



Prezes Urzędu Zamówień Publicznych

DKZP.WKZ4.440.49.2024.ICG

dot. KU/49/24/DKZP

Warszawa, dnia 20.09.2024 r.

Informacja o wyniku kontroli uprzedniej II

(w zakresie wykonania przez zamawiającego zaleceń pokontrolnych
sformułowanych w Informacji o wyniku kontroli uprzedniej z dnia 24.07.2024 r.).

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

Zamawiający:	PKP Polskie Linie Kolejowe S.A. Zakład Linii Kolejowych w Białymstoku Dział Gospodarki Materiałowej i Zamówień ul. Kopernika 58 15-379 Białystok
Rodzaj zamówienia:	roboty budowlane
Przedmiot zamówienia:	Zabudowa urządzeń zdalnego sterowania na st. Augustów i włączenie do sterowania stacji Sidra, Dąbrowa Białostocka, Jastrzębna i Szczepki
Tryb postępowania:	przetarg nieograniczony (procedura, o której mowa w art. 139 ustawy Pzp)
Data wszczęcia postępowania:	31.07.2023 r.
Numer ogłoszenia o zamówieniu:	2023/S 149-478229
Wartość zamówienia:	116 000 000,00 zł (tj. 26 046 344,53 euro)
Środki UE:	Krajowy Plan Odbudowy w ramach projektu: „Digitalizacja infrastruktury kolejowej poprzez zabudowę nowoczesnych urządzeń i systemów – etap I”
Rodzaj procedury:	zamówienie sektorowe

2. Informacja o stwierdzeniu naruszeń lub ich braku.

Po przeprowadzeniu kontroli uprzedniej przedmiotowego postępowania na podstawie art. 603 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2024 r., poz. 1320), zwanej dalej „ustawą Pzp”, w związku z art. 613 ust. 1 i 2 ustawy Pzp, Prezes Urzędu Zamówień Publicznych na podstawie art. 616 ust. 1 pkt 2 i 3 ustawy Pzp informuje o stwierdzonym naruszeniu art. 61 ust. 1, art. 20 ust. 1 i art. 16 ust. 1 ustawy Pzp, poprzez zastosowanie w przedmiotowym postępowaniu niedopuszczalnego środka komunikacji między Zamawiającym a wykonawcą, tj. formy ustnej w zakresie wyrażenia zgody na przedłużenie terminu uzupełnienia dokumentów i złożenia wyjaśnienia potwierdzających spełnienie warunków udziału w postępowaniu.

UZASADNIENIE

Z analizy dokumentacji postępowania wynika, iż pismem z dnia 30.07.2024 r. Zamawiający, zwrócił się do wykonawcy KZA Przedsiębiorstwo Automatyki i Telekomunikacji S.A. do:

1. złożenia dokumentów potwierdzających, że wykonawca jest ubezpieczony od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia ze wskazaniem sumy gwarancyjnej tego ubezpieczenia. Dokumentem takim może być np. polisa OC seria K Nr 06094090 z dnia 02.01.2023 r. wraz Aneks nr 1 do tej polisy oraz dowodami uiszczenia składek, których termin płatności na dzień dokonywania przez zamawiającego oceny spełnienia warunku udziału w postępowaniu już upłynął. Uzupełnione dokumenty muszą w sposób jednoznaczny potwierdzać fakt spełniania warunku udziału w postępowaniu dotyczącego ubezpieczenia od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia na wymaganą sumę gwarancyjną,
2. złożenia podmiotowego środka dowodowego w postaci oświadczenia wykonawcy o aktualności informacji zawartych w oświadczeniu, o którym mowa w art. 125 ust. 1 ustawy Pzp (JEDZ),
3. na podstawie art. 128 ust. 1 ustawy Pzp - do uzupełnienia dokumentów potwierdzających, że wykonawca dysponuje lub będzie dysponował osobami zatrudnionymi na stanowiskach projektantów dla poszczególnych branż, tj.:
 - Projektantem urządzeń sterowania ruchem kolejowym - 1 osoba,
 - Projektantem urządzeń telekomunikacyjnych - 1 osoba,
 - Projektantem instalacji i urządzeń elektrycznych i elektroenergetycznych - 1 osoba,
 - Projektantem robót torowych - 1 osoba,

posiadającymi doświadczenie polegające na opracowaniu, w charakterze Głównego projektanta - w rozumieniu opisu sformułowanego w SWZ, dokumentacji projektowej dla robót budowlanych

