

Myszyniec, dnia 31 lipca 2023 roku

Gmina Myszyniec

Pl. Wolności 60

07-430 Myszyniec

IN.271.5.2023.IOŚ

INFORMACJA O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA, WYKLUCZENIU WYKONAWCÓW I ODRZUCENIU OFERT

Na podstawie art. 260 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych Zamawiający informuje, iż unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego prowadzone w trybie podstawowym z możliwością prowadzenia negocjacji, o którym mowa w art. 275 pkt 2 ustawy Prawo zamówień publicznych, pn. „Budowa 14 przydomowych oczyszczalni ścieków na terenie gminy Myszyniec”.

Uzasadnienie prawne: art. 255 pkt 2) ustawy Pzp

Wszystkie złożone wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo oferty podlegały odrzuceniu.

W postępowaniu zostały złożone dwie oferty, których zestawienie załączono poniżej:

Nr oferty	Nazwa i adres wykonawcy	Cena oferty (w zł brutto)	Okres gwarancji i rękojmi (liczba miesięcy)	Punktacja
		z wagą 60%	z wagą 40%	
1.	JFC POLSKA Sp. z O.O. Ul. Białostocka 1 05-252 Karpin	412 047,62 zł brutto	60 miesięcy	Oferta odrzucona
2.	GREENLINE ANDRZEJ CHROSTOWSKI Ul. Romualda Traugutta 45 07-410 Ostrołęka	364 754,90 zł brutto	80 miesięcy	Oferta odrzucona

Uzasadnienie faktyczne i prawne

W dniu 14 czerwca 2023 roku Zamawiający przesłał Wykonawcy GreenLine Andrzej Chrostowski z Ostrołęki wezwanie na podstawie art. 274 ust. 1 ustawy Pzp do złożenia aktualnych na dzień złożenia podmiotowych środków dowodowych w terminie do 21

czerwca 2023 r. W wyznaczonym terminie Wykonawca nie złożył wymaganych środków dowodowych, natomiast w dniu 22 czerwca 2023 r. przesłał oświadczenie o następującej treści: „Z przykrością informuję, iż ze względów zdrowotnych, przewlekła choroba, nie jestem w stanie przystąpić do tego zadania. Z poważaniem Andrzej Chrostowski GreenLine”.

Wobec niezłożenia podmiotowych środków dowodowych przez Wykonawcę Zamawiający w dniu 23 czerwca 2023 r. działając na podstawie art. 128 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz.U. z 2022 r., poz. 1710 z późn. zm.) wezwał Wykonawcę do złożenia, poprawienia lub uzupełnienia podmiotowych środków dowodowych, w terminie do 27 czerwca 2023 r. We wskazanym terminie Wykonawca GreenLine Andrzej Chrostowski nie złożył wymaganych dokumentów.

Po otrzymaniu wiadomości od firmy GreenLine Andrzej Chrostowski o braku możliwości przystąpienia do realizacji zadania i analizie dokumentacji z prowadzonego przez Gminę Myszyniec w 2020 roku postępowania pn. „Wykonanie robót budowlanych w ramach operacji „Poprawa gospodarki wodno-ściekowej poza aglomeracją Myszyniec” oraz zadania „Poprawa gospodarki wodno - ściekowej w aglomeracji Myszyniec” z podziałem na części I, II” sprawa nr IN.271.17.2020.KI, w którym firma JFC Polska Sp. z o.o. uczestniczyła jako wykonawca, a Pan Andrzej Chrostowski pełnił wówczas funkcję pełnomocnika firmy JFC Polska Sp. z o.o. Zamawiający powziął przypuszczenie o możliwej przynależności obu firm do tej samej grupy kapitałowej i możliwości podlegania przez wykonawców wykluczeniu na podstawie art. 108 ust 1 pkt 5 ustawy z dnia 11 września 2019 r. prawo zamówień publicznych.

