



Prezes Urzędu Zamówień Publicznych

KU/104/24/DKZP

DKZP.WKZ6.440.108.2024.JB

Warszawa, dnia 27.12.2024 r.

Informacja o wyniku kontroli uprzedniej

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

Zamawiający:

Energa-Operator Spółka Akcyjna z siedzibą
w Gdańsku
ul. Marynarki Polskiej 130, 80-557 Gdańsk
Oddział w Płocku
ul. Wyszogrodzka 106, 09-400 Płock
Na podstawie art. 37 ust. 2, ust. 3 pkt 2-4
oraz ust. 4 ustawy Pzp postępowanie
organizuje
i prowadzi:
ENERGA Logistyka Sp. z o.o.
Biuro Zakupów Operacyjnych
ul. Otokowska 25, 09-407 Płock
adres korespondencyjny: ul. Grunwaldzka
472 A, 80-309 Gdańsk

Rodzaj zamówienia:

roboty budowlane

Rodzaj procedury:

zamówienie klasyczne

Przedmiot zamówienia:

Wykonanie robót budowlano-montażowych
dla zadania „Budowa stacji
elektroenergetycznej 110/15 kV GPZ Piątek”

Tryb postępowania:

przetarg nieograniczony (procedura, o której
mowa w art. 139 ust. 1 ustawy Pzp)

**Data wszczęcia
postępowania:**

11.07.2024 r.

Numer ogłoszenia

o zamówieniu:

S 135/2024, 419463-2024

Wartość zamówienia:

24 944 375,37 zł (tj. 5 379 305,03 euro).

Wartość całego projektu – 198 900 000,00 zł
(42 893 187,55 euro)

Środki UE:

zamówienie finansowane ze środków programu Fundusze Europejskie na Infrastrukturę, Klimat, Środowisko 2021 – 2027 (FEnIKS), działanie 2.3, Umowa o dofinansowanie projektu pod nazwą „Budowa i modernizacja 8 GPZ na potrzeby rozwoju inteligentnej sieci elektroenergetycznej” (nr umowy: FENX.02.03-IW.02-0004/23), została zawarta w dniu 15.10.2024 r.

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 ze zm.), 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 ustawy Pzp stwierdza naruszenie przez Zamawiającego:

1. art. 90 ust. 1 ustawy Pzp w zw. z rozporządzeniem wykonawczym Komisji (UE) 2019/1780 z dnia 23 września 2019 r. ustanawiającym standardowe formularze do publikacji ogłoszeń w dziedzinie zamówień publicznych i uchylające rozporządzenie wykonawcze (UE) 2015/1986 (eformularze) (wraz ze zmianami), poprzez zaniechanie zmiany ogłoszenia o zamówieniu w sekcji 2 *Procedura*, pkt 5.1.9 *Kryteria kwalifikacji* poprzez podanie podmiotowego środka dowodowego potwierdzającego spełnienie warunku sytuacji ekonomicznej lub finansowej, który został wskazany w rozdz. XIV ust. 1 pkt 1.4 ppkt 1 SWZ, tj. informacji z banku lub spółdzielczej kasy oszczędnościowo-kredytowej, potwierdzającej wysokość posiadanych środków finansowych lub zdolność kredytową, w okresie nie wcześniejszym niż 3 miesiące przed jej złożeniem;
2. art. 124 pkt 1 w zw. z art. 119 ustawy Pzp w zw. z § 5 ust. 1 rozporządzenia Ministra Rozwoju z dnia 23 grudnia 2020 r. w sprawie podmiotowych środków dowodowych oraz innych dokumentów lub oświadczeń, jakich może żądać zamawiający od

