

Toruń, 10.04. 2019 r.

WZP.272.7.2019

INFORMACJA

w sprawie odrzucenia oferty w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego przeprowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego

Zgodnie z art. 92 ust. 1 pkt 3 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2018 r. poz. 1986, 1603, 2215 i z 2019 r. poz. 53.) informuję, że Zarząd Województwa Kujawsko-Pomorskiego podjął uchwałę w sprawie odrzucenia oferty w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego przeprowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego, którego przedmiotem jest: pełnienie funkcji Inżyniera Kontraktu w ramach projektu „Młyn Kultury – Przebudowa, rozbudowa i zmiana sposobu użytkowania budynku magazynowego przy ul. Kościuszki 77 w Toruniu – na budynek o funkcji użyteczności publicznej.

Na podstawie art. 89 ust. 1 pkt 7b ustawy Pzp Zamawiający odrzucił ofertę Wykonawcy Inwest-Bud Sp. z o.o. z siedzibą w Toruniu przy ul. Szosa Bydgoska 60A, ponieważ wadium zostało wniesione w sposób nieprawidłowy - Wykonawca dołączył do oferty skan ubezpieczeniowej gwarancji zapłaty wadium.

Na wykonawcy, jako podmiocie ubiegającym się o udzielenie zamówienia działającym profesjonalnie i zobowiązanym do działania z należytą starannością ciąży obowiązek złożenia oferty oraz innych wymaganych dokumentów, zgodnie z wymogami określonymi w specyfikacji istotnych warunków zamówienia. Zgodnie z zapisem działu VII SIWZ Zamawiający wymagał od Wykonawców w przypadku złożenia wadium w formie innej niż pieniądź – oryginał dokumentu. W przedmiotowej sprawie Wykonawca przedłożył do samej oferty kserokopie ubezpieczeniowej gwarancji zapłaty wadium nr 02GG51/0381/19/0001 a w osobnej kopercie wydruk skanu tejże gwarancji.

Zgodnie z wyrokiem KIO z 24 sierpnia 2017 r. (KIO 1634/17) „W odniesieniu do gwarancji wadialnej (...) wykonawca zobowiązany jest do złożenia zamawiającemu oryginału takiej gwarancji przed upływem terminu składania ofert..” jak i wyrokiem z 18.10.2011 r., sygn. akt: KIO 2172/11 „złożenie kserokopii gwarancji bankowej nie stanowiło o skutecznym wniesieniu wadium ustanowionego w tej formie. Zdaniem składu orzekającego, złożona kserokopia stanowi jedynie potwierdzenie przyjęcia zobowiązania przez gwaranta spełnienia świadczenia na rzecz podmiotu uprawnionego, wskazanego w treści gwarancji, nie stanowi jednak o wypełnieniu obowiązku złożenia (wniesienia) wadium zamawiającemu. Istnienie jednostronnego zobowiązania banku stwierdzone zostało na piśmie, a zatem jedynie oddanie zamawiającemu w posiadanie pisemnego zobowiązania stanowiłoby o skutecznym jego wniesieniu. Z istoty gwarancji bankowej wynika, iż jest ona wystawiana na rzecz beneficjenta, w celu zabezpieczenia jego roszczeń, a zatem dokument stwierdzający istnienie zobowiązania do wypłaty kwoty wadium powinien być w dyspozycji podmiotu uprawnionego w treści gwarancji do dochodzenia świadczenia od zobowiązanego. Złożenie kserokopii dokumentu nie stanowi dowodu wniesienia wadium w formie gwarancji bankowej potwierdzonej pismem, które w takiej sytuacji nadal pozostaje w dyspozycji wykonawcy, co może utrudniać dochodzenie wypłaty świadczenia od gwaranta (np. w przypadku zwrotu dokumentu gwarantowi). Przyjęcie, jako właściwej formy wniesienia wadium – złożenie Zamawiającemu

kserokopii gwarancji bankowej, pozostawiałoby niepewność co do istnienia zabezpieczenia oferty przez cały okres związania ofertą. Zamawiający musi mieć gwarancję stałości stanu zabezpieczenia oferty wadium, co wymaga dysponowania przez zamawiającego oryginałem dokumentu.

Ponadto, taki sposób wniesienia wadium uniemożliwiłoby dokonanie zwrotu przez zamawiającego dokumentu wykonawcy, pozostającego w jego dyspozycji. Okoliczność ta podnoszona jest jedynie w celu wykazania spójności przepisów ustawy dotyczących wadium. Skoro wadium ma pozostawać w dyspozycji zamawiającego, to zaprzeczeniem tego stanu byłoby dopuszczenie składania kopii gwarancji bankowej”

Również orzeczenie KIO z 23.09.2014 r., sygn. akt: KIO 1883/14, wskazuje że: „Wadialna gwarancja ubezpieczeniowa jest wystawiana na zlecenie wykonawcy, ale przez podmiot trzeci, jakim jest towarzystwo ubezpieczeniowe a skierowana jest do zamawiającego, jako beneficjenta. Z tych względów musi być złożona zamawiającemu w wyznaczonym terminie w formie pisemnego oryginału, zastrzeżonej dla tego rodzaju dokumentu, gdyż zgodnie z art. 78 K.c. w związku z art. 14 ustawy Pzp, do zachowania formy pisemnej czynności prawnej potrzebny jest własnoręczny podpis na dokumencie obejmującym treść oświadczenia woli wystawiającego.”. W konsekwencji brak złożenia oryginału ubezpieczeniowej gwarancji wadialnej jest równoznaczny z tym, że wadium nie zostało wniesione”.

Jedyną kopię jaką Zamawiający dopuszcza w swoich zapisach to kopia dokumentu potwierdzającego dokonanie przelewu wadium, wnoszonego w pieniądzu. W pozostałym zakresie Zamawiający wymaga złożenia oryginału dokumentu.

Co istotne i wielokrotnie przejawia się w piśmiennictwie i wymaga w tym miejscu podkreślenia, to fakt, że czynność wniesienia wadium nie podlega konwalidacji, nie można dokonać jego wpłaty po upływie wskazanego terminu składania ofert, jak również nie można uzupełnić dokumentu, potwierdzającego wniesienie wadium, jeśli wadium wnoszone jest w innej formie niż pieniężna (por. wyr. KIO z 19.01.2012 sygn. akt KIO 63/12, KIO 66/12, wyr. KIO z 13.10.2017 sygn. akt: KIO 2023/17).

W związku w powyższym postanowiono jak na wstępie.

Przewodniczący Komisji Przetargowej

/-/ Olgierd Sobkowiak