

Warszawa, dnia

2017 r.

UZP/DKUE/KU/41/17

Informacja o wyniku kontroli uprzedniej

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

Zamawiający:	Przedsiębiorstwo Komunikacji Miejskiej Katowice Spółka z o.o. ul. Mickiewicza 59 40-085 Katowice
Rodzaj zamówienia:	dostawa
Przedmiot zamówienia :	„Dostawa 40 sztuk fabrycznie nowych ekologicznych autobusów miejskich, niskopodłogowych jednej marki dla PKM Katowice Sp. z o.o.”
Tryb postępowania:	przetarg nieograniczony
Data wszczęcia postępowania:	31.12.2016 r.
Numer ogłoszenia o zamówieniu:	2016/S 253-466833
Wartość zamówienia:	37.500.000,00 zł (tj. 8.982.251,07 euro)
Środki UE:	EFRR, Regionalny Program Operacyjny Województwa Śląskiego na lata 2014-2020

2. Informacja o stwierdzeniu naruszeń lub ich braku:

1. Zgodnie z treścią ogłoszenia o zamówieniu oraz działu VI siwz zamawiający wskazał, iż z postępowania o udzielenie zamówienia wykluczy wykonawcę, o którym mowa w art. 24 ust. 1 pkt 12-23 oraz w art. 24 ust. 5 ustawy Pzp.

Jednocześnie zamawiający na potwierdzenie braku podstaw do wykluczenia żądał od wykonawcy, którego oferta zostanie najwyżej oceniona, złożenia następujących dokumentów:

1. aktualnego odpisu z właściwego rejestru lub z centralnej ewidencji i informacji o działalności gospodarczej, jeżeli odrębne przepisy wymagają wpisu do rejestru wystawionego nie wcześniej niż 6 miesięcy przed upływem terminu składania ofert;
2. aktualnego zaświadczenia właściwego naczelnika Urzędu Skarbowego potwierdzające, że wykonawca nie zalega z opłacaniem podatków lub zaświadczenie, że uzyskał przewidziane prawem zwolnienie, odroczenie lub rozłożenie na raty zaległych płatności lub wstrzymanie w całości wykonania decyzji właściwego urzędu skarbowego – wystawione nie wcześniej niż 3 miesiące przed upływem terminu składania ofert;
3. aktualnego zaświadczenia właściwego oddziału Zakładu Ubezpieczeń Społecznych lub Kasy Rolniczego Ubezpieczenia Społecznego potwierdzające, że wykonawca nie zalega z opłacaniem opłat oraz składek na ubezpieczenie zdrowotne i społeczne, lub zaświadczenie, że uzyskał przewidziane prawem zwolnienie, odroczenie lub rozłożenie na raty zaległych płatności lub wstrzymanie w całości wykonania decyzji właściwego organu – wystawione nie wcześniej niż 3 miesiące przed upływem terminu składania ofert;
4. aktualnej informacji z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 13,14 ustawy, wystawioną nie wcześniej niż 6 miesięcy przed upływem terminu składania ofert;
5. aktualnej informacji z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 21 ustawy, wystawioną nie wcześniej niż 6 miesięcy przed upływem terminu składania ofert;
6. oświadczenia o przynależności albo braku przynależności do tej samej grupy kapitałowej, o której mowa w art. 24 ust. 1 pkt 23 ustawy Pzp.

Należy wskazać, iż 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.

W sytuacji, gdy zamawiający przewidział fakultatywne przesłanki wykluczenia wykonawcy na podstawie art. 24 ust. 5 ustawy Pzp jest zobowiązany żądać dokumentów nie tylko na potwierdzenie okoliczności, o których mowa w art. 24 pkt 12-23 ustawy Pzp, ale również na potwierdzenie braku podstaw do wykluczenia w zakresie art. 24 ust. 5 ustawy Pzp. Tym samym, jeśli zamawiający zamierzał badać przesłanki wykluczenia w pełnym zakresie, tj. zarówno obligatoryjne jak i fakultatywne, to miał obowiązek żądać w ogłoszeniu o zamówieniu i siwz pełnego katalogu dokumentów potwierdzających brak podstaw do wykluczenia wymienionych w § 5 pkt 1-10 rozporządzenia Ministra Rozwoju z dnia 27 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”.

