



Leżajsk, 21.02.2023 r.

Zn.spr.: S.270.1.7.2022

### **Informacja o odrzuceniu oferty w postępowaniu „Wykonanie usług z zakresu gospodarki leśnej na terenie Nadleśnictwa Leżajsk w roku 2023” – pakiet 09**

Szanowni Państwo,

Zamawiający działając zgodnie z art. 253 ust. 1 pkt 2 oraz art. 226 ust. 1 pkt 4) ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2021 r., poz. 1129 z późn. zm.) zawiadamia o odrzuceniu w części 09 postępowania oferty złożonej przez Konsorcjum Zakład Usług Leśnych „ALL-DREW” Damian Michalski, ul. Krótka 4, 22-107 Sawin, „KAMBUD” Kamil Zieliński Horodyszczce 40F, 22-151 Horodyszczce

Uzasadnienie prawne:

Art. 226 ust. 1 pkt 2 – 1. 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;

Uzasadnienie faktyczne:

Należy wskazać, że w przypadku, kiedy nastąpiło już otwarcie ofert, to nie ma już możliwości cofnięcia oferty/złożenia rezygnacji. Oświadczenie wnioskodawcy o rezygnacji z uczestnictwa w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego złożone po upływie terminu składania ofert jest nieskuteczne i to niezależnie od



okoliczności, na które ów wykonawca powołuje się. Wynika to m. in. z art. 219 ust. 2 PZP:

Art. 219. [Termin składania ofert]

1. Oferta może być złożona tylko do upływu terminu składania ofert.

**2. Do upływu terminu składania ofert wykonawca może wycofać ofertę.**

Przepis jest tożsamy treścią do obowiązującego na mocy poprzedniej ustawy PZP, a podaje się dla uzasadnienia powyższego stanowiska m. in. następujące orzeczenia KIO: Przepis wyraźnie wskazuje, że wykonawca ma prawo decydować o losie złożonej przez siebie oferty aż do upływu terminu składania ofert (por. wyrok KIO z 12.04.2013 r., KIO 721/13; KIO 745/13). Po tym czasie uprawnienie owo wygasa. To zaś oznacza, że nie jest możliwe wycofanie oferty po upływie terminu składania ofert. Wraz ze złożeniem oferty wykonawca staje się związany jej treścią. Zgodnie z art. 85 ust. 1 p.z.p. wykonawca jest związany ofertą do upływu terminu określonego w specyfikacji istotnych warunków zamówienia. „Związanie ofertą, zgodnie z istotą tej czynności i stanowiskiem przedstawianym w doktrynie i orzecznictwie, jest oświadczeniem wykonawcy potwierdzającym uczestniczenie w postępowaniu o udzielenie zamówienia i podporządkowanie się konsekwencjom wynikającym z tego faktu, a przede wszystkim wyrażającym gotowość zawarcia umowy na warunkach przedstawionych przez Zamawiającego, w razie wybrania oferty tego wykonawcy. (...) Związanie ma charakter ciągły, a staranność wykonawcy polega na dbałości o aktualność związania ofertą” (wyrok KIO z 4.10.2012 r., KIO 2020/12). Z kolei w wyroku z 5.02.2013 r., KIO 124/13 Krajowa Izba Odwoławcza wskazała, że "Sama instytucja "związania ofertą" służy temu, aby wykonawca, który złoży ofertę, nie mógł się z niej wycofać. W innej sytuacji działania Zamawiającego są obdarzone dużą dozą ryzyka, że wybrany wykonawca nie tylko uchyli się od zawarcia umowy, ale także z tego tytułu nie poniesie żadnych materialnych konsekwencji. Taka sytuacja może doprowadzić u Zamawiającego do np. niewykonania zamówienia, możliwości utraty uzyskanych na realizację przedmiotu zamówienia środków finansowych, bądź potrzebę wyboru droższej oferty, a nie tej wybranej pierwotnie, jako najkorzystniejszej".

