



Prezes Urzędu Zamówień Publicznych

KU/54/24/DKZP

DKZP.WKZ4.440.54.2024.ŁP

Warszawa, dnia 02.08.2024 r.

Informacja o wyniku kontroli uprzedniej

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

Zamawiający:

Skarb Państwa
Generalna Dyrekcja Dróg Krajowych i
Autostrad
ul. Wronia 53
00-874 Warszawa
prowadzący postępowanie:
Generalna Dyrekcja Dróg Krajowych i
Autostrad
Oddział w Bydgoszczy
ul. Fordońska 6
85-085 Bydgoszcz

Rodzaj zamówienia:

roboty budowlane

Rodzaj procedury:

klasyczna

Przedmiot zamówienia:

Projekt i budowa obwodnicy Kamienia
Krajeńskiego i Sępólna Krajeńskiego
z podziałem na 2 części:
Część 1: Projekt i budowa obwodnicy
Kamienia Krajeńskiego w ciągu drogi
krajowej nr 25 na odcinku od km 81+100 do
km 85+405.
Część 2: Projekt i budowa obwodnicy
Sępólna Krajeńskiego w ciągu drogi krajowej
nr 25 na odcinku od km 90+540 do km
96+317.

Tryb postępowania:	przetarg nieograniczony (procedura, o której mowa w art. 139 ust. 1 ustawy Pzp)
Data wszczęcia postępowania:	13.10.2023 r.
Numer ogłoszenia o zamówieniu:	2023/S 201-631069
Wartość zamówienia:	219.036.372,26 zł (tj. 49.181.869,11 euro) – łączna wartość postępowania, w tym: 63.073.925,79 (tj. 14.162.458,64 euro) – wartość zamówienia w Części 1, w tym: - 56.316.005,17 (tj. 12.645.052,36 euro) – wartość zamówienia podstawowego w Części 1, - 6.757.920,62 zł (tj. 1.517.406 ,28 euro) – wartość zamówień, o których mowa w art. 214 ust. 1 pkt 7 ustawy Pzp w Części 1, 155.962.446,47 (tj. 35.019.410,47 euro) – wartość zamówienia w Części 2, w tym: - 139.252.184,35 (tj. 31.267.330,78 euro) – wartość zamówienia podstawowego w Części 2, - 16.710.262,12 zł (tj. 3.752.079 ,69 euro) – wartość zamówień, o których mowa w art. 214 ust. 1 pkt 7 ustawy Pzp w Części 2
Środki UE:	projekt przeznaczony do dofinansowania ze środków Unii Europejskiej ¹

2. Informacja o stwierdzeniu naruszeń lub ich braku.

Po przeprowadzeniu kontroli uprzedniej przedmiotowego postępowania na podstawie art. 603 ust. 1 w związku z art. 613 ust. 1 i 2 ustawy Pzp, Prezes Urzędu Zamówień Publicznych na podstawie art. 616 ust. 1 pkt 2 ustawy Pzp, stwierdza naruszenie przez Zamawiającego:

¹ Kontrola uprzednia przeprowadzona zgodnie ze stanowiskiem Ministerstwa Funduszy i Polityki Regionalnej zawartym w piśmie z dnia 22 lutego 2021 r.

- 1) art. 137 ust. 5 ustawy Pzp poprzez udostępnienie zmiany treści SWZ nr 3 dopuszczającej wylegitymowaniem się przez osobę przewidzianą do pełnienia funkcji Kierownika budowy m.in. doświadczeniem w pełnieniu funkcji Kierownika Robót Mostowych dla budowy lub przebudowy co najmniej 1 obiektu mostowego, o obciążeniu dla klasy A lub klasy I nastąpiło w dniu 26.10.2023 r., tj. przed publikacją ogłoszenia o zmianie ogłoszenia opublikowanego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej z dnia 27.11.2023 r. pod nr 2023/S 228-716925;
- 2) art. 134 pkt 7 i 9 ustawy Pzp w zw. z art. 108 ust. 2 ustawy Pzp oraz § 2 ust. 1 pkt 3 rozporządzenia Ministra Rozwoju, Pracy i Technologii z dnia 23 grudnia 2020 r. w sprawie podmiotowych środków dowodowych oraz innych dokumentów lub oświadczeń, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy (Dz. U. poz. 2415 ze zm.) poprzez zaniechanie wskazania w treści SWZ, dotyczącej Części 1 postępowania, przesłanki wykluczenia z postępowania wskazanej w art. 108 ust. 2 ustawy Pzp oraz nie wskazując wśród wymaganych dokumentów podmiotowych, informacji o której § 2 ust. 1 pkt 3 ww. rozporządzenia.