W niniejszym postępowaniu zamawiający zaniechał żądania następujących dokumentów:

1. Informacji z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym przez zamawiającego na podstawie art. 24 ust. 5 pkt 5 i 6 ustawy, wystawionej nie wcześniej niż 6 miesięcy przed upływem terminu składania ofert albo wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu;
2. oświadczenia wykonawcy o braku wydania wobec niego prawomocnego wyroku sądu lub ostatecznej decyzji administracyjnej o zaleganiu z uiszczaniem podatków, opłat lub składek na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne albo – w przypadku wydania takiego wyroku lub decyzji – dokumentów potwierdzających dokonanie płatności tych należności wraz z ewentualnymi odsetkami lub grzywnami lub zawarcie wiążącego porozumienia w sprawie spłat tych należności;
3. oświadczenia wykonawcy o braku orzeczenia wobec niego tytułem środka zapobiegawczego zakazu ubiegania się zamówienia publiczne;
4. oświadczenia wykonawcy o braku wydania prawomocnego wyroku sądu skazującego za wykroczenie na karę ograniczenia wolności lub grzywny w zakresie określonym przez zamawiającego na podstawie art. 24 ust. 5 pkt 5 i 6 ustawy;
5. oświadczenia wykonawcy o braku wydania wobec niego ostatecznej decyzji administracyjnej o naruszeniu obowiązków wynikających z przepisów prawa pracy, prawa ochrony środowiska lub przepisów o zabezpieczeniu społecznym w zakresie określonym przez zamawiającego na podstawie art. 24 ust. 5 pkt 7 ustawy;

6. oświadczenia wykonawcy o niezaleganiu z opłacaniem podatków i opłat lokalnych, o których mowa w ustawie z dnia 12 stycznia 1991 r. o podatkach i opłatach lokalnych (Dz. U. z 2016 r. poz. 716).

Powyższe dokumenty są składane przez wykonawców na potwierdzenie braku podstaw do wykluczenia, a zatem są to dokumenty niezbędne do przeprowadzenia kontrolowanego postępowania.

Jak wynika z dokumentacji postępowania zamawiający w celu potwierdzenia braku podstaw do wykluczenia wykonawcy z udziału w postępowaniu żądał przedłożenia dokumentów, o których mowa w § 5 pkt 1 (tj. informacji z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 13, 14 i 21 ustawy Pzp), 2, 3, 4 i 10 rozporządzenia. A zatem, w kontrolowanym postępowaniu zarówno ogłoszenie o zamówieniu jak i siwz nie zawiera pełnego katalogu oświadczeń lub dokumentów potwierdzających brak podstaw wykluczenia określonych przez zamawiającego tj. w art. 24 ust. 1 pkt 12-23 oraz w art. 24 ust. 5 ustawy Pzp.

Zaniechanie w powyższym zakresie stanowi naruszenie art. 25 ust. 1 ustawy Pzp w zw. z § 5 pkt 1, 5-9 rozporządzenia.

Powyższe naruszenie przepisów nie miało wpływu na wynik postępowania.

2. Jak wynika z dokumentacji postępowania, w dniu 29 grudnia 2016 r. zamawiający przekazał ogłoszenie o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej na druku stanowiącym załącznik nr II („Ogłoszenie o zamówieniu”) do Rozporządzenia wykonawczego Komisji (UE) 842/2011 z dnia 19.08.2011 r. ustanawiającego standardowe formularze do publikacji ogłoszeń w dziedzinie zamówień publicznych i uchylającego rozporządzenie (WE) nr 1564/2005 (Dz.U. L 222 z 27.08.2011). Niniejsze ogłoszenie zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej z dnia 31 grudnia 2016 r. pod numerem 2016/S 253 - 466833.