W związku z powyższym w dniach 27 i 28 czerwca 2023 r. Zamawiający zwrócił się do innych Zamawiających będących w posiadaniu informacji istotnych dla stwierdzenia braku podstaw wykluczenia z postępowania tj. Gminy Winnica, Gminy Olszewo- Borki i Gminy Jabłonna, w których firma JFC Polska Sp. z o.o. uczestniczyła w postępowaniach i realizowała roboty dot. budowy przydomowych oczyszczalni, z zapytaniem o udział w tych zamówieniach także firmy GreenLine Andrzej Chrostowski z siedzibą w Ostrołęce i charakter tego uczestnictwa przy wykonywaniu zamówień.

Pismem z dn. 29 czerwca 2023 r. Gmina Olszewo – Borki poinformowała, że w dniu 15 września 2022 roku zawarła po przeprowadzonym postępowaniu przetargowym nr RIGKiD.271.24.2022 umowę z Wykonawcą JFC Polska Sp. z o.o. na realizację zadania pn. „Budowa przydomowych oczyszczalni ścieków na terenie gminy Olszewo-Borki” i że roboty zostały prawidłowo wykonane przy udziale podwykonawcy w/w firmy GreenLine Andrzej Chrostowski z siedzibą w Ostrołęce.

Z kolei w dniu 3 lipca 2023 r. Gmina Jabłonna przedstawiła informację, że Pan Andrzej Chrostowski brał udział w realizacji zadania pn. „Budowa przydomowych oczyszczalni ścieków na terenie Gminy Jabłonna” (nr postępowania IRO.271.22.2021) jako pełnomocnik głównego wykonawcy, firmy JFC Polska Sp. z o.o. Natomiast w dniu 6 lipca 2023 r. Gmina Winnica poinformowała, że podczas podpisania umowy i przekazania terenu budowy w postępowaniu pn. „Budowa przydomowych oczyszczalni ścieków na terenie gminy Winnica”,

które jest obecnie realizowane przez Wykonawcę JFC Polska Sp. z o.o. Pan Andrzej Chrostowski został podany jako osoba do kontaktu z mieszkańcami organizująca prace na budowie.

Niezależnie od powyższego Zamawiający w dniu 28 czerwca 2023 r. wezwał Wykonawcę JFC Polska Sp. z o.o., do złożenia na podstawie art. 274 ust. 1 ustawy Pzp aktualnych na dzień złożenia podmiotowych środków dowodowych w terminie **do 4 lipca 2023** roku. W dniu 4 lipca 2023 roku Wykonawca JFC Polska Sp. z o.o. złożył wymagane środki dowodowe.

Po przeanalizowaniu zebranych informacji Zamawiający stwierdził, że zachodzi konieczność wyjaśnienia kwestii spełnienia przesłanki wykluczenia z postępowania na podstawie art. 108 ust. 1 pkt 5 ustawy Pzp ze względu na przynależność do tej samej grupy kapitałowej w rozumieniu ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów z Wykonawcą GreenLine Andrzej Chrostowski z siedzibą w Ostrołęce przy ul. Romualda Traugutta 45, który w przedmiotowym postępowaniu złożył odrębną ofertę.

W związku z powyższym Zamawiający wezwał Wykonawcę JFC Polska Sp. z o.o. w dniu 7 lipca 2023 roku do złożenia wyjaśnień w zakresie potwierdzenia braku spełnienia przesłanek wykluczenia z postępowania, poprzez wykazanie, że wykonawcy przygotowali te oferty niezależnie od siebie.

W dniu 12 lipca 2023 r. Wykonawca JFC Polska Sp. z o.o. złożył wyjaśnienia w powyższej sprawie, w których skupił się na wykazaniu, iż nie jest w grupie kapitałowej z firmą GreenLine Andrzej Chrostowski w rozumieniu ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (tj. Dz.U. z 2021 r., poz. 275 z późn. zm.). Do w/w wyjaśnień zostało załączone oświadczenie firmy GreenLine Andrzej Chrostowski, w którym wskazano niezależność w/w firmy do firmy JFC Polska, opisano jej strukturę i prace realizowane przez firmę GreenLine Andrzej Chrostowski w 2023 roku.