UZASADNIENIE

1. Z dokumentacji kontrolowanego postępowania wynika, iż zamawiający, w toku przedmiotowego postępowania, dokonał m.in. zmiany treści specyfikacji warunków zamówienia (SWZ) dotyczącej warunku dysponowania personelem przewidzianym do realizacji przedmiotu zamówienia w zakresie doświadczenia wymaganego od osoby przewidzianej przez wykonawcę do pełnienia funkcji Kierownika budowy. Zamawiający dokonując zmiany SWZ (zmiana nr 3), opublikowanej na stronie internetowej prowadzonego postępowania w dniu 26.10.2023 r. o godzinie 15:12 dotyczącej Części 2 postępowania wskazał, że osoba wskazana przez wykonawcę na stanowisko Kierownika Budowy musi posiadać: „Minimum 12 miesięcy doświadczenia w okresie trwania robót budowlanych przy realizacji 1 lub 2 zadań obejmujących budowę lub przebudowę lub nadzór nad budową lub przebudową dróg lub ulic klasy min. GP jednojezdniowych o wartości robót co najmniej 70 mln PLN netto każde na stanowisku/stanowiskach: Kierownika Budowy lub Kierownika Robót Drogowych dla odcinka o długości min. 4 km lub Kierownika Robót Mostowych dla budowy lub przebudowy co najmniej 1 obiektu mostowego, o obciążeniu dla klasy A lub klasy I lub Inżyniera Kontraktu lub Inżyniera Rezydenta”.

Natomiast w zmianie ogłoszenia przekazanej Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej drogą elektroniczną w dniu 24.10.2023 r. oraz opublikowanej w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej z dnia 27.10.2023 r. pod nr 2023/S 208-657127 oraz opublikowanej na stronie internetowej prowadzonego postępowania w dniu 27.10.2023 r. o godzinie 9:54, zamawiający

wskazał, że osoba wskazana przez wykonawcę na stanowisko Kierownika Budowy musi mieć „Minimum 12 miesięcy doświadczenia w okresie trwania robót budowlanych przy realizacji 1 lub 2 zadań obejmujących budowę lub przebudowę lub nadzór nad budową lub przebudową dróg lub ulic klasy min. GP jednojezdniowych o wartości robót co najmniej 70 mln PLN netto każde na stanowisku/stanowiskach: Kierownika Budowy lub Kierownika Robót Drogowych dla odcinka o długości min. 4 km lub Kierownika Robót Mostowych dla budowy co najmniej 1 obiektu mostowego, o obciążeniu dla klasy A lub klasy I lub Inżyniera Kontraktu lub Inżyniera Rezydenta”.

Zamawiający ujednolicił treść ogłoszenia z treścią SWZ ustaloną modyfikacją z dnia 26.10.2023 r. wraz z kolejną zmianą treści ogłoszenia przekazaną Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej drogą elektroniczną w dniu 22.11.2023 r. oraz opublikowaną w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej z dnia 27.11.2023 r. pod nr 2023/S 228-716925.

Zgodnie z art. 137 ust. 4 ustawy Pzp w przypadku gdy zmiana treści SWZ prowadzi do zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu, zamawiający przekazuje Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej ogłoszenie, o którym mowa w art. 90 ust. 1 ustawy Pzp. Art. 137 ust. 5 ustawy Pzp doprecyzowuje, iż w przypadku, o którym mowa w ust. 4, udostępnienie zmiany treści SWZ na stronie internetowej prowadzonego postępowania nie może nastąpić przed publikacją ogłoszenia, o którym mowa w art. 90 ust. 1 ustawy Pzp, z wyjątkiem przypadku gdy zamawiający nie został powiadomiony o publikacji w terminie 48 godzin od potwierdzenia przez Urząd Publikacji Unii Europejskiej otrzymania tego ogłoszenia.

