



Prezes Urzędu Zamówień Publicznych

DKZP.WKZ5.440.14.2024.KMA
dot. KU/14/24/DKZP

Warszawa, dnia 22.04.2024 r.

Pan
Norbert Wyrwich
p.o. Dyrektora Oddziału
Generalna Dyrekcja Dróg Krajowych i Autostrad
Oddział w Białymstoku
ul. Zwycięstwa 2
15-703 Białystok
e-mail: koniszczyk@gddkia.gov.pl

Szanowny Panie Dyrektorze,

uprzejmie informuję, że Prezes Urzędu Zamówień Publicznych, działając na podstawie art. 603 ust. 1 w związku z art. 613 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. *Prawo zamówień publicznych* (t. j. Dz. U. z 2023 r., poz. 1605 ze zm.), przeprowadził kontrolę uprzednią prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn.:

„Projekt i budowa drogi S16 odc. Knyszyn – Krynice”.
(numer referencyjny: O/BI.D-3.2410.4.2023).

Zgodnie z art. 616 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych w załączeniu przesyłam Informację o wyniku kontroli uprzedniej.

 *poważałem*
z up. Prezesa
Urzędu Zamówień Publicznych
DYREKTOR
Departament Kontroli Zamówień Publicznych

Zbigniew Wiecha

Załącznik:
Informacja o wyniku kontroli uprzedniej KU/14/24/DKZP.



Prezes Urzędu Zamówień Publicznych

DKZP.WKZ5.440.14.2024.KMA
dot. KU/14/24/DKZP

Warszawa, dnia 22.04.2024 r.

Informacja o wyniku kontroli uprzedniej

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

Zamawiający:	Generalna Dyrekcja Dróg Krajowych i Autostrad ul. Wronia 53 00-874 Warszawa <u><i>prowadzący postępowanie:</i></u> Generalna Dyrekcja Dróg Krajowych i Autostrad Oddział w Białymstoku ul. Zwycięstwa 2 15-703 Białystok
Rodzaj zamówienia:	roboty budowlane
Rodzaj procedury:	zamówienie klasyczne
Przedmiot zamówienia:	projekt i budowa drogi S16 odc. Knyszyn-Krynice
Tryb postępowania:	przetarg nieograniczony (procedura, o której mowa w art. 139 ust. 1 ustawy Pzp)
Data wszczęcia postępowania:	15.09.2023 r.
Numer ogłoszenia o zamówieniu:	2023/S 181-567298

Wartość zamówienia:	536.989.039,23 zł, (tj. 120.574.151,08 euro), w tym: - wartość zamówienia podstawowego: 357.992.692,82 zł, (tj. 80.382.767,38 euro), - wartość zamówień, o których mowa w art. 214 ust. 1 pkt 7 ustawy Pzp: 178.996.346,41 zł, (tj. 40.191.383,69 euro)
Środki UE:	projekt przeznaczony do dofinansowania ze środków Unii Europejskiej

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 2023 r., poz. 1605 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 informuje o stwierdzonych naruszeniach:

- 1) art. 137 ust. 5 ustawy Pzp i art. 88 ust. 3 ustawy Pzp poprzez udostępnienie, odpowiednio, zmiany treści specyfikacji warunków zamówienia (zmiana SWZ nr 3) oraz ogłoszenia o zmianie ogłoszenia/sprostowaniu ogłoszenia, na stronie internetowej prowadzonego postępowania, przed upływem 48 godzin od potwierdzenia przez Urząd Publikacji Unii Europejskiej otrzymania ogłoszenia o zmianie ogłoszenia/sprostowaniu ogłoszenia;
- 2) art. 90 ust. 1 ustawy Pzp poprzez brak dokonania czynności sprostowania/zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu w zakresie zapisów niezgodnych z treścią specyfikacji warunków zamówienia (SWZ).

