



Prezes Urzędu Zamówień Publicznych

DKZP.WKZ3.442.78.2023.JB

KND/80/23/DKZP

Warszawa, dnia2024 r.

Informacja o wyniku kontroli doraźnej

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

Zamawiający:	Państwowe Gospodarstwo Wodne Wody Polskie ul. Żelazna 59a, 00-848 Warszawa (reprezentowany przez Regionalny Zarząd Gospodarki Wodnej w Warszawie, ul. Zarzecze 13b, 03-194 Warszawa)
Rodzaj zamówienia:	usługi
Rodzaj procedury:	zamówienie na usługi społeczne i inne szczególne usługi
Przedmiot zamówienia:	Ochrona obiektów Państwowego Gospodarstwa Wodnego Wody Polskie Zarządu Gospodarki Wodnej w Warszawie na okres 24 miesięcy – część II, III oraz IV zamówienia
Tryb postępowania:	przetarg nieograniczony (z zastosowaniem art. 359 pkt 1 ustawy Pzp)

Data wszczęcia postępowania:	11 lipca 2022 r.
Numer ogłoszenia o zamówieniu:	2022/S 135-385102
Wartość zamówienia:	Całkowita wartość zamówienia: 11 453 299,49 zł (2 571 694,69 euro). Wartość części zamówienia w ramach postępowania o udzielenie zamówienia, którego dotyczy kontrola doraźna: 2 346 266,48 zł (526 824,70 euro), <u>w tym wartość zamówienia dla:</u> części nr II: 37 073,17 zł (8 324,31 euro) części nr III: 589 384,67 zł (132 338,93 euro) części nr IV: 526 314,00 zł (118 177,21 euro)
Środki UE:	nie

2. Informacja o stwierdzeniu naruszeń lub ich braku.

Po przeprowadzeniu kontroli doraźnej przedmiotowego postępowania na podstawie art. 603 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2023 r., poz. 1605 ze zm.), zwanej dalej „ustawą Pzp”, Prezes Urzędu Zamówień Publicznych (dalej także: „Prezes Urzędu”) na podstawie art. 609 ust. 1 pkt 2 ustawy Pzp stwierdza naruszenie przez Zamawiającego przepisu art. 128 ust. 1 w związku z art. 126 ust. 1 ustawy Pzp poprzez zaniechanie wezwania wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia –

(dalej także: „Konsorcjum”) do złożenia podmiotowych środków dowodowych, a w konsekwencji – naruszenie art. 226 ust. 1 pkt 2 lit. c) ustawy Pzp poprzez zaniechanie odrzucenia oferty złożonej przez wykonawcę, który nie złożył w przewidzianym terminie podmiotowych środków dowodowych potwierdzających brak podstaw wykluczenia oraz spełnianie warunków udziału w postępowaniu.

UZASADNIENIE

W toku kontroli doraźnej ustalono, iż Zamawiający – Państwowe Gospodarstwo Wodne Wody Polskie reprezentowany przez Regionalny Zarząd Gospodarki Wodnej w Warszawie prowadził postępowanie o udzielenie zamówienia w trybie przetargu nieograniczonego pn. „Ochrona obiektów Państwowego Gospodarstwa Wodnego Wody Polskie Zarządu Gospodarki Wodnej w Warszawie na okres 24 miesięcy” z podziałem na części, zakończone zawarciem umów w sprawie zamówienia publicznego w zakresie części nr 2, 3 i 4 – w dniu 3 listopada 2022 r.

Jak ustalono, w treści specyfikacji warunków zamówienia (SWZ) w punkcie 7.1 Zamawiający wskazał co następuje: *Z postępowania o udzielenie zamówienia wyklucza się, z zastrzeżeniem art. 110 ust. 2 ustawy Pzp, wykonawcę, na podstawie:*

7.1.1 art. 108 ust. 1 ustawy Pzp;

7.1.2 następujących okoliczności wskazanych w art. 109 ust. 1 ustawy Pzp:

- *w pkt 4 – w stosunku do którego otwarto likwidację, ogłoszono upadłość, którego aktywami zarządza likwidator lub sąd, zawarł układ z wierzycielami, którego działalność gospodarcza jest zawieszona albo znajduje się on winnej tego rodzaju sytuacji wynikającej z podobnej procedury przewidzianej w przepisach miejsca wszczęcia tej procedury;*
- *w pkt 5 – który w sposób zawiniony poważnie naruszył obowiązki zawodowe, co podważa jego uczciwość, w szczególności gdy wykonawca w wyniku zamierzonego działania lub rażącego niedbalstwa nie wykonał lub nienależycie wykonał zamówienie, co zamawiający jest w stanie wykazać za pomocą stosownych dowodów;*
- *w pkt 7 – który, z przyczyn leżących po jego stronie, w znacznym stopniu lub zakresie nie wykonał lub nienależycie wykonał albo długotrwale nienależycie wykonywał istotne zobowiązanie wynikające z wcześniejszej umowy w sprawie zamówienia publicznego lub umowy koncesji, co doprowadziło do wypowiedzenia lub odstąpienia od umowy, odszkodowania, wykonania zastępczego lub realizacji uprawnień z tytułu rękojmi za wady;*
- *w pkt 8 – który w wyniku zamierzonego działania lub rażącego niedbalstwa wprowadził zamawiającego w błąd przy przedstawianiu informacji, że nie podlega wykluczeniu, spełnia warunki udziału w postępowaniu lub kryteria selekcji, co mogło mieć istotny wpływ na decyzje podejmowane przez zamawiającego w postępowaniu o udzielenie zamówienia, lub który zataił te informacje lub nie jest w stanie przedstawić wymaganych podmiotowych środków dowodowych;*
- *w pkt 10 – który w wyniku lekkomyślności lub niedbalstwa przedstawił informacje wprowadzające w błąd, co mogło mieć istotny wpływ na decyzje podejmowane przez zamawiającego w postępowaniu o udzielenie zamówienia.*