lub

na podstawie art. 128 ust. 4 ustawy Pzp - do udzielenia wyjaśnień w zakresie złożonego Wykazu osób skierowanych do realizacji zamówienia, zgodnie z Załącznikiem nr 12 do SWZ, w celu wykazania posiadania doświadczenia w charakterze Głównego projektanta przez specjalistów zatrudnionych na stanowiskach projektantów dla poszczególnych branż, wyszczególnionych w Wykazie osób skierowanych do realizacji zamówienia. Uzupełnione dokumenty lub udzielone wyjaśnienia muszą w sposób jednoznaczny potwierdzać fakt spełniania warunku udziału w postępowaniu dotyczącego dysponowania osobami zdolnymi do wykonywania zamówienia opisanego w SWZ.

Dokumenty, należało przesłać w nieprzekraczalnym terminie do dnia 09.08.2024 r. za pomocą Platformy Zakupowej.

Pismem z dnia z dnia 05.08.2024 r. (przekazanym tego samego dnia) wykonawca zwrócił się do zamawiającego z prośbą o przesunięcie terminu wyznaczonego na złożenie wyjaśnień do dnia 28.08.2024 r.

W dniu 06.08.2024 r. Zamawiający poinformował wykonawcę o wyrażeniu zgody na przesunięcie terminu na złożenie wyjaśnień do dnia 28.08.2024 r.

Wykonawca przekazał wymagane dokumenty i wyjaśnienia przy piśmie z dnia 27.08.2024 r. (przekazanym tego samego dnia), które następnie zostało uzupełnione w dniach 30.08.2024 r. i 03.09.2024 r.

Pismem z dnia 11.09.2024 r. Departament Kontroli Zamówień Publicznych zwrócił się do zamawiającego m.in. z prośbą o wyjaśnienie, czy wykonawca KZA Przedsiębiorstwo Automatyki i Telekomunikacji S.A. zwrócił się do zamawiającego o przedłużenie terminu wyznaczonego w piśmie z dnia 30.07.2024 r. na przekazanie dokumentów i wyjaśnień potwierdzających spełnienie warunków udziału w postępowaniu, wyznaczonego pierwotnie na dzień 09.08.2024 r. a następnie wydłużonego do dnia 28.08.2024 r.

W odpowiedzi na powyższe wezwanie zamawiający, w piśmie z dnia 12.09.2024 r. wyjaśnił, iż „W dniu 28.08.2024 r. wykonawca KZA Przedsiębiorstwo Automatyki i Telekomunikacji S.A. zwrócił się do Zamawiającego z ustną prośbą o przedłużenie terminu złożenia dokumentów i wyjaśnień potwierdzających spełnienie warunków udziału w ww. postępowaniu w terminie do 03.09.2024 r. Zamawiający wyraził zgodę na wydłużenie terminu do 03.09.2024 r.”.

W tym miejscu należy wskazać, że zgodnie z art. 20 ust. 1 ustawy Pzp postępowanie o udzielenie zamówienia, z zastrzeżeniem wyjątków przewidzianych w ustawie, prowadzi się pisemnie. Powyższe oznacza, iż Zamawiający zobligowany jest do stosowania w postępowaniu takich środków przekazu, które zapewniają wyrażenie informacji przy użyciu wyrazów, cyfr lub innych znaków pisańskich, które można odczytać i powielić, w tym przekazać przy użyciu środków komunikacji elektronicznej. Zasada pisemności stanowi wsparcie dla realizacji zasady przejrzystości postępowania, ale także dla pozostałych fundamentalnych dla postępowania o udzielenie zamówienia publicznego zasad: zachowania uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców. Wyjątkiem od zasady pisemności jest komunikacja ustna dopuszczona w okolicznościach wymienionych w art. 61 ust. 2 ustawy Pzp. Przepis ten uznaje dopuszczalność komunikacji ustnej w toku negocjacji lub dialogu oraz w odniesieniu do informacji, które nie są istotne, w szczególności nie dotyczą ogłoszenia o zamówieniu lub dokumentów zamówienia, wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub konkursie, potwierdzenia zainteresowania, ofert lub prac konkursowych, o ile treść takiej komunikacji ustnej jest udokumentowana. Nie ulega wątpliwości, iż wezwania kierowane przez Zamawiającego do wykonawców, jak również zmiany terminów udzielenia wyjaśnień/uzupełnienia dokumentów, w tym także odpowiedzi wykonawców na ww. wezwania, stanowią informacje istotne w postępowaniu i w ramach ww. komunikacji nie jest dopuszczalna forma ustna.

