



UCZESTNICY POSTĘPOWANIA

INFORMACJA O WYKLUCZENIU WYKONAWCY ORAZ ODRZUCENIU OFERTY

Dokumentacja na wykonanie zabezpieczenia ppoż., wentylacji mechanicznej, klimatyzacji, szybu windowego, wzmocnienie lub wymianę stropów, wymianę instalacji elektrycznej oraz pełnienie nadzoru autorskiego przy ul. 3 Maja 7 w Katowicach.

Zgodnie z art. 92 ust. 1 pkt 2 ustawy Prawo zamówień publicznych zwanej dalej Ustawą (tekst jednolity: Dz. U. 2017, poz. 1579 ze zm), Zamawiający, Komunalny Zakład Gospodarki Mieszkaniowej w Katowicach, informuje, że na podstawie art. 24 ust. 1 pkt 12 Pzp wyklucza Wykonawcę:

**PROJEKT B Adam Krok Projekty Budowlane i Nadzór
ul. Mariańska 52
47-400 Racibórz**

ponieważ nie wykazał spełniania warunków udziału w postępowaniu w zakresie zdolności technicznej lub zawodowej, zgodnie z wymogami opisanymi przez Zamawiającego w Rozdziale VIII pkt 3 SIWZ, tj. nie wykazał, że dysponuje lub będzie dysponował osobami niezbędnymi do wykonania niniejszego zamówienia w związku z nieprawidłowym powołaniem się na zdolności innych podmiotów.

Uzasadnienie

Wykonawca sporządzając ofertę nie wykazał, że w celu realizacji przedmiotu zamówienia będzie korzystał z potencjału podmiotów trzecich lub podwykonawców tj. będzie realizował zamówienie w oparciu o art. 22a Ustawy. Z treści oferty, w której brak jest wskazania uczestnictwa podwykonawców w realizacji zamówienia jak również ze wstępnego oświadczenia o spełnianiu warunków udziału w postępowaniu i wstępnego oświadczenia o niepodleganiu wykluczeniu wynika, że Wykonawca samodzielnie spełnia warunki udziału w postępowaniu. Oferta nie zawiera żadnego dodatkowego dokumentu np. zobowiązania innych podmiotów.

W powyższej sytuacji, Zamawiający badając ofertę na podstawie zawartych w niej informacji przyjął, że osoby, które będą wykonywać zamówienie i których doświadczenie zostało przedstawione do oceny stanowią zasób własny Wykonawcy. Zamawiający, w dniu 02.11.2017r. na podstawie art. 26 ust. 2 Ustawy oraz zgodnie z Rozdziałem IX pkt 3 SIWZ wezwał Wykonawcę do złożenia dokumentów potwierdzających spełnianie warunków udziału w postępowaniu tj. aktualnego na dzień składania wykazu osób skierowanych przez Wykonawcę do realizacji zamówienia publicznego. W dniu 07.11.2017r. Wykonawca przedłożył taki wykaz wraz z załącznikami. W trakcie badania złożonych dokumentów Zamawiający ustalił, że:

1. W zakresie branży instalacji sanitarnych w ofercie Wykonawca wskazał konkretną osobę, która ma uczestniczyć w realizacji zamówienia. Jej doświadczenie podlegało

ocenie, jako jedno z kryteriów oceny ofert zgodnie z SIWZ i Wykonawca uzyskał 20 punktów. Jednakże w wykazie osób złożonym przez Wykonawcę w dniu 07.11.2017r. w zakresie branży instalacji sanitarnych wskazana została inna osoba niż w ofercie, której doświadczenie nie jest znane Zamawiającemu.

2. Wskazani w ofercie projektanci branż konstrukcyjnej i instalacji elektrycznych nie stanowią zasobów własnych Wykonawcy, lecz są podmiotami trzecimi, które udostępniają swój potencjał Wykonawcy,
3. Wszyscy pozostali projektanci oraz sprawdzający i rzeczoznawca nie są zasobami własnymi Wykonawcy, tylko podmiotami trzecimi udostępniającymi potencjał.
4. Brak tym samym wstępnego oświadczenia o niepodleganiu wykluczeniu przez podmioty na zasoby, które Wykonawca powołuje się zgodnie ze złożonym wykazem.
5. Zobowiązania podmiotów trzecich zostały podpisane po terminie składania ofert, więc na dzień składania oferty Wykonawca nie dysponował ich zasobami.

Należy zaznaczyć, że Wykonawca ma prawo do powoływania się na potencjał podmiotów trzecich, jednakże musi to zrobić w sposób zgodny z ustawą i wskazany w SIWZ, w przeciwnym wypadku pozbawia się tego prawa. Zamawiający żądał wskazania w ofercie zakresu, w jakim Wykonawca będzie korzystał z takich podmiotów i złożenia w tym celu odpowiednich oświadczeń i dokumentów. Jak już wcześniej wskazano w ofercie nie ma żadnej informacji o takich podmiotach. Wykonawca jako zasoby własne przedstawił osoby, które w toku postępowania wskazane zostały jako podmioty trzecie.