7.1.3 art. 7 ust. 1 ustawy z dnia 13 kwietnia 2022 r. o szczególnych rozwiązaniach w zakresie przeciwdziałania wspieraniu agresji na Ukrainę oraz służących ochronie bezpieczeństwa

narodowego (Dz. U. 2022, poz. 835), tj. z postępowania o udzielenie zamówienia publicznego wyklucza się:

- a) wykonawcę oraz uczestnika konkursu wymienionego w wykazach określonych w rozporządzeniu 765/2006 i rozporządzeniu 269/2014 albo wpisanego na listę na podstawie decyzji w sprawie wpisu na listę rozstrzygającej o zastosowaniu środka, o którym mowa w art. 1 pkt 3;
- b) wykonawcę oraz uczestnika konkursu, którego beneficjentem rzeczywistym w rozumieniu ustawy z dnia 1 marca 2018 r. o przeciwdziałaniu praniu pieniędzy oraz finansowaniu terroryzmu (Dz. U. z 2022 r. poz. 593 i 655) jest osoba wymieniona w wykazach określonych w rozporządzeniu 765/2006 i rozporządzeniu 269/2014 albo wpisana na listę lub będąca takim beneficjentem rzeczywistym od dnia 24 lutego 2022 r., o ile została wpisana na listę na podstawie decyzji w sprawie wpisu na listę rozstrzygającej o zastosowaniu środka, o którym mowa w art. 1 pkt 3;
- c) wykonawcę oraz uczestnika konkursu, którego jednostką dominującą w rozumieniu art. 3 ust. 1 pkt 37 ustawy z dnia 29 września 1994 r. o rachunkowości (Dz. U. z 2021 r. poz. 217, 2105 i 2106) jest podmiot wymieniony w wykazach określonych w rozporządzeniu 765/2006 i rozporządzeniu 269/2014 albo wpisany na listę lub będący taką jednostką dominującą od dnia 24 lutego 2022 r., o ile został wpisany na listę na podstawie decyzji w sprawie wpisu na listę rozstrzygającej o zastosowaniu środka, o którym mowa w art. 1 pkt 3.

7.1.4 art. 5k ust. 1 Rozporządzenia Rady (UE) nr 833/2014 z dnia 31 lipca 2014 r. dotyczącego środków ograniczających w związku z działaniami Rosji destabilizującymi sytuację na Ukrainie (Dz. Urz. UE nr L 229 z 31.7.2014) w brzmieniu nadanym Rozporządzeniem nr 2022/576 z dnia 8 kwietnia 2022 r. (Dz. Urz. UE nr L 111/1 z 8.4.2022), tj. zakazuje się udzielania lub dalszego wykonywania wszelkich zamówień publicznych lub koncesji objętych zakresem dyrektyw w sprawie zamówień publicznych, a także zakresem art. 10 ust. 1, 3, ust. 6 lit. a)–e), ust. 8, 9 i 10, art. 11, 12, 13 i 14 dyrektywy 2014/23/UE, art. 7 i 8, art. 10 lit. b)–f) i lit. h)–j) dyrektywy 2014/24/UE, art. 18, art. 21 lit. b)–e) i lit. g)–i), art. 29 i 30 dyrektywy 2014/25/UE oraz art. 13 lit. a)–d), lit. f)–h) i lit. j) dyrektywy 2009/81/WE na rzecz lub z udziałem:

- a) obywateli rosyjskich lub osób fizycznych lub prawnych, podmiotów lub organów z siedzibą w Rosji;
- b) osób prawnych, podmiotów lub organów, do których prawa własności bezpośrednio lub pośrednio w ponad 50 % należą do podmiotu, o którym mowa w lit. a) niniejszego punktu; lub
- c) osób fizycznych lub prawnych, podmiotów lub organów działających w imieniu lub pod kierunkiem podmiotu, o którym mowa w lit. a) lub b) niniejszego punktu,

w tym podwykonawców, dostawców lub podmiotów, na których zdolności polega się w rozumieniu dyrektyw w sprawie zamówień publicznych, w przypadku gdy przypada na nich ponad 10 % wartości zamówienia.

W punkcie 10.3 SWZ Zamawiający wskazał: *Oświadczenia lub dokumenty potwierdzające brak podstaw wykluczenia Wykonawcy z udziału w postępowaniu:*

10.3.1 *Oświadczenie wykonawcy o aktualności informacji zawartych w oświadczeniu JEDZ, w zakresie podstaw wykluczenia z postępowania wskazanych przez zamawiającego, zgodnego z wzorem stanowiącym Załącznik nr 4 do SWZ.*

10.3.2 *Oświadczenie Wykonawcy o niepodleganiu wykluczeniu z postępowania na podstawie art. 7 ust. 1 ustawy o szczególnych rozwiązaniach w zakresie przeciwdziałania agresji na Ukrainę oraz służących ochronie bezpieczeństwa narodowego oraz na podstawie art. 5k ust. 1 Rozporządzenia nr 833/2014 w brzmieniu nadanym Rozporządzeniem nr 2022/576 (Dz. Urz. UE nr L 111/1 z 8.4.2022), zgodne ze wzorem stanowiącym Załącznik nr 5a do SWZ.*

10.3.3 *Jeśli dotyczy – oświadczenie podmiotu udostępniającego zasoby, o niepodleganiu wykluczeniu z postępowania na podstawie art. 7 ust. 1 ustawy o szczególnych rozwiązaniach w zakresie przeciwdziałania agresji na Ukrainę oraz służących ochronie bezpieczeństwa narodowego, zgodne ze wzorem stanowiącym Załącznik nr 5b do SWZ.*