Zgodnie z art. 11 ust. 7 ustawy Pzp, zamawiający przygotowuje ogłoszenia zgodnie z wzorami standardowych formularzy, określonymi w akcie wykonawczym Komisji Europejskiej ustanawiającym standardowe formularze do publikacji ogłoszeń w ramach procedur udzielania zamówień wydanym na podstawie art. 51 ust. 1, art. 75 ust. 3 i art. 79 ust. 3 dyrektywy 2014/24/UE, art. 71 ust. 1, art. 92 ust. 3 i art. 96 ust. 2 dyrektywy 2014/25/UE oraz art. 3a dyrektywy 2007/66/WE Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 11 grudnia 2007 r. zmieniającej dyrektywy Rady 89/665/EWG i 92/13/EWG w zakresie poprawy skuteczności procedur odwoławczych w dziedzinie udzielania zamówień publicznych (Dz. Urz. UE L 335

z 20.12.2007, str. 31), jeżeli wartość zamówienia jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie ust. 8.

Aktem wykonawczym ustanawiającym standardowe formularze do publikacji ogłoszeń, w dacie wszczęcia niniejszego postępowania (tj. 31 grudnia 2016 r. – dzień zamieszczenia ogłoszenia o zamówieniu na stronie internetowej i w siedzibie zamawiającego), było Rozporządzenie wykonawcze Komisji (UE) 2015/1986 z dnia 11.11.2015 r. ustanawiające standardowe formularze do publikacji ogłoszeń w dziedzinie zamówień publicznych i uchylające rozporządzenie wykonawcze (UE) nr 842/2011 (Dz.U. L 296 z 12.11.2015), zwane dalej „rozporządzeniem wykonawczym nr 2015/1986” które weszło w życie w dniu 18.04.2016 r. Zgodnie z art. 8 rozporządzenia wykonawczego nr 2015/1986, rozporządzenie wykonawcze (UE) nr 842/2011 traci moc ze skutkiem od dnia 18.04.2016 r.

Zamawiający zatem zobowiązany był w dacie wszczęcia postępowania przygotować ogłoszenie zgodnie z wzorem załącznika nr II („Ogłoszenie o zamówieniu”) do rozporządzenia wykonawczego nr 2015/1986.

Zamawiający publikując ogłoszenie o zamówieniu na formularzu nieobowiązującym w dniu wszczęcia postępowania naruszył art. 11 ust. 7 ustawy Pzp w związku z przepisami rozporządzenia wykonawczego nr 2015/1986.

Powyższe naruszenie nie miało wpływu na wynik postępowania.

3. Pismem z dnia 22 lutego 2017 r. zamawiający wezwał na podstawie art. 26 ust. 1 ustawy Pzp wykonawcę MAN TRUCK & BUS POLSKA Sp. z o.o. do złożenia w terminie do dnia 4 marca 2017 r. aktualnych na dzień złożenia dokumentów i oświadczeń, tj.:

1) dokument, o którym mowa w § 2 ust. 4 pkt 2 rozporządzenia (tj. wykazu wykonanych dostaw);

2) informację banku lub spółdzielczej kasy oszczędnościowo – kredytowej, w którym wykonawca posiada rachunek, potwierdzającą wysokość posiadanych środków finansowych lub zdolność kredytową wykonawcy na kwotę minimum 10.000.000,00 zł wystawioną w okresie nie wcześniejszym niż 1 miesiąc przed upływem terminu składania ofert;

3) informacji z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 13, 14 i 21 Ustawy Pzp wystawionej nie wcześniej niż 6 miesięcy przed upływem terminu składania ofert;

4) dokumentu, o którym mowa w § 5 pkt 2 rozporządzenia, tj. zaświadczenia właściwego naczelnika urzędu skarbowego potwierdzającego, że wykonawca nie zalega z opłacaniem podatków, wystawionego nie wcześniej niż 3 miesiące przed upływem terminu składania ofert albo wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, lub innego dokumentu

potwierdzającego, że wykonawca zawarł porozumienie z właściwym organem podatkowym w sprawie spłat tych należności wraz z ewentualnymi odsetkami lub grzywnami, w szczególności uzyskał przewidziane prawem zwolnienie, odroczenie lub rozłożenie na raty zaległych płatności lub wstrzymanie w całości wykonania decyzji właściwego organu;