W związku z faktem, iż udostępnienie zmiany treści SWZ nr 3 dopuszczającej wylegitymowaniem się przez osobę przewidzianą do pełnienia funkcji Kierownika budowy m.in. doświadczeniem w pełnieniu funkcji Kierownika Robót Mostowych dla budowy lub przebudowy co najmniej 1 obiektu mostowego, o obciążeniu dla klasy A lub klasy I nastąpiło w dniu 26.10.2023 r., tj. przed publikacją ogłoszenia o zmianie ogłoszenia opublikowanego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej z dnia 27.11.2023 r. pod nr 2023/S 228-716925, stwierdzić należy, iż naruszony został art. 137 ust. 5 ustawy Pzp.

Powyższe naruszenie nie miało wpływu na wynik postępowania.

2. Zamawiający w pkt 3 protokołu ZP-PN wskazał, że wartość zamówienia wynosi 219.036.372,26 zł, co stanowi równowartość 49.181.869,11 euro. Jednocześnie zamawiający wskazał, że na powyższą wartość składa się wartość Części 1 zamówienia, która wynosi 63.073.925,79 zł, co stanowi równowartość 14.162.458,64 euro oraz wartość Części 2, która wynosi 155.962.446,47 zł, co stanowi równowartość 35.019.410,47 euro. Zamawiający dokonał szacowania wartości zamówienia w dniu 29.09.2023 r.

Zamawiający w pkt 9.1 SWZ wskazał, że „Z postępowania o udzielenie zamówienia wyklucza się Wykonawcę, w stosunku do którego zachodzi którakolwiek z okoliczności, o których mowa w art. 108 ust. 1 (i 2 – dotyczy Części 2) ustawy Pzp”.

Jednocześnie w pkt 10.6 SWZ zamawiający wymienił środki podmiotowe, których będzie żądał od wykonawców na podstawie art. 126 ust. 1 ustawy Pzp. W pkt 10.6. SWZ zamawiający wymienił:

„g) informację z Centralnego Rejestru Beneficjentów Rzeczywistych, w zakresie art. 108 ust. 2 ustawy Pzp, jeżeli odrębne przepisy wymagają wpisu do tego rejestru, sporządzoną nie wcześniej niż 3 miesiące przed jej złożeniem. – dotyczy Części 2”.

Następnie zamawiający w piśmie z dnia 08.04.2024 r. (dotyczącym Części 1 postępowania), w którym wezwał konsorcjum KOBYLARNIA S.A., MIRBUD S.A. do złożenia podmiotowych środków dowodowych, nie wymienił wśród wymaganych dokumentów informacji z Centralnego Rejestru Beneficjentów Rzeczywistych, w zakresie art. 108 ust. 2 ustawy Pzp, sporządzoną nie wcześniej niż 3 miesiące przed jej złożeniem.

Zamawiający wezwał konsorcjum KOBYLARNIA S.A., MIRBUD S.A. jednocześnie do złożenia tego dokumentu w Części 2 postępowania, a konsorcjum KOBYLARNIA S.A., MIRBUD S.A. ostatecznie przedłożyło wymagany dokument dotyczący wykonawcy KOBYLARNIA S.A. oraz wskazało w wyjaśnieniach z dnia 25.04.2024 r., że „MIRBUD S.A. jest spółką publiczną w rozumieniu ustawy z dnia 29 lipca 2005 r. o ofercie publicznej i warunkach wprowadzania instrumentów finansowych do zorganizowanego systemu obrotu oraz o spółkach publicznych, tzn. jest spółką, której co najmniej jedna akcja jest dopuszczona do obrotu na rynku regulowanym lub wprowadzona do obrotu w alternatywnym systemie obrotu na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej (art. 4 pkt 20 ww. ustawy). Z tego względu MIRBUD S.A. nie miała ani nie ma obowiązku zgłaszania informacji o beneficjentach rzeczywistych czy obowiązku ich aktualizacji. Dlatego też MIRBUD S.A. nie jest wpisana do Centralnego Rejestru Beneficjentów Rzeczywistych”.