10.3.4 *Jeśli dotyczy – oświadczenie podmiotu udostępniającego zasoby w zakresie odpowiadającym ponad 10% wartości zamówienia, o niepodleganiu wykluczeniu z postępowania na podstawie art. 5k ust. 1 Rozporządzenia nr 833/2014 w brzmieniu nadanym Rozporządzeniem nr 2022/576 (Dz. Urz. UE nr L 111/1 z 8.4.2022), zgodne ze wzorem stanowiącym Załącznik nr 5c do SWZ.*

10.3.5 *Informacja z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 108 ust. 1 pkt 1, 2 i 4 ustawy Pzp, wystawiona nie wcześniej niż 6 miesięcy przed jej złożeniem.*

10.3.6 *Odpis lub informacja z Krajowego Rejestru Sądowego lub z Centralnej Ewidencji i Informacji o Działalności Gospodarczej, sporządzone nie wcześniej niż 3 miesiące przed jej złożeniem, jeżeli odrębne przepisy wymagają wpisu do rejestru lub ewidencji, w celu potwierdzenia braku podstaw wykluczenia na podstawie art. 109 ust. 1 pkt 4 ustawy Pzp.*

10.3.7 *Oświadczenie wykonawcy, o braku przynależności do tej samej grupy kapitałowej w rozumieniu ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów, 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, zgodnego z wzorem stanowiącym Załącznik nr 6 do SWZ.*

Ponadto jak ustalono, w treści SWZ w punkcie 7.2 Zamawiający wskazał m.in. co następuje.

W postępowaniu mogą wziąć udział Wykonawcy, którzy spełniają następujący warunek udziału w postępowaniu:

7.2.1 W zakresie występowania w obrocie gospodarczym

Zamawiający nie wyznacza szczegółowego warunku udziału w tym zakresie.

7.2.2 W zakresie uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej o ile wynika to z odrębnych przepisów.

Wykonawca spełni warunek, jeżeli posiada aktualną koncesję na prowadzenie działalności w zakresie usług ochrony osób i mienia, o której mowa w art. 15 ust. 1 ustawy z dnia 22 sierpnia 1997 r. o ochronie osób i mienia (t.j. Dz.U. z 2021 r. poz. 1995).

7.2.3 W zakresie sytuacji ekonomicznej lub finansowej

Zamawiający nie wyznacza szczegółowego warunku udziału w tym zakresie.

7.2.4 W zakresie zdolności technicznej lub zawodowej

Wykonawca spełni warunek, jeśli wykáže, że:

- a) posiada niezbędne doświadczenie, tzn. Wykonawca wykonał, a w przypadku świadczeń powtarzających się lub ciągłych - również wykonuje, w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie,
- dla części I, III i IV: co najmniej jedną usługę ochrony osób i mienia w budynkach użyteczności publicznej, o wartości nie mniejszej niż:

Część I - 1 000 000,00 zł

Część III - 700 000,00 zł

Część IV - 600 000,00 zł;

Przez budynek użyteczności publicznej należy rozumieć budynek przeznaczony na potrzeby administracji publicznej, wymiaru sprawiedliwości, kultury, kultu religijnego, oświaty, szkolnictwa wyższego, nauki, wychowania, opieki zdrowotnej, społecznej lub socjalnej, obsługi bankowej, handlu, gastronomii, usług, w tym usług pocztowych lub telekomunikacyjnych, turystyki, sportu, obsługi pasażerów w transporcie kolejowym, drogowym, lotniczym, morskim lub wodnym śródlądowym, oraz inny budynek przeznaczony do wykonywania podobnych funkcji; za budynek użyteczności publicznej uznaje się także budynek biurowy lub socjalny (zgodnie z definicją, zawartą w § 3 pkt 6 rozporządzenia Ministra Infrastruktury z dnia 12 kwietnia 2002 r. Warunki techniczne, jakim powinny odpowiadać budynki i ich usytuowanie - tekst jednolity: Dz.U. z 2019 r., poz. 1065 z późn. zm.).

- dla pozostałych części: co najmniej jedną usługę ochrony o wartości nie mniejszej niż:

Część II - 45 000,00 zł

Część V – 200 000,00 zł

Część VI – 50 000,00 zł

Część VII – 20 000,00 zł;

(z tym, że jeśli Wykonawca będzie powoływał się na usługę wykonywaną to wartość zrealizowanej części usługi na dzień składania ofert nie może być mniejsza niż kwota wymieniona powyżej dla danej części postępowania).

[...]

- b) Dla części I, III i IV – dysponuje osobami, które skieruje do realizacji zamówienia, umożliwiającymi realizację zamówienia na odpowiednim poziomie jakości, to jest: dysponuje lub będzie dysponować:

Dla części I – zespołem min. 9 pracowników ochrony (lokalizacja: Centrala RZGW w Warszawie, ul. Zarzecz 13 B, 03-194 Warszawa),

Dla części III – zespołem min. 3 pracowników ochrony, (lokalizacja 1: Obiekt Hydrotechniczny Zbiornik Wodny Domaniów, Mała Elektrownia Wodna Wólka Domaniowska, 26-650 Przytyk),

Dla części IV – zespołem min. 3 pracowników ochrony (lokalizacja 10: Nadzór Wodny i Obiekt Hydrotechniczny w Puławach ul. 6 Sierpnia 5A; 24-100 Puławy), którzy będą wykonywać usługę ochrony stacjonarnej obiektów PGW WP RZGW w Warszawie.

Każdy z ww. pracowników ochrony powinien:

- być wpisany na „Listę kwalifikowanych pracowników ochrony fizycznej”, prowadzoną zgodnie z ustawą o ochronie osób i mienia;
- posiadać aktualną legitymację kwalifikowanego pracownika ochrony fizycznej, zgodnie z przepisem art. 2 pkt. 6 i art. 9a ustawy o ochronie osób i mienia;

Zamawiający dopuszcza w trakcie realizacji zamówienia zastąpienie osób będących pracownikami ochrony fizycznej, innymi osobami, posiadającymi uprawnienia i kwalifikacje w stopniu nie mniejszym niż to określono w warunku 7.2.4. lit. b) niniejszej Specyfikacji.