Zgodnie ze stanowiskiem UZP* zobowiązanie podmiotu trzeciego albo inny dokument, służący wykazaniu udostępnienia wykonawcy potencjału przez podmiot trzeci w zakresie określonym w art. 22a ust. 1 ustawy Pzp, stanowi potwierdzenie, że określony potencjał dla wykazania spełniania warunków udziału w postępowaniu został wykonawcy faktycznie udostępniony. Zobowiązanie to stanowi punkt wyjścia do oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu dokonywanej przez zamawiającego w pierwszej kolejności w oparciu o oświadczenia wykonawcy. Dla dokonania wstępnej oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu niezbędne jest ustalenie, w jakim zakresie wykonawca wykazuje spełnianie warunków samodzielnie, a w jakim korzysta z potencjału podmiotu trzeciego i jaki zakres tego potencjału został wykonawcy udzielony, do ustalenia czego niezbędny jest wskazany dokument. Jednocześnie zamawiający, oceniając spełnianie warunków udziału w postępowaniu w oparciu o te wstępne oświadczenia, dokonuje także oceny braku podstaw do wykluczenia z postępowania podmiotów trzecich. **W celu dokonania takiej oceny zamawiający musi dysponować pełną informacją o tym, że w ogóle potencjał podmiotu trzeciego powinien podlegać jego wstępnej ocenie.** Dla osiągnięcia takiego celu konieczne jest złożenie przez wykonawców wraz z ofertą zobowiązania podmiotu trzeciego. Czym innym jest natomiast złożenie dokumentów podmiotowych potwierdzających spełnianie konkretnego warunku udziału w postępowaniu (np. wykaz usług zrealizowanych przez podmiot trzeci) oraz brak podstaw do wykluczenia z postępowania (np. niekaralność członka zarządu podmiotu trzeciego) co do oceny udostępnionego wykonawcy potencjału podmiotu trzeciego. Dokumenty te będą żądane przez zamawiającego od wykonawcy w trybie art. 26 ust. 1 i 2 ustawy Pzp, ewentualnie w trybie art. 26 ust. 2f ustawy Pzp. **Złożenie zobowiązań dopiero na wezwanie do przedłożenia dokumentów, gdzie wcześniej złożona oferta była tak skonstruowana, że z jej oceny wynikało, że wykonawca samodzielnie spełnia warunki udziału w postępowaniu a wykazywany i punktowany potencjał osobowy jest zasobem własnym jest niedopuszczalne.** Jest nową treścią wprowadzoną do oferty, co potwierdzają również daty złożonych oświadczeń, czyli wykonawca nie dysponował tym potencjałem na dzień złożenia ofert.

Należy również zaznaczyć, że zgodnie z wyrokiem Trybunału Sprawiedliwości Unii Europejskiej z dnia 4 maja 2017 C-387/14 ws. Esaprojekt Wykonawca, który w momencie składania oferty opiera się jedynie na własnych zdolnościach, nie jest uprawniony do powoływania się na zdolności podmiotów trzecich w ramach wyjaśniania i uzupełniania dokumentów potwierdzających spełnianie warunków udziału w postępowaniu. Kluczowe dla stanowiska Trybunału w tym zakresie jest przekonanie, że dopuszczenie takiej zmiany skutkowałoby poniekąd zmianą podmiotową po stronie wykonawcy ubiegającego się o udzielenie zamówienia.

Pomimo, że wyrok Trybunału dotyczy momentu wyjaśniania i uzupełniania dokumentów należy w tym przypadku przyjąć wykładnię, że Wykonawca, który w celu potwierdzenia spełnienia warunków udziału w postępowaniu w momencie składania oferty opiera się jedynie na własnych zdolnościach, nie może wezwany na podstawie art. 26 ust. 2 ustawy składać dokumentów podmiotów trzecich i tym samym powoływać się na ich zdolności w celu potwierdzenia spełniania tych warunków. W zaistniałej sytuacji należy ocenić, że Wykonawca składając ofertę nie wykazał, że dysponuje lub będzie dysponował osobami niezbędnymi do wykonania niniejszego zamówienia.

Jednocześnie na podstawie z art 24 ust 4 Pzp ofertę złożoną przez Wykonawcę wykluczonego z udziału w postępowaniu uznaje się za odrzuconą.

DYREKTOR
mgr inż. Bernard Oborny

* dostępne pod adresem: <https://www.uzp.gov.pl/baza-wiedzy/interpretacja-przepisow/pytania-i-odpowiedzi-dotyczace-nowelizacji-ustawy-prawo-zamowien-publicznych/kwalifikacja-podmiotowa-wykonawcow/czy-zobowiazanie-podmiotu-trzeciego-powinno-zostac-zalaczone-do-oferty-lub-wniosku-o-dopuszczenie-do-udzialu-w-postepowaniu,-czy-tez-powinno-zostac-zlozone-w-trybie-procedury-wynikajacej-z-art.-26-ust.-1-i-2-ustawy-pzp>

Otrzymują:
- Uczestnicy postępowania,
- NZ, a/a.

Sporządził: Przemysław Olszewski, tel. 0-32 41 63 168



Komunalny Zakład Gospodarki Mieszkaniowej w Katowicach

ul. Grażyńskiego 5
40-126 Katowice
skr. poczt. 334

tel.: 32 258 20 21 do 25
faks: 32 258 20 25
NIP 634 269 76 80

www: <http://kzgm.katowice.pl>
email: poczta@kzgm.katowice.pl
REGON 241031620