W tym miejscu należy zauważyć, iż zgodnie z art. 30 ust. 1 ustawy Pzp „Jeżeli zamawiający planuje udzielić zamówienia na roboty budowlane lub usługi w częściach, z których każda stanowi przedmiot odrębnego postępowania, lub dopuszcza możliwość składania ofert częściowych, wartością zamówienia jest łączna wartość poszczególnych części zamówienia”. Natomiast zgodnie z art. 108 ust. 2 ustawy Pzp „Z postępowania o udzielenie zamówienia, w przypadku zamówienia o wartości równej lub przekraczającej wyrażoną w złotych równowartość kwoty dla robót budowlanych – 20 000 000 euro, a dla dostaw lub usług – 10 000 000 euro, wyklucza się wykonawcę, który udaremnia lub utrudnia stwierdzenie przestępnego pochodzenia pieniędzy lub ukrywa ich pochodzenie, w związku z brakiem

możliwości ustalenia beneficjenta rzeczywistego, w rozumieniu art. 2 ust. 2 pkt 1 ustawy z dnia 1 marca 2018 r. o przeciwdziałaniu praniu pieniędzy oraz finansowaniu terroryzmu (Dz. U. z 2023 r. poz. 1124 i 1285)".

Z powyższych przepisów jednoznacznie wynika, że zamawiający był zobowiązany wskazać w SWZ przesłankę wykluczenia opisaną w art. 108 ust. 2 ustawy Pzp w obu jego częściach oraz żądać stosownego dokumentu w celu jej weryfikacji, gdyż jak wskazał w protokole postępowania – łączna wartość szacunkowa zamówienia wynosi 219.036.372,26 zł, co stanowi równowartość 49.181.869,11 euro, a zatem przewyższa równowartość kwoty 20 000 000 euro, o której mowa w art. 108 ust. 2 ustawy Pzp.

Tym samym zamawiający nie wskazując w treści SWZ, dotyczącej Części 1 postępowania, przesłanki wykluczenia z postępowania wskazanej w art. 108 ust. 2 ustawy Pzp oraz nie wskazując wśród wymaganych dokumentów podmiotowych, informacji o której § 2 ust. 1 pkt 3 rozporządzenia Ministra Rozwoju, Pracy i Technologii z dnia 23 grudnia 2020 r. w sprawie podmiotowych środków dowodowych oraz innych dokumentów lub oświadczeń, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy (Dz. U. poz. 2415 ze zm.), dalej jako „Rozporządzenie”, naruszył art. 134 pkt 7 i 9 ustawy Pzp w zw. z art. 108 ust. 2 ustawy Pzp oraz § 2 ust. 1 pkt 3 Rozporządzenia.

W konsekwencji stwierdzonego naruszenia zamawiający nie wezwał konsorcjum KOBYLARNIA S.A., MIRBUD S.A. na podstawie art. 126 ust. 1 ustawy Pzp do złożenia informacji, o której § 2 ust. 1 pkt 3 Rozporządzenia w Części 1 postępowania. Mając jednak na uwadze opisaną powyżej okoliczność, że oferta konsorcjum KOBYLARNIA S.A., MIRBUD S.A. została wybrana jako najkorzystniejsza w obydwu częściach zamówienia, zaś konsorcjum KOBYLARNIA S.A., MIRBUD S.A. w Części 2 złożyło informację, o której mowa w § 2 ust. 1 pkt 3 Rozporządzenia, Prezes Urzędu odstępuje od sformułowania zaleceń pokontrolnych do wezwania wykonawcy o złożenie informacji, o której § 2 ust. 1 pkt 3 Rozporządzenia, ponieważ zamawiający posiada już ww. informację i w oparciu o nią zweryfikował, czy wobec konsorcjum KOBYLARNIA S.A., MIRBUD S.A. nie materializuje się przesłanka do wykluczenia na podstawie art. 108 ust. 2 ustawy Pzp.

Powyższe naruszenie nie miało wpływu na wynik postępowania.

Ponadto informuję, że zgodnie z art. 617 ustawy Pzp od wyniku kontroli uprzedniej Zamawiającemu przysługuje prawo wniesienia do Prezesa Urzędu umotywowanych zastrzeżeń w terminie 7 dni od dnia doręczenia informacji o wyniku kontroli uprzedniej.

Prezes Urzędu Zamówień Publicznych przeprowadza kontrolę w zakresie zgodności z przepisami ustawy Prawo zamówień publicznych działań lub zaniechań zamawiającego. Kontrola prowadzona jest niezależnie od kontroli innych instytucji i organów, prowadzonych w oparciu o obowiązujące przepisy prawa.