Uwaga: Zamawiający określając wymogi dla osoby w zakresie posiadanych kwalifikacji dopuszcza odpowiadające im kwalifikacje, które zostały wydane na podstawie wcześniej obowiązujących przepisów oraz odpowiadające im kwalifikacje wydane obywatelom państw członkowskich Unii Europejskiej, Europejskiego Obszaru Gospodarczego oraz Konfederacji Szwajcarskiej, w zakresie którego właściwy organ wydaje decyzję w sprawie uznania kwalifikacji zawodowych na zasadach określonych w ustawie z dnia 22 grudnia 2015 r. o zasadach uznawania kwalifikacji zawodowych nabytych w państwach członkowskich Unii Europejskiej (Dz. U. z 2021 r. poz. 1646 ze zm.). W przypadku

wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenia zamówienia, warunek mogą spełniać wykonawcy łącznie lub co najmniej jeden z nich w całości.

W punkcie 7.3 SWZ Zamawiający wskazał co następuje.

7.3 Na potwierdzenie spełniania warunku, określonego w pkt 7.2.4 lit. a), wykonawca – oprócz oświadczenia (formularza JEDZ), określonego w pkt 10.2.3 SWZ i 10.2.4 SWZ (jeśli dotyczy) – powinien złożyć wykaz usług oraz dowody, określające czy prace zawarte w wykazie zostały wykonane lub są wykonywane należycie (patrz pkt 10.4.3 i 10.4.4 SWZ).

Uwaga: wypełniając oświadczenie, wskazane powyżej (Jednolity Europejski Dokument Zamówienia, zwany „JEDZ”), w zakresie Część IV: Kryteria kwalifikacji, Wykonawca może ograniczyć się do wypełnienia sekcji α (alfa) w części IV i nie musi wypełniać żadnej z pozostałych sekcji w części IV.

W punkcie 10.4 SWZ (po zmianach dokonanych zgodnie z treścią pisma Zamawiającego z dnia 10 sierpnia 2022 r.) Zamawiający wskazał: Oświadczenia lub dokumenty potwierdzające spełnianie przez Wykonawcę warunków udziału w postępowaniu:

10.4.1 Aktualna koncesja na prowadzenie działalności w zakresie usług ochrony i mienia o której mowa w art. 15 ust. 1 ustawy z dnia 22 sierpnia 1997 r. o ochronie osób i mienia (tj. Dz. U. z 2021 r. poz. 1995) - potwierdzających spełnianie warunku opisanego przez zamawiającego w pkt 7.2.2.

10.4.3 Wykaz usług wykonanych, a w przypadku świadczeń okresowych lub ciągłych również wykonywanych w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy, w tym okresie – potwierdzających spełnianie warunku określonego w pkt 7.2.4 lit. a) niniejszej specyfikacji wraz z podaniem ich wartości, przedmiotu, dat wykonania i podmiotów, na rzecz których usługi te zostały wykonane. Zaleca się ze skorzystanie ze wzoru stanowiącego Załącznik nr 7 do SWZ.

10.4.4 Dowody określające, czy usługi wymienione w wyżej wymienionym wykazie usług zostały wykonane lub są wykonywane należycie. Dowodami, o których mowa, są referencje bądź inne dokumenty sporządzone przez podmiot, na rzecz którego usługi zostały wykonane, a w przypadku świadczeń powtarzających się lub ciągłych są wykonywane, a jeżeli wykonawca z przyczyn niezależnych od niego nie jest w stanie uzyskać tych dokumentów – oświadczenie wykonawcy. W przypadku świadczeń powtarzających się lub ciągłych nadal wykonywanych – referencje bądź inne dokumenty potwierdzające ich należyte wykonywanie, powinny być wystawione w okresie ostatnich 3 miesięcy przed upływem terminu składania ofert.

10.4.5 W przypadku części I, III, IV: Wykaz osób, skierowanych przez wykonawcę do realizacji zamówienia publicznego, w szczególności odpowiedzialnych za świadczenie usług, wraz z informacjami na temat ich kwalifikacji zawodowych, uprawnień niezbędnych do wykonania zamówienia publicznego oraz informacją o podstawie do dysponowania tymi osobami –

potwierdzających spełnianie warunku opisanego przez zamawiającego w pkt 7.2.4. lit. b). Zaleca się ze skorzystanie ze wzoru stanowiącego Załącznik nr 8 do SWZ.

Ponadto, w punkcie 10.5.2 SWZ Zamawiający wskazał: Oświadczenia lub dokumenty określone w pkt 10.3 oraz pkt 10.4 SWZ Wykonawca jest zobowiązany złożyć na wezwanie Zamawiającego przy pomocy Platformy. Zamawiający przed udzieleniem zamówienia, wezwie Wykonawcę, którego oferta została najwyżej oceniona, do złożenia w wyznaczonym terminie, nie krótszym niż 10 dni, aktualnych na dzień złożenia, oświadczeń lub dokumentów, o których mowa w zdaniu 1. Wykonawca, który polega na zdolnościach lub sytuacji innych podmiotów na zasadach określonych w art. 118 ustawy Pzp w ww. terminie składa również, aktualne na dzień złożenia, oświadczenia lub dokumenty wymienione w pkt 10.3.1, 10.3.3, 10.3.4, 10.3.5, 10.3.6 SWZ, dotyczące każdego z tych podmiotów.