UZASADNIENIE

1. Z dokumentacji kontrolowanego postępowania wynika, iż zamawiający, w toku przedmiotowego postępowania, dokonał m.in. zmiany treści specyfikacji warunków zamówienia (SWZ) dotyczącej terminu składania oraz otwarcia ofert, a także terminu związania ofertą (zmiana SWZ nr 3). Ponadto, w wyniku ww. zmiany SWZ, zamawiający zmienił treść ogłoszenia o zamówieniu we wskazanym powyżej zakresie. O dokonanej zmianie treści SWZ zamawiający poinformował w piśmie z dnia 18.10.2023 r. udostępnionym na stronie internetowej prowadzonego postępowania 18.10.2023 r. (godz. 14.29). Ogłoszenie o zmianie ogłoszenia/sprostowaniu ogłoszenia zostało przekazane Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej drogą elektroniczną w dniu 16.10.2023 r., opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej z dnia 20.10.2023 r. pod nr 2023/S 203-638621 oraz udostępnione na stronie internetowej prowadzonego postępowania od dnia 18.10.2023 r. (godz. 14.30). Zgodnie z dokumentacją kontrolowanego postępowania, potwierdzenie przez

Urząd Publikacji Unii Europejskiej otrzymania tego ogłoszenia zostało przesłane do zamawiającego w dniu 16.10.2023 r. (godz. 14.22), natomiast zamawiający został powiadomiony o jego publikacji w dniu 20.10.2023 r. (godz. 07.10).

Na podstawie 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. W przypadku, o którym mowa w art. 137 ust. 4 ustawy Pzp, 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 (art. 137 ust. 5 ustawy Pzp). Jednocześnie, zgodnie z art. 90 ust. 1 ustawy Pzp, zamawiający może zmienić ogłoszenie, przekazując Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej sprostowanie, ogłoszenie zmian lub dodatkowych informacji. Przepisy art. 87 ustawy Pzp i art. 88 ustawy Pzp stosuje się. Na podstawie art. 88 ust. 3 ustawy Pzp udostępnienie ogłoszenia na stronie internetowej prowadzonego postępowania nie może nastąpić przed jego publikacją w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, z wyjątkiem przypadku gdy zamawiający nie został powiadomiony o publikacji w terminie 48 godzin od potwierdzenia przez Urząd Publikacji Unii Europejskiej otrzymania tego ogłoszenia. Termin oznaczony w godzinach rozpoczyna się z początkiem pierwszej godziny i kończy się z upływem ostatniej godziny (art. 8 ust. 2 ustawy Pzp). Dodatkowo, zgodnie z art. 8 ust. 3 ustawy Pzp, jeżeli początkiem terminu oznaczonego w godzinach jest pewne zdarzenie, nie uwzględnia się przy obliczaniu terminu godziny, w której to zdarzenie nastąpiło.

Mając zatem na uwadze, określony w art. 8 ust. 3 ustawy Pzp, sposób obliczania terminu oznaczonego w godzinach, należy wskazać, iż zamawiający udostępnił zmianę treści SWZ (zmiana SWZ nr 3) oraz ogłoszenie o zmianie ogłoszenia/sprostowaniu ogłoszenia, na stronie internetowej prowadzonego postępowania, w terminie wcześniejszym, niż wynika to, odpowiednio z treści art. 137 ust. 5 ustawy Pzp i art. 88 ust. 3 ustawy Pzp, tj. przed upływem 48 godzin od potwierdzenia przez Urząd Publikacji Unii Europejskiej otrzymania ogłoszenia o zmianie ogłoszenia/sprostowaniu ogłoszenia, co stanowi naruszenie, odpowiednio art. 137 ust. 5 ustawy Pzp i art. 88 ust. 3 ustawy Pzp, pozostające bez wpływu na wynik przedmiotowego postępowania.

2. Zamawiający, w punkcie 8.2.4. tomu I. rozdziału 1. specyfikacji warunków zamówienia oraz sekcji III.1.3). ogłoszenia o zamówieniu, określił warunki udziału w postępowaniu dotyczące zdolności technicznej lub zawodowej. Zgodnie z punktem 8.2.4. tomu I. rozdziału 1. specyfikacji warunków zamówienia, cyt.:

„osoba proponowana do pełnienia funkcji Kierownika Budowy

wymagana liczba osób: 1

Doświadczenie zawodowe:

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 dwujezdniowych o wartości robót co najmniej 178 000 000,00 PLN netto każde na stanowisku/stanowiskach (...).