Zgodnie z art. 16 pkt 1 ustawy Pzp Zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców.

W przedmiotowej sprawie Zamawiający ustnie wyraził zgodę na przedłużenie terminu do złożenia dokumentów i wyjaśnień w odpowiedzi na ustną prośbę wykonawcy, pomimo szczegółowego określenia sposobu komunikacji w postępowaniu oraz wymagań dotyczących składanych oświadczeń i dokumentów zawartych w rozdziale XV SWZ, z którego jednoznacznie wynika, że komunikacja w postępowaniu, w tym składanie ofert oraz przekazywanie dokumentów lub oświadczeń między Zamawiającym a wykonawcą, odbywa się przy użyciu Platformy Zakupowej.

Z uwagi na fakt, że zgodnie z art. 61 ust. 1 ustawy Pzp, komunikacja w postępowaniu o udzielenie zamówienia i w konkursie, w tym składanie ofert, wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu lub konkursie, wymiana informacji oraz przekazywanie dokumentów lub oświadczeń między Zamawiającym a wykonawcą, z uwzględnieniem wyjątków określonych w ustawie, odbywa się przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, jak również mając na

uwadze podstawową zasadę udzielania zamówień, tj. zasadę pisemności, należy stwierdzić, iż ustna forma porozumiewania się pomiędzy stronami nie może być brana pod uwagę, w szczególności nie może być wiążąca w ramach przedmiotowego postępowania.

Tym samym, stwierdzić należy, że Zamawiający dopuścił się naruszenia art. 61 ust. 1, art. 20 ust. 1 oraz art. 16 ust. 1 ustawy Pzp.

Biorąc zatem pod uwagę, że w przedmiotowym stanie faktycznym, wydłużenie terminu na złożenie dokumentów i wyjaśnień, na prośbę wykonawcy, nastąpiło jeszcze przed upływem terminu wyznaczonego na złożenie dokumentów i wyjaśnień a przekazane wyjaśnienia potwierdzają spełnienie warunków udziału w postępowaniu zakwestionowania wymaga jedynie forma komunikacji pomiędzy Zamawiającym a wykonawcą, co wyartykułowano w powyższym naruszeniu. W postępowaniu Zamawiający ustnie wyraził zgodę na przedłużenie terminu złożenia wyjaśnień, wykonawca uznał tę odpowiedź za wiążącą i w terminie wyznaczonym przez Zamawiającego uzupełnił dokumenty i złożył wyjaśnienia potwierdzające spełnienie warunków udziału w postępowaniu, a co za tym idzie, stwierdzenia braku istnienia naruszeń opisanych w pkt 6, 9 i 13 Informacji o wyniku kontroli uprzedniej z dnia 24.07.2024 r., tj. naruszenia:

1. art. 128 ust. 1 ustawy Pzp poprzez brak dokonania przez zamawiającego czynności wezwania wykonawcy do uzupełnienia dokumentów potwierdzających spełnienie warunku udziału w postępowaniu dotyczącego ubezpieczenia od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia na wymaganą sumę gwarancyjną,
2. art. 134 ust. 1 pkt 9 ustawy PZP oraz art. 124 pkt 1 ustawy Pzp w zw. z § 2 ust. 1 pkt 7 rozporządzenia poprzez zaniechanie żądania w SWZ podmiotowego środka dowodowego w postaci oświadczenia wykonawcy o aktualności informacji zawartych w oświadczeniu, o którym mowa w art. 125 ust. 1 ustawy Pzp,
3. art. 128 ust. 1 i 4 ustawy Pzp poprzez zaniechanie dokonania czynności wezwania wykonawcy do uzupełnienia niekompletnych dokumentów lub wyjaśnienia treści przedłożonych dokumentów złożonych na potwierdzenie spełniania warunku udziału w postępowaniu dotyczącego dysponowania osobami zdolnymi do wykonywania zamówienia.

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 Pzp działań lub zaniechań zamawiającego. Kontrola prowadzona jest niezależnie od kontroli innych instytucji i organów, prowadzonych w oparciu o obowiązujące przepisy prawa.

z up. Prezesa
Urzędu Zamówień Publicznych

DYREKTOR
Departament Kontroli Zamówień Publicznych


Zbigniew Wiecha