Pismem z dnia 14 września 2022 r. Zamawiający, działając na podstawie art. 126 ust. 1 ustawy Pzp, wezwał wykonawcę, którego oferta została najwyżej oceniona, tj. Konsorcjum, do złożenia aktualnych na dzień złożenia następujących podmiotowych środków dowodowych:

- 1) na potwierdzenie braku podstaw wykluczenia:
 - Oświadczenie wykonawcy o aktualności informacji zawartych w oświadczeniu JEDZ, w zakresie podstaw wykluczenia z postępowania wskazanych przez zamawiającego, zgodnego ze wzorem stanowiącym Załącznik nr 4 do SWZ;
 - Oświadczenie Wykonawcy o niepodleganiu wykluczeniu z postępowania na podstawie art. 7 ust. 1 ustawy o szczególnych rozwiązaniach w zakresie przeciwdziałania agresji na Ukrainę oraz służących ochronie bezpieczeństwa narodowego oraz na podstawie art. 5k ust. 1 Rozporządzenia nr 833/2014 w brzmieniu nadanym Rozporządzeniem nr 2022/576 (Dz. Urz. UE nr L 111/1 z 8.4.2022), zgodne ze wzorem stanowiącym Załącznik nr 5a do SWZ;
 - Informacja z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 108 ust. 1 pkt 1, 2 i 4 ustawy Pzp, wystawiona nie wcześniej niż 6 miesięcy przed jej złożeniem;
 - odpisu lub informacji z Krajowego Rejestru Sądowego lub z Centralnej Ewidencji i Informacji o Działalności Gospodarczej, sporządzone nie wcześniej niż 3 miesiące przed ich złożeniem, jeżeli odrębne przepisy wymagają wpisu do rejestru lub ewidencji, w celu potwierdzenia braku podstaw wykluczenia na podstawie art. 109 ust. 1 pkt 4 ustawy Pzp;
 - Oświadczenie wykonawcy, o braku przynależności do tej samej grupy kapitałowej, w rozumieniu ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów, 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, zgodnego z wzorem stanowiącym Załącznik nr 6 do SWZ.

2) na potwierdzenie spełniania warunków udziału w postępowaniu:

- Aktualna koncesja na prowadzenie działalności w zakresie usług ochrony i mienia o której mowa w art. 15 ust. 1 ustawy z dnia 22 sierpnia 1997 r. o ochronie osób i mienia (tj. Dz. U. z 2021 r. poz. 1995) – potwierdzających spełnianie warunku opisanego przez zamawiającego w pkt 7.2.2;
- Wykaz usług wykonanych, a w przypadku świadczeń okresowych lub ciągłych również wykonywanych w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy, w tym okresie - potwierdzający spełnianie warunku określonego w pkt 7.2.4 lit. a) SWZ wraz z podaniem ich wartości, przedmiotu, dat wykonania i podmiotów, na rzecz których usługi te zostały wykonane. Zaleca się ze skorzystanie ze wzoru stanowiącego Załącznik nr 7 do SWZ;
- Dowody określające, czy usługi wymienione w wyżej wymienionym wykazie usług zostały wykonane lub są wykonywane należycie. Dowodami, o których mowa, są referencje bądź inne dokumenty sporządzone przez podmiot, na rzecz którego usługi zostały wykonane, a w przypadku świadczeń powtarzających się lub ciągłych są wykonywane, a jeżeli wykonawca z przyczyn niezależnych od niego nie jest w stanie uzyskać tych dokumentów - oświadczenie wykonawcy. W przypadku świadczeń powtarzających się lub ciągłych nadal wykonywanych - referencje bądź inne dokumenty potwierdzające ich należyte wykonywanie, powinny być wystawione w okresie ostatnich 3 miesięcy przed upływem terminu składania ofert;
- Wykaz osób, skierowanych przez wykonawcę do realizacji zamówienia publicznego, w szczególności odpowiedzialnych za świadczenie usług, wraz z informacjami na temat ich kwalifikacji zawodowych, uprawnień niezbędnych do wykonania zamówienia publicznego oraz informacją o podstawie do dysponowania tymi osobami – potwierdzających spełniania warunku opisanego przez zamawiającego w pkt 7.2.4. lit. b) SWZ. Zaleca się skorzystanie ze wzoru stanowiącego Załącznik nr 8 do SWZ.

Jak ustalono na podstawie dostępnej dokumentacji i wyjaśnień Zamawiającego złożonych w toku kontroli, w dniu 27 i 28 września 2022 r. Konsorcjum złożyło określone oświadczenia i dokumenty w odpowiedzi na pismo Zamawiającego z dnia 14 września 2022 r., w którego treści Zamawiający wskazał: „Podmiotowe środki dowodowe należy złożyć w postaci elektronicznej opatrzonej kwalifikowanym podpisem elektronicznym w terminie do dnia 26 września 2022 roku za pośrednictwem Platformy zakupowej, w sposób określony w pkt 3 oraz pkt 9.12 SWZ”.

Jak wynika z treści dokumentu pn. „Wykaz osób skierowanych przez Wykonawcę do realizacji zamówienia publicznego – dotyczy części II, III, IV, V”, Konsorcjum wskazało jedną osobę skierowaną do pełnienia usługi ochrony.

W toku kontroli pismem z dnia 3 lipca 2023 r. zwrócono się do Zamawiającego m.in. o wyjaśnienie przyczyn, z uwagi na które Zamawiający wybrał ofertę Konsorcjum jako najkorzystniejszą w zakresie części II, III, IV zamówienia pomimo niespełnienia przez Konsorcjum warunku udziału w postępowaniu, o którym mowa w pkt 7.2.4 lit. b) SWZ.

Pismem z dnia 31 lipca 2023 r. (wpływ do Urzędu w dniu 31 lipca 2023 r.) Zamawiający wyjaśnił co następuje.