Jednocześnie, na podstawie sekcji III.1.3). ogłoszenia o zamówieniu, cyt.:

„osoba proponowana do pełnienia funkcji Kierownik Budowy

wymagana liczba osób: 1

Doświadczenie zawodowe:

Minimum 12 miesięcy doświadczenia przy realizacji 1 lub 2 zadań obejmujących budowę lub przebudowę lub nadzór nad budową lub przebudową dróg lub ulic klasy min. dwujezdniowych o wartości robót co najmniej 178 000 000,00 PLN netto każde na stanowisku/stanowiskach (...).

Mając na uwadze powyższe, pismem z dnia 05.04.2024 r., zwrócono się do zamawiającego o udzielenie wyjaśnień wskazujących, które zapisy były wiążące w przedmiotowym postępowaniu.

W odpowiedzi na powyższe, zamawiający w piśmie z dnia 12.04.2024 r., wyjaśnił, cyt.:

„Zamawiający informuje, iż w punkcie 8.2.4. Tomu I Specyfikacji Warunków Zamówienia prawidłowo określił warunki udziału w postępowaniu dotyczące zdolności technicznej lub zawodowej. Zgodnie z punktem 8.2.4. tomu I.

„osoba proponowana do pełnienia funkcji Kierownika Budowy

wymagana liczba osób: 1

Doświadczenie zawodowe:

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 dwujezdniowych o wartości robót co najmniej 178 000 000,00 PLN netto każde na stanowisku/stanowiskach (...).

W sekcji III.1.3). ogłoszenia o zamówieniu, w wyniku omyłki pisarskiej zostało usunięte zostały litery GP.

Jest to omyłka nie mająca wpływu na wynik postępowania”.

Z ww. wyjaśnień wynika zatem, iż zamawiający nie wskazał w ogłoszeniu o zamówieniu minimalnej wymaganej klasy drogi lub ulicy.

Mając na uwadze powyższe, należy zauważyć, że opisana powyżej niezgodność pomiędzy zapisami specyfikacji warunków zamówienia oraz ogłoszenia o zamówieniu istniała od początku trwania postępowania.

Zgodnie z art. 90 ust. 1 ustawy Pzp zamawiający może zmienić ogłoszenie, przekazując Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej sprostowanie, ogłoszenie zmian lub dodatkowych informacji. Tym samym, przepisy ustawy Pzp dają zamawiającemu możliwość zmiany ogłoszenia o zamówieniu. Jednocześnie, w oparciu o ww. regulację oraz przepisy ustawy Pzp, w szczególności dotyczące przejrzystości postępowania, w uzasadnionych przypadkach, wskazana w art. 90 ust. 1 ustawy Pzp czynność zmiany ogłoszenia, może nabrać obligatoryjnego charakteru. Konieczność dokonania zmian ogłoszenia o zamówieniu może przykładowo wynikać z błędów, niejasności w treści ogłoszenia, etc., które powinny zostać usunięte w celu umożliwienia wykonawcom złożenia ofert lub dokonywania innych czynności, zgodnych z rzeczywistymi wymaganiami zamawiającego. Warto podnieść, iż przepisy regulujące udzielanie zamówień publicznych powinny być interpretowane w sposób zapewniający zachowanie podstawowych zasad systemu zamówień, w tym przejrzystości postępowania. Opisywana niezgodność treści we wskazanych powyżej zapisach wymagała sprostowania/zmiany ogłoszenia o zamówieniu tak, aby obydwa dokumenty były ze sobą spójne. Niedopuszczalna jest bowiem sytuacja, w której występują rozbieżności pomiędzy treścią ogłoszenia i treścią SWZ. Zasada przejrzystości wyrażona w art. 16 pkt 2 ustawy Pzp wymaga, aby treść dokumentów zamówienia była spójna i transparentna, a ewentualne błędy czy nieścisłości niezwłocznie korygowane. Powyższe stanowisko znajduje potwierdzenie m.in. w uchwale Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 14.02.2023 r. (sygn. akt: KIO/KU 5/23).

W konsekwencji, zamieszczenie w treści ogłoszenia o zamówieniu zapisów od początku niezgodnych z treścią SWZ, bez następczego ich sprostowania/zmiany, stanowi naruszenie art. 90 ust. 1 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 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