wykonawcy (Dz. U. z 2020 r., poz. 2415 ze zm.), poprzez określenie w rozdz. XV ust. 5 SWZ żądania przedstawienia podmiotowego środka dowodowego, określonego w § 2 ust. 1 pkt 2 rozporządzenia, tj. *oświadczenia w zakresie art. 108 ust. 1 pkt 5 ustawy Pzp, o braku przynależności do tej samej grupy kapitałowej, w rozumieniu ustawy z dnia 16.02.2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz. U. z 2020 r., poz. 1076 i 1086), z innym wykonawcą, który złożył odrębną ofertę, ofertę częściową lub wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, albo oświadczenie o przynależności do tej samej grupy kapitałowej wraz z dokumentami lub informacjami potwierdzającymi przygotowanie oferty, oferty częściowej lub wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu niezależnie od innego wykonawcy należącego do tej samej grupy kapitałowej*, w stosunku do podmiotów udostępniających zasoby, na potwierdzenie braku podstaw do ich wykluczenia.

Uzasadnienie

Ad. 1

W kontrolowanym postępowaniu Zamawiający zawarł w ogłoszeniu o zamówieniu w sekcji 2 *Procedura*, pkt 5.1.9 *Kryteria kwalifikacji* opis warunków udziału w postępowaniu. Opisany został w pierwszej kolejności warunek sytuacji ekonomicznej lub finansowej. Pomimo zawarcia opisu tego warunku, Zamawiający nie wskazał następnie podmiotowych środków dowodowych wymaganych w celu wykazania jego spełnienia. Zamawiający nie dokonał też zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu w celu uzupełnienia brakujących informacji.

W stanie prawnym właściwym dla kontrolowanego postępowania do publikacji ogłoszeń w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej zastosowanie miały formularze ustanowione rozporządzeniem wykonawczym Komisji (UE) 2019/1780 z dnia 23 września 2019 r. ustanawiającym standardowe formularze do publikacji ogłoszeń w dziedzinie zamówień publicznych i uchylające rozporządzenie wykonawcze (UE) 2015/1986 (formularze) (wraz ze zmianami), dalej jako: „*rozporządzenie wykonawcze*”. Zgodnie z załącznikiem do rozporządzenia wykonawczego zawierającym Tabelę 2 opisującą Pola w standardowych formularzach i ogłoszeniach, w polu BG-702 należy zawrzeć „informacje na temat kryteriów (lub kryterium) kwalifikacji. Należy wymienić wszystkie kryteria. Informacje te mogą się różnić w zależności od części zamówienia”. W dalszym polu BT-750 określa się „Krótki opis kryterium (lub kryteriów) kwalifikacji, w tym wymogi minimalne, wymagane informacje (np. oświadczenia własne, dokumenty) oraz sposób, w jaki kryterium lub kryteria zostaną wykorzystane do wyboru kandydatów, którzy zostaną zaproszeni do drugiego etapu procedury (jeżeli określono maksymalną liczbę kandydatów)”.

Dodatkowo, w Instrukcji wypełniania ogłoszenia o zamówieniu przygotowanej przez Urząd Zamówień Publicznych¹, opisano, że we wzorze ogłoszenia w zakładce Warunki przetargu, w polu BT-750 (LOT): „Wskazuje się opis warunków udziału w postępowaniu, wymagane dokumenty składane na potwierdzenie ich spełniania oraz sposób, w jaki kryterium

¹ <https://www.gov.pl/web/uzp/instrukcje-w-zakresie-publikowania-ogloszen-w-duue>

lub kryteria zostaną wykorzystane do wyboru kandydatów, którzy zostaną zaproszeni do drugiego etapu procedury (jeżeli określono maksymalną liczbę kandydatów)".

Jak wynika z powyższego, rozporządzenie wykonawcze Komisji (UE) 2019/1780 nakłada obligatoryjny obowiązek podawania w ogłoszeniu o zamówieniu podmiotowych środków dowodowych wymaganych na potwierdzenie spełnienia każdego warunku udziału w postępowaniu. Zamawiający musi zatem dopilnować zawarcia w treści ogłoszenia kompletnej listy podmiotowych środków dowodowych.