W celu wykazania spełniania warunków udziału w postępowaniu, Zamawiający wymagał złożenia wraz z ofertą oświadczenia „Jednolity Europejski Dokument Zamówienia” (formularz JEDZ), zgodnego w treści z załącznikiem nr 3a do SWZ, aktualnego na dzień składania oferty, celem tymczasowego potwierdzenia, że wykonawca nie podlega wykluczeniu z postępowania oraz spełnia warunki udziału w postępowaniu. Wykonawca złożył JEDZ – ostatnie w dniu 27 września 2022 r. na wezwanie Zamawiającego, zgodne w treści z załącznikiem nr 4 do SWZ, stanowiące aktualizację informacji zawartych w poprzednim oświadczeniu. Zamawiający wezwał oferenta do złożenia podmiotowych środków dowodowych (pismo z dnia 14 września 2022 r. znak WA.ROZ.2810.43.2022/RZGW (2.6)).
w dniu 27 września 2022 r. przekazała wymagane dokumenty, w tym również Wykaz osób (załącznik nr 8 do SWZ) zawierający dane osoby wraz z jej numerem na liście kwalifikowanych pracowników ochrony fizycznej oraz aktualnym numerem legitymacji kwalifikowanego pracownika ochrony fizycznej, jako potwierdzenie spełniania warunków udziału w postępowaniu.

Zamawiający oceniając przedłożone przez Wykonawcę dokumenty, a w szczególności załącznik nr 8 do SWZ, nie wzywał Wykonawcy do wyjaśnień i uzupełnienia tego załącznika. Wykonawca skorzystał z przysługującego mu uprawnienia, określonego w art. 127 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 poz. 1710 z późn. zm.) oraz w pkt 9.21 Specyfikacji Warunków Zamówienia. Zamawiający posiadał wykazy pracowników wraz z numerami licencji będących w dyspozycji Wykonawcy, w związku z realizowanymi przez Wykonawcę umowami, tj.: Aneks nr 1 do Umowy 375/ROO/2020 z dnia 31.03.2022 r., Umowa nr ROA/148/2022 z dnia 13.06.2022 r., Aneks nr 1 do Umowy 373/ROO/2020 z dnia 31.03.2022 r., Umowa nr ROA/147/2022 z dnia 13.06.2022 r., na obiektach w lokalizacjach objętych toczącym się postępowaniem przetargowym nr WA.ROZ.2810.43.2022/RZGW. Wykonawca do wystawianych faktur dołączał oświadczenia o zatrudnieniu pracowników na umowę o pracę.

Pismem z dnia 9 października 2023 r. zwrócono się do Zamawiającego m.in. o:

- wyjaśnienie przyczyn, z uwagi na które Zamawiający uwzględnił oświadczenia i dokumenty przekazane przez wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia –
(dalej także: „Konsorcjum”) w dniu 27 września 2022 r. (zgodnie z wyjaśnieniami Zamawiającego zawartymi w piśmie do Urzędu z dnia 31 lipca 2023 r.), podczas gdy w treści wezwania

z dnia 14 września 2022 r. Zamawiający wskazał, że „podmiotowe środki dowodowe należy złożyć w postaci elektronicznej opatrzonej kwalifikowanym podpisem elektronicznym w terminie do dnia 26 września 2022 roku [...]”. Jednocześnie proszę o przekazanie dowodów potwierdzających wpływ ww. oświadczeń i dokumentów od Konsorcjum na platformę zakupową Zamawiającego, z których wynika ich data wpływu;

- w związku z faktem powołania się przez Zamawiającego w treści pisma z dnia 31 lipca 2023 r. na zastosowanie instytucji, o której mowa w art. 127 ust. 2 ustawy Pzp – proszę o wyjaśnienie czy, a jeśli tak – w jaki sposób – Konsorcjum wskazało podmiotowe środki dowodowe, które Zamawiający posiadał, oraz potwierdziło ich prawidłowość i aktualność, celem wykazania spełnienia warunków udziału w postępowaniu. W przypadku istnienia korespondencji pomiędzy Zamawiającym a Konsorcjum w tym zakresie, proszę o przekazanie kopii tej korespondencji.

Pismem z dnia 19 października 2023 r. (wpływ do Urzędu w dniu 23 października 2023 r.) Zamawiający wyjaśnił w powyższym zakresie co następuje:

Według mojej wiedzy osoba, która na podstawie powierzenia wykonywała czynności kierownika zamawiającego w dniu 14 września 2022 r. wezwwała Pełnomocnika Konsorcjum

do złożenia do dnia 26 września 2022 r. podmiotowych środków dowodowych.

Wykonawca za pośrednictwem Platformy Zakupowej przekazał w dniu 27 i 28 września 2022 r. dokumenty i oświadczenia, które zostały uwzględnione przez Zamawiającego. W załączeniu przekazuję potwierdzenie wpływu dokumentacji na Platformę Zakupową Zamawiającego.

[...]

Według mojej wiedzy komisja przetargowa oraz Dyrektor Regionalnego Zarządu Gospodarki Wodnej w Warszawie, odpowiadający za przeprowadzenie postępowania i wykonujący czynności kierownika zamawiającego, nie występował o wyjaśnienia dotyczące przekazanego środka dowodowego, tj. wykazu osób (załącznik nr 8 do SWZ), uznając, że posiada aktualne dane o pracownikach Wykonawcy.

W związku z niezastosowaniem art. 128 ust. 1 i art. 126 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych, tj. niewezwaniu Wykonawcy do uzupełnienia podmiotowych środków dowodowych i nieprawidłowym zastosowaniem art. 127 ust. 2 ustawy Pzp, złożono zawiadomienie o możliwości naruszenia dyscypliny finansów publicznych do Rzecznika Dyscypliny Finansów Publicznych.

W związku z powyższym Prezes Urzędu zważył co następuje.

