 ustawy Pzp.

Zalecenia pokontrolne:

Ze względu na wykazane naruszenie art. 26 ust. 3 ustawy Pzp, Prezes Urzędu Zamówień Publicznych zaleca wezwanie wykonawcy XX, którego oferta została wybrana jako najkorzystniejsza, do uzupełnienia sprawozdań finansowych za rok 2018 i 2019, sporządzonych w postaci elektronicznej oraz opatrzonych kwalifikowanym podpisem elektronicznym lub podpisem potwierdzonym profilem zaufanym ePUAP przez osobę, której powierzono prowadzenie ksiąg rachunkowych i kierownika jednostki (cały zarząd).

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.