Art. 90 ust. 1 ustawy Pzp przyznaje zamawiającym uprawnienie do zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu poprzez przekazanie Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej sprostowania, ogłoszenia zmian lub dodatkowych informacji. Konieczność dokonania zmian ogłoszenia o zamówieniu może wynikać m. in. z błędów w treści ogłoszenia, w tym niepodania części wymaganych informacji. Biorąc pod uwagę treść art. 90 ust. 1 ustawy Pzp Zamawiający w kontrolowanym postępowaniu powinien dokonać zmiany ogłoszenia o zamówieniu w sekcji 2 *Procedura*, pkt 5.1.9 *Kryteria kwalifikacji* poprzez podanie podmiotowego środka dowodowego potwierdzającego spełnienie warunku sytuacji ekonomicznej lub finansowej, który został wskazany w rozdz. XIV ust. 1 pkt 1.4 ppkt 1 SWZ, tj. informacji z banku lub spółdzielczej kasy oszczędnościowo-kredytowej, potwierdzającej wysokość posiadanych środków finansowych lub zdolność kredytową, w okresie nie wcześniejszym niż 3 miesiące przed jej złożeniem. Zaniechanie obowiązku zmiany ogłoszenia o zamówieniu w powyższym zakresie stanowi naruszenie art. 90 ust. 1 ustawy Pzp w zw. z rozporządzeniem wykonawczym Komisji (UE) 2019/1780 z dnia 23 września 2019 r. Stwierdzone naruszenie nie miało wpływu na wynik postępowania.

Ad. 2

W rozdz. XIV ust. 1 pkt 1.3 SWZ Zamawiający przewidział, że *„Wykonawca powołujący się na zasoby podmiotu udostępniającego zasoby na zasadach określonych w art. 118 ustawy Pzp ma obowiązek przedłożenia podmiotowych środków dowodowych podmiotu udostępniającego zasoby, potwierdzających brak podstaw wykluczenia z postępowania, na podstawie przesłanek, które zostały przewidziane względem Wykonawcy”*.

Z kolei w rozdz. XV ust. 5 zdanie drugie SWZ wskazano, że *„Wykonawca zobowiązany będzie złożyć na wezwanie Zamawiającego zgodnie z art. 126 ust. 1 ustawy Pzp, podmiotowe środki dowodowe tych podmiotów, dotyczące braku podstaw wykluczenia z postępowania w takim samym zakresie, w jakim zobowiązany jest złożyć te dokumenty sam Wykonawca”*.

W rozdz. XIV ust. 1 SWZ Zamawiający wymienił w wykazie podmiotowych środków dowodowych w pkt 1.1.2: *oświadczenia Wykonawcy, w zakresie art. 108 ust. 1 pkt 5 ustawy Pzp, o braku przynależności do tej samej grupy kapitałowej w rozumieniu ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz.U. z 2023, poz. 1689 ze zm.), z innym Wykonawcą, który złożył odrębną ofertę, ofertę częściową, albo oświadczenia o przynależności do tej samej grupy kapitałowej wraz z dokumentami lub informacjami potwierdzającymi przygotowanie oferty, oferty częściowej, niezależnie od innego Wykonawcy należącego do tej samej grupy kapitałowej (załącznik nr 7 do SWZ)*.

Z przytoczonych postanowień SWZ wynika, że zamawiający żądał przedstawienia - w stosunku do podmiotów udostępniających zasoby - na potwierdzenie braku podlegania wykluczeniu, m.in. dokumentu określonego w § 2 ust. 1 pkt 2 rozporządzenia Ministra Rozwoju z dnia 23 grudnia 2020 r. w sprawie podmiotowych środków dowodowych oraz innych dokumentów lub oświadczeń, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy (Dz. U. z 2020 r., poz. 2415 ze zm.), dalej jako: „rozporządzenie”, tj. oświadczenia wykonawcy w zakresie art. 108 ust. 1 pkt 5 ustawy Pzp, o braku przynależności do tej samej grupy kapitałowej, w rozumieniu ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz.U. z 2020 r. poz. 1076 i 1086), z innym wykonawcą, który złożył odrębną ofertę, ofertę częściową lub wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, albo oświadczenie o przynależności do tej samej grupy kapitałowej wraz z dokumentami lub informacjami potwierdzającymi przygotowanie oferty, oferty częściowej lub wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu niezależnie od innego wykonawcy należącego do tej samej grupy kapitałowej.