Stosownie do treści art. 128 ust. 1 ustawy Pzp, jeżeli wykonawca nie złożył oświadczenia, o którym mowa w art. 125 ust. 1, podmiotowych środków dowodowych, innych dokumentów lub oświadczeń składanych w postępowaniu lub są one niekompletne lub zawierają błędy,

zamawiający wzywa wykonawcę odpowiednio do ich złożenia, poprawienia lub uzupełnienia w wyznaczonym terminie, chyba że:

- 1) wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo oferta wykonawcy podlegają odrzuceniu bez względu na ich złożenie, uzupełnienie lub poprawienie lub
- 2) zachodzą przesłanki unieważnienia postępowania.

Według treści art. 126 ust. 1 ustawy Pzp, Zamawiający przed wyborem najkorzystniejszej oferty wzywa wykonawcę, którego oferta została najwyżej oceniona, do złożenia w wyznaczonym terminie, nie krótszym niż 10 dni, aktualnych na dzień złożenia podmiotowych środków dowodowych.

Zgodnie z treścią art. 226 ust. 1 pkt 2 lit. c) ustawy Pzp, Zamawiający odrzuca ofertę, jeżeli:

- 2) została złożona przez wykonawcę:

[...]

- c) który nie złożył w przewidzianym terminie oświadczenia, o którym mowa w art. 125 ust. 1, lub podmiotowego środka dowodowego, potwierdzających brak podstaw wykluczenia lub spełnianie warunków udziału w postępowaniu, przedmiotowego środka dowodowego, lub innych dokumentów lub oświadczeń.

Analiza stanu faktycznego sprawy dała podstawę do uznania, iż Konsorcjum w odpowiedzi na wezwanie Zamawiającego z dnia 14 września 2022 r. do złożenia do dnia 26 września 2022 r. aktualnych na dzień złożenia podmiotowych środków dowodowych na potwierdzenie braku podstaw wykluczenia oraz na potwierdzenie spełniania warunków udziału w postępowaniu przekazało w dniu 27 września 2022 r. następujące oświadczenia i dokumenty:

- oświadczenie wykonawcy/podmiotu, na którego zasoby powołuje się wykonawca/podwykonawcy o aktualności informacji zawartych w oświadczeniu, o którym mowa w art. 125 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych, zwaną dalej „ustawą Pzp” (dla wykonawcy _____) oraz wykonawcy _____);
- oświadczenie wykonawcy/wykonawcy wspólnie ubiegającego się o udzielenie zamówienia dotyczące przesłanek wykluczenia z art. 7 ust. 1 ustawy o szczególnych rozwiązaniach w zakresie przeciwdziałania wspieraniu agresji na Ukrainę oraz służących ochronie bezpieczeństwa narodowego (Dz. U. 2022 poz. 835) oraz z art. 5k ust. 1 Rozporządzenia Rady (UE) nr 833/2014 z dnia 31 lipca 2014 r. dotyczącego środków ograniczających w związku z działaniami Rosji destabilizującymi sytuację na Ukrainie (Dz. Urz. UE nr L 229 z 31.7.2014) w brzmieniu nadanym Rozporządzeniem nr 2022/576 z dnia 8 kwietnia 2022 r. (Dz. Urz. UE nr L 111/1 z 8.4.2022) (dla wykonawcy _____) oraz wykonawcy _____);

- informacja z Krajowego Rejestru Karnego (dla wykonawcy
; wykonawcy
oraz dla prezesa zarządu wykonawcy);
- informacja odpowiadająca odpisowi aktualnemu z rejestru przedsiębiorców Krajowego Rejestru Sądowego (dla wykonawcy
oraz wykonawcy);
- oświadczenie wykonawcy o przynależności lub braku przynależności do tej samej grupy kapitałowej, o której mowa w art. 108 ust. 1 pkt 5 ustawy Pzp (dla wykonawcy
oraz wykonawcy
);
- koncesja na wykonywanie działalności gospodarczej w zakresie usług ochrony osób i mienia realizowanych w formie bezpośredniej ochrony fizycznej oraz zabezpieczenia technicznego (dla wykonawcy
oraz wykonawcy
);
- Wykaz osób skierowanych przez Wykonawcę do realizacji zamówienia publicznego.

Ponadto, w dniu 28 września 2022 r. Konsorcjum przedłożyło podmiotowy środek dowodowy pn. Wykaz usług.

Tym samym uznać należy, iż Konsorcjum złożyło podmiotowe środki dowodowe z przekroczeniem wyznaczonego przez Zamawiającego terminu, co należy zakwalifikować jako tożsame z ich niezłożeniem (vide wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 3 stycznia 2022 r., sygn. KIO 3630/21). Zamawiający zobowiązany był w takiej sytuacji wezwać Konsorcjum do złożenia podmiotowych środków dowodowych na podstawie art. 128 ust. 1 ustawy Pzp, czego Zamawiający jednakże zaniechał, dokonując pozytywnej weryfikacji podmiotowej Konsorcjum, a następnie dokonując wyboru jego oferty jako najkorzystniejszej w zakresie części nr 2, 3 i 4 zamówienia. W związku z powyższym zasadne jest uznanie, iż z uwagi na wskazane okoliczności ziściły się przesłanki odrzucenia oferty Konsorcjum na podstawie art. 226 ust. 1 pkt 2 lit. c) ustawy Pzp.

Ponadto jak ustalono, Konsorcjum złożyło „Wykaz osób skierowanych przez Wykonawcę do realizacji zamówienia publicznego – dotyczy części II, III, IV, V”, który nie potwierdzał spełnienia warunku udziału w postępowaniu określonego w punkcie 7.2.4 lit. b) SWZ dla części nr 3 i 4 zamówienia z uwagi na fakt, iż w treści przedmiotowego dokumentu wskazano wyłącznie jedną osobę skierowaną do realizacji zamówienia, podczas gdy treść punktu 7.2.4 lit. b) SWZ wskazuje, iż wykonawca powinien dysponować zespołem min. 3 pracowników ochrony.