5) dokumentu, o którym mowa w § 5 pkt 3 rozporządzenia, tj. zaświadczenia właściwej terenowej jednostki organizacyjnej Zakładu Ubezpieczeń Społecznych lub Kasy Rolniczego Ubezpieczenia Społecznego albo innego dokumentu potwierdzającego, że wykonawca nie zalega z opłacaniem składek na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne, wystawionego nie wcześniej niż 3 miesiące przed upływem terminu składania ofert albo wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, lub innego dokumentu potwierdzającego, że wykonawca zawarł porozumienie z właściwym organem w sprawie spłat tych należności wraz z ewentualnymi odsetkami lub grzywnami, w szczególności uzyskał przewidziane prawem zwolnienie, odroczenie lub rozłożenie na raty zaległych płatności lub wstrzymanie w całości wykonania decyzji właściwego organu;

6) dokumentu, o którym mowa w § 5 pkt 4 rozporządzenia, tj. odpisu z właściwego rejestru lub z centralnej ewidencji i informacji o działalności gospodarczej, jeżeli odrębne przepisy wymagają wpisu do rejestru lub ewidencji, w celu potwierdzenia braku podstaw wykluczenia na podstawie art. 24 ust. 5 pkt 1 ustawy;

7) dokumentów potwierdzających spełnianie przez oferowane dostawy wymagań określonych przez zamawiającego.

Należy zwrócić uwagę, że w części IV.A.1) formularza JEDZ złożonego przez wykonawcę wskazano, że spółka została wpisana do rejestru przedsiębiorców prowadzonego przez właściwy Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego oraz podany jest numer wpisu i strona internetowa <https://ems.ms.gov.pl>.

Ponadto, należy podkreślić, iż ww. wykonawca wraz z ofertą przedłożył następujące dokumenty podmiotowe:

- informacje z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 13, 14 i 21 Ustawy Pzp według stanu na dzień 27 października 2017 r.;
- odpis z Krajowego Rejestru Przedsiębiorców według stanu na dzień 4 stycznia 2017 r.;
- zaświadczenie Naczelnika Trzeciego Urzędu Skarbowego w Radomiu potwierdzające, że wykonawca nie zalega z opłacaniem podatków według stanu na dzień 11 stycznia 2017 r.;
- zaświadczenie ZUS III Oddział w Warszawie Inspektorat w Pruszkowie potwierdzające, że wykonawca nie zalega z opłacaniem składek na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne według stanu na dzień 28 grudnia 2016 r.

Zgodnie z art. 26 ust. 1 ustawy Pzp, zamawiający przed udzieleniem zamówienia, którego wartość jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie

art. 11 ust. 8, wzywa wykonawcę, którego oferta została najwyżej oceniona, do złożenia w wyznaczonym, nie krótszym niż 10 dni, terminie aktualnych na dzień złożenia oświadczeń lub dokumentów potwierdzających okoliczności, o których mowa w art. 25 ust. 1 ustawy Pzp. Jednocześnie, zgodnie z dyspozycją § 10 rozporządzenia, w przypadku wskazania przez wykonawcę dostępności oświadczeń lub dokumentów, o których mowa w § 2, § 5 i § 7, w formie elektronicznej pod określonymi adresami internetowymi ogólnodostępnych i bezpłatnych baz danych, zamawiający pobiera samodzielnie z tych baz danych wskazane przez wykonawcę oświadczenia lub dokumenty, a w przypadku wskazania przez wykonawcę oświadczeń lub dokumentów, o których mowa w § 2, § 5 i § 7, które znajdują się w posiadaniu zamawiającego, w szczególności oświadczeń lub dokumentów przechowywanych przez zamawiającego zgodnie z art. 97 ust. 1 ustawy Pzp, zamawiający w celu potwierdzenia okoliczności, o których mowa w art. 25 ust. 1 pkt 1 i 3 ustawy Pzp, korzysta z posiadanych oświadczeń lub dokumentów, o ile są one aktualne. Wykonawca MAN TRUCK & BUS POLSKA Sp. z o.o. składając ofertę w części IV.A.1) formularza JEDZ wskazał adres internetowy do ogólnodostępnych i bezpłatnych baz danych, z których zamawiający samodzielnie mógł pobrać dokument, o którym mowa w § 5 pkt 4 rozporządzenia oraz załączył dokumenty wskazane w § 5 pkt 1- 3 rozporządzenia. Powyższe dokumenty były aktualne na wyznaczony przez zamawiającego dzień złożenia, tj. na dzień 4 marca 2017 r. A zatem zamawiający nie miał podstaw do wezwania wykonawcy o ponowne przedłożenie ww. dokumentów przed udzieleniem zamówienia w myśl art. 26 ust 1 ustawy Pzp.