Jak wynika z art. 124 pkt 1 ustawy Pzp, w przypadku postępowań o udzielenie zamówienia o wartości równej lub przekraczającej progi unijne zamawiający zobowiązany jest żądać podmiotowych środków dowodowych na potwierdzenie braku podstaw do wykluczenia, o których mowa w art. 108 i 109 ustawy Pzp (z uwzględnieniem postanowień zawartych w art. 393 ustawy Pzp).

Zgodnie natomiast z treścią art. 119 ustawy Pzp, w przypadku polegania wykonawcy na zdolnościach lub sytuacji podmiotów udostępniających zasoby, zamawiający bada również, czy nie zachodzą wobec tego podmiotu podstawy wykluczenia, które zostały przewidziane względem wykonawcy. Powyższe nie dotyczy jednak podstawy wykluczenia, o której mowa w art. 108 ust. 1 pkt 5 ustawy Pzp. Stosownie bowiem do treści § 5 ust. 1 rozporządzenia: *Zamawiający może żądać od wykonawcy, który polega na zdolnościach technicznych lub zawodowych lub sytuacji finansowej lub ekonomicznej podmiotów udostępniających zasoby na zasadach określonych w art. 118 ustawy, przedstawienia podmiotowych środków dowodowych, o których mowa w § 2 ust. 1 pkt 1 i 3–7 oraz ust. 2 rozporządzenia, dotyczących tych podmiotów, potwierdzających, że nie zachodzą wobec tych podmiotów podstawy wykluczenia z postępowania.* Z treści powyższego przepisu wynika jednoznacznie, iż jego zakres – w stosunku do podmiotów udostępniających zasoby na potwierdzenie spełnienia warunków udziału w postępowaniu lub kryteriów selekcji - nie obejmuje podmiotowego środka dowodowego, o którym mowa w § 2 ust. 1 pkt 2 rozporządzenia, tj. oświadczenia w zakresie art. 108 ust. 1 pkt 5 ustawy Pzp, o braku przynależności do tej samej grupy kapitałowej, w rozumieniu ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz.U. z 2020 r. poz. 1076 i 1086), z innym wykonawcą, który złożył odrębną ofertę, ofertę częściową lub wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, albo oświadczenie o przynależności do tej samej grupy kapitałowej wraz z dokumentami lub informacjami potwierdzającymi przygotowanie oferty, oferty częściowej lub wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu niezależnie od innego Wykonawcy należącego do tej samej grupy kapitałowej.

Tym samym należy stwierdzić, że określenie w rozdz. XV ust. 5 SWZ żądania przedstawienia podmiotowego środka dowodowego, określonego w § 2 ust. 1 pkt 2

rozporządzenia, tj. oświadczenia w zakresie art. 108 ust. 1 pkt 5 ustawy Pzp, o braku przynależności do tej samej grupy kapitałowej, w rozumieniu ustawy z dnia 16.02.2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz. U. z 2020 r., poz. 1076 i 1086), z innym wykonawcą, który złożył odrębną ofertę, ofertę częściową lub wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, albo oświadczenie o przynależności do tej samej grupy kapitałowej wraz z dokumentami lub informacjami potwierdzającymi przygotowanie oferty, oferty częściowej lub wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu niezależnie od innego wykonawcy należącego do tej samej grupy kapitałowej, w stosunku do podmiotów udostępniających zasoby, na potwierdzenie braku podstaw do ich wykluczenia, narusza treść art. 124 pkt 1 w zw. z art. 119 ustawy Pzp w zw. z § 5 ust. 1 rozporządzenia. Stwierdzone 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 Pzp działań lub zaniechań zamawiającego. Kontrola prowadzona jest niezależnie od kontroli innych instytucji i organów, prowadzonych w oparciu o obowiązujące przepisy prawa.