Biorąc pod uwagę powyższe ustalenia, należy odmówić racji argumentacji Zamawiającego przedstawionej w piśmie z dnia 31 lipca 2023 r. przekazanym do Urzędu w toku kontroli. W pierwszej kolejności wskazać należy, iż jak wynika z treści pkt 10.4.5 SWZ, Zamawiający

wymagał przedłożenia wykazu osób, skierowanych przez wykonawcę do realizacji zamówienia publicznego jako podmiotowego środka dowodowego dla oceny spełniania warunku udziału w postępowaniu, o którym mowa w pkt 7.2.4 lit. b) SWZ. Nie budzi wątpliwości, iż wzmiankowany wykaz osób stanowi podmiotowy środek dowodowy, o którym mowa w §9 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. z 2020 r. poz. 2415, dalej także: „rozporządzenie w sprawie dokumentów”). W tym względzie stwierdzić należy, iż w sytuacji, w której stosownie do treści art. 124 pkt 2 ustawy Pzp Zamawiający skorzystał z uprawnienia do żądania podmiotowych środków dowodowych na potwierdzenie spełniania warunków udziału w postępowaniu, na etapie weryfikacji podmiotowej wykonawcy, którego oferta została najwyższej oceniona, to właściwe podmiotowe środki dowodowe stanowią ostateczny dowód przesądzający o spełnieniu przez wykonawcę warunków udziału w postępowaniu w opozycji do oświadczenia, o którym mowa w art. 125 ust. 1 ustawy Pzp, które zgodnie z treścią art. 125 ust. 3 ustawy Pzp zastępuje wymagane przez zamawiającego podmiotowe środki dowodowe wyłącznie tymczasowo. Zamawiający nie może tym samym powoływać się na treść oświadczenia, o którym mowa w art. 125 ust. 1 ustawy Pzp dla przesądzenia o spełnieniu przez wykonawcę warunku udziału w postępowaniu, jeśli wnioskowi takiemu zaprzecza treść złożonego następnie przez wykonawcę wymaganego w toku postępowania podmiotowego środka dowodowego. Jednocześnie wymaga podkreślenia, iż składane przez wykonawcę oświadczenie o aktualności informacji zawartych w oświadczeniu, o którym mowa w art. 125 ust. 1 ustawy Pzp (§2 ust. 1 pkt 7 rozporządzenia w sprawie dokumentów) odnosi się wyłącznie do istnienia podstaw wykluczenia z postępowania, a nie spełniania warunków udziału w postępowaniu.

Ponadto wskazać należy, iż z treści art. 127 ust. 2 ustawy Pzp wynika, że wykonawca *nie jest zobowiązany do złożenia podmiotowych środków dowodowych, które zamawiający posiada, jeżeli wykonawca wskaże te środki oraz potwierdzi ich prawidłowość i aktualność*. Powyższe oznacza, iż zamawiający nie posiada kompetencji do samodzielnego przesądzenia, iż posiadane przezeń podmiotowe środki dowodowe są prawidłowe i aktualne w danym postępowaniu o udzielenie zamówienia, jak również świadczą o braku podstaw wykluczenia oraz o spełnieniu przez wykonawcę warunków udziału w postępowaniu. Nie budzi wątpliwości, iż wskazany przepis przyznaje uprawnienie do odstąpienia od złożenia podmiotowych środków dowodowych, jak również do wskazania tych środków oraz potwierdzenia ich prawidłowości i aktualności wyłącznie wykonawcy, zatem nie sposób uznać, iż powstanie obowiązku zamawiającego do odstąpienia od żądania wymaganych treścią SWZ podmiotowych środków dowodowych zachodzi w przypadku braku inicjatywy w tym zakresie po stronie wykonawcy. Jak ustalono na podstawie przekazanej przez Zamawiającego dokumentacji, z uwzględnieniem treści przekazanych do Urzędu Zamówień Publicznych wyjaśnień z dnia 19 października 2023 r., w toku postępowania o udzielenie zamówienia Konsorcjum nie wskazało na inne

podmiotowe środki dowodowe aniżeli przekazane w dniu 27 i 28 września 2022 r. oraz nie potwierdziło ich prawidłowości i aktualności celem wykazania spełnienia warunków udziału w postępowaniu, wskutek czego należy stwierdzić, iż informacje wynikające z innych posiadanych przez Zamawiającego oświadczeń i dokumentów nie mają charakteru relewantnego dla ustalenia braku podstaw wykluczenia oraz spełniania warunków udziału przez Konsorcjum w postępowaniu o udzielenie zamówienia będącym przedmiotem kontroli.

Reasumując, poprzez zaniechanie wezwania Konsorcjum do złożenia podmiotowych środków dowodowych, Zamawiający naruszył przepis art. 128 ust. 1 w związku z art. 126 ust. 1 ustawy Pzp, a w konsekwencji – poprzez zaniechanie odrzucenia oferty złożonej przez wykonawcę, który nie złożył w przewidzianym terminie podmiotowych środków dowodowych potwierdzających brak podstaw wykluczenia oraz spełnianie warunków udziału w postępowaniu, Zamawiający naruszył art. 226 ust. 1 pkt 2 lit. c) ustawy Pzp.

Naruszenie to miało wpływ na wynik postępowania, bowiem Zamawiający w zakresie części nr 2, 3 i 4 zamówienia wybrał jako najkorzystniejszą ofertę i udzielił zamówienia wykonawcom (Konsorcjum), których oferta podlegała odrzuceniu.

Ponadto informuję, że zgodnie z art. 610 ust. 1 ustawy Pzp od wyniku kontroli doraźnej zamawiającemu przysługuje prawo wniesienia do Prezesa Urzędu umotywowanych zastrzeżeń w terminie 7 dni od dnia doręczenia informacji o wyniku kontroli doraźnej.

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.