Na skutek wezwania w trybie art. 26 ust. 1 ustawy Pzp wykonawcy, którego oferta została najwyżej oceniona, do złożenia w wyznaczonym terminie aktualnych na dzień złożenia oświadczeń lub dokumentów potwierdzających okoliczności, o których mowa w art. 25 ust. 1 ustawy Pzp nie doszło do wykluczenia wykonawcy a w następstwie odrzucenia jego oferty.

W świetle powyższych przepisów, ze względu na informacje zawarte w formularzu JEDZ oraz załączone do oferty dokumenty podmiotowe, zamawiający nie miał podstaw do wzywania wykonawcy, MAN TRUCK & BUS POLSKA Sp. z o.o. o złożenie dokumentów wskazanych w § 5 pkt 1- 4 rozporządzenia. Dokonując powyższej czynności zamawiający naruszył art. 26 ust. 1 ustawy Pzp w zw. z § 10 ust. 1 i 2 rozporządzenia.

Powyższe naruszenie nie miało wpływu na wynik postępowania.

4. Zgodnie z pkt VII 1.1. siwz, (Wykaz oświadczeń lub dokumentów, potwierdzających spełnianie warunków udziału w postępowaniu oraz brak podstaw wykluczenia), zamawiający w celu potwierdzenia opisanych warunków udziału w przedmiotowym postępowaniu żądał m.in. przedłożenia wraz z ofertą informacji banku lub spółdzielczej kasy oszczędnościowo -

kredytowej, w którym wykonawca posiada rachunek, potwierdzającej wysokość posiadanych środków finansowych lub zdolność kredytową wykonawcy na kwotę min. 10.000.000,00 zł, wystawioną w okresie nie wcześniejszym niż 1 miesiąc przed upływem terminu składania ofert, czyli dokumentu, o którym mowa w § 1 ust. 1 pkt 9) rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2009 r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy, oraz form, w jakich te dokumenty mogą być składane (Dz. U. Nr 226, poz. 1817), czyli aktu wykonawczego nieaktualnego na dzień wszczęcia przedmiotowego postępowania.

Mając na uwadze fakt, iż niniejsze postępowanie zostało wszczęte w dniu 31 grudnia 2016 r., tj. po dacie wejścia w życie rozporządzenia Ministra Rozwoju z dnia 27 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), zwanego dalej rozporządzeniem z dnia 27 lipca 2016 r., należy zauważyć, iż w treści § 1 ust. 1 pkt. 10) tego rozporządzenia zostały wprowadzone zmiany w stosunku do uchylonego rozporządzenia.

Zgodnie z § 2 ust. 2 pkt. 3) rozporządzenia z dnia 27 lipca 2016 r., zamawiający mógł żądać od wykonawcy przedstawienia informacji dowolnego banku lub spółdzielczej kasy oszczędnościowo-kredytowej potwierdzającej wysokość posiadanych środków finansowych lub zdolność kredytową wykonawcy, niekoniecznie tego, w którym wykonawca posiada rachunek.

Ograniczenie w zakresie żądania informacji banku lub spółdzielczej kasy oszczędnościowo – kredytowej, w którym wykonawca posiada rachunek, stanowią naruszenie art. 25 ust. 1 ustawy Pzp w związku z § 2 ust. 2 pkt 3) rozporządzenia z dnia 27 lipca 2016 r.

Powyższe naruszenie nie miało wpływu na wynik postępowania.

Ponadto informuję, że zgodnie z art. 167 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych zamawiającemu przysługuje prawo zgłoszenia do Prezesa Urzędu zastrzeżeń od wyniku kontroli doraźnej następczej 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.