Po analizie powyższych wyjaśnień i zgromadzonych informacji od innych zamawiających Zamawiający uznał, że firmy JFC Polska Sp. z o.o. i GreenLine Andrzej Chrostowski należą do jednej grupy kapitałowej i złożenie przez nie odrębnych ofert stanowi zakłócenie konkurencji, o którym mowa w art. 108 ust 1 pkt 5 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Obaj wykonawcy oferują ten sam produkt tj. przydomową oczyszczalnię ścieków AQUA A5, której producentem jest JFC Polska Sp. z o.o. Oferty nie różnią się od siebie żadnymi parametrami, lecz ceną oraz okresem gwarancji i rękojmi. Zarówno oświadczenie firmy GreenLine Andrzej Chrostowski o braku możliwości przystąpienia do realizacji zadania, jak i brak uzupełnienia dokumentów, świadczą o porozumieniu z Wykonawcą JFC Polska Sp. z o.o. zakłócającym konkurencję, gdyż należą do tej samej grupy kapitałowej. Przez grupę kapitałową w rozumieniu ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów rozumie się wszystkich przedsiębiorców, którzy są kontrolowani w sposób bezpośredni lub pośredni przez jednego przedsiębiorcę, w tym również tego przedsiębiorcę. „Wycofanie” oferty Wykonawcy GreenLine Andrzej Chrostowski oferującej produkt firmy JFC, w ocenie Zamawiającego wypełnia przesłankę, kontroli pośredniej. Trudno bowiem uznać za działanie niezależne wycofanie oferty, w sytuacji złożenia oferty najkorzystniej cenowo i w innych pozacenowych kryteriach.

O tzw. zmowie przetargowej można mówić w sytuacji, kiedy Wykonawca zawarł z innymi Wykonawcami porozumienie, mające na celu zakłócenie konkurencji. Taka zmowa może przybierać formę oferty kurtuazyjnej – kiedy to inni Wykonawcy składają oferty ewidentnie mniej atrakcyjne, lub ograniczenia ofert – kiedy to wykonawcy wycofują się z udziału w postępowaniu. W obydwu przypadkach cel jest ten sam, aby oferta określonego wykonawcy musiała zostać wybrana przez Zamawiającego jako najkorzystniejsza.

W niniejszej sprawie, przede wszystkim, wyjaśnienia złożone przez JFC Polska Sp. z o.o. i GreenLine Andrzej Chrostowski nie są wystarczająco przekonujące, że oferty zostały przygotowane niezależnie od siebie. Natomiast okoliczności ustalone przez Zamawiającego należy uznać za podstawę, która uzasadnia podejrzenie Zamawiającego, iż konkurencyjność ofert była tylko pozorna.

Mając powyższe na uwadze Zamawiający wyklucza :

- 1) Wykonawcę GreenLine Andrzej Chrostowski na podstawie art. 108 ust. 1 pkt 5 oraz odrzuca jego ofertę na podstawie art. 226 ust. 1 pkt 2 lit.c , gdyż nie złożył podmiotowych środków dowodowych oraz na podstawie art. 226 ust. 1 pkt 7, gdyż jego oferta została złożona w warunkach czynu nieuczciwej konkurencji w rozumieniu ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji;
- 2) Wykonawcę JFC Polska Sp. z o.o. na podstawie art. 108 ust. 1 pkt 5 oraz odrzuca jego ofertę na podstawie art. 226 ust. 1 pkt 7, gdyż jego oferta została złożona w warunkach czynu nieuczciwej konkurencji w rozumieniu ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji.

Uzasadnienie faktyczne wykazano powyżej.