Przechodząc dalej z opisu stanu faktycznego wynika, że Wykonawca wzywany do uzupełnienia podmiotowych środków dowodowych, nie przedłożył ich, czyli mamy odrzucenie oferty, zgodnie z art. 226 ust. 1 pkt 2) :

Art. 226. [Odrzucenie oferty]

1. Zamawiający odrzuca ofertę, jeżeli:

2) została złożona przez wykonawcę:

a) podlegającego wykluczeniu z postępowania lub

b) niespełniającego warunków udziału w postępowaniu, lub

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;

Co do kwestii zatrzymania wadium, fakt nieprzedłożenia podmiotowego środka dowodowego należy rozumieć szeroko m. in. wskazał na takie rozumienie przepisu SO w Gliwicach zauważył: "Nawet jeśli u podstaw zmiany przepisu art. 46 ust. 4a ustawy PZP - odpowiadający treści art, 98 ust. 6 pkt 1) legła potrzeba przeciwdziałania procederowi umyślnego i celowego nieuzupełniania dokumentacji na wezwanie zamawiającego dla uzyskania zamówienia za cenę wyższą niż faktycznie umożliwiająca jego wykonanie, z treści wskazanego przepisu nie wynika takie zawężenie jego zastosowania tj. aby jedynie w takim przypadku miał on zastosowanie. Wręcz przeciwnie, przepis ten jest sformułowany szeroko i powinien mieć zastosowanie do każdej sytuacji, gdy wykonawca nie wypełni należycie wezwania zamawiającego, bowiem przedłożenie na wezwanie dokumentu innego niż żądał zamawiający de facto oznacza fizyczny brak prawidłowego dokumentu". Wyjątkiem od obligatoryjnego zatrzymania wadium będzie zajście okoliczności, w których nie uzupełnienie wymaganych oświadczeń i dokumentów lub brak zgody na poprawienie omyłki wynika z przyczyn nieleżących po stronie wykonawcy, a więc od niego niezależnych, zewnętrznych. Z pisma wykonawcy nie wynika, by takie okoliczności w niniejszej sprawie zachodziły, kwestie ceny czy prowadzenia innych prac w innych

Nadleśnictwach mają związek z ryzykiem prowadzonej działalności gospodarczej, a i w tym zakresie nie nastąpiła jakaś istotna zmiana stosunków. Wobec powyższego art. 98 ust. 6 pkt 1) PZP powinien znaleźć zastosowanie, także wadium powinno zostać zatrzymane.

Pomimo przesłanego wezwania S.270.1.7.2022 z dnia 08.02.2023 do złożenia w wyznaczonym terminie aktualnych na dzień złożenia podmiotowych środków dowodowych wymaganych zapisami SWZ (pkt. 9.2, 9.3) na podstawie art. 126 ust. 1 w związku z art. 125 ust. 1 Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2021 r. poz. 1129 z późn. zm.) Wykonawca do dnia wezwania tj. 17.02.2023 r. **nie złożył żadnych dokumentów**, przesyłając jedynie informację, że nie jest w stanie zrealizować zamówienia. Wykonawca był zobowiązany złożyć następujące dokumenty w celu potwierdzenia spełniania warunków udziału w postępowaniu:

a) wykazu usług wykonanych, a w przypadku świadczeń powtarzających się lub ciągłych również wykonywanych, w okresie ostatnich 3 lat (wstecz od dnia w którym upływa termin składania ofert), a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy– w tym okresie, wraz z podaniem ich wartości brutto, przedmiotu (rodzaju wykonanych usług), dat wykonania (dat dziennych rozpoczęcia i zakończenia realizacji usług) i podmiotów, na rzecz których usługi zostały wykonane lub są wykonywane należycie (wzór wykazu wykonanych usług stanowi Załącznik nr 9 do SWZ).

Jeżeli Wykonawca powołuje się na doświadczenie w realizacji usług, wykonywanych wspólnie z innymi Wykonawcami wykaz, o którym mowa wyżej dotyczy usług, w których wykonaniu Wykonawca ten bezpośrednio uczestniczył, a w przypadku świadczeń powtarzających się lub ciągłych, w których wykonywaniu bezpośrednio uczestniczył lub uczestniczy.

b) dowodów określających, czy wskazane przez Wykonawcę w wykazie usługi na potwierdzenie spełnienia warunku udziału w postępowaniu dot. zdolności technicznej lub zawodowej w zakresie doświadczenia zostały wykonane lub są wykonywane należycie,

Dowodami, o których mowa powyżej 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 (wstecz od dnia, w którym upływa termin składania ofert).

c) wykaz osób, skierowanych przez Wykonawcę do realizacji zamówienia publicznego, w szczególności odpowiedzialnych za świadczenie usług, wraz z informacjami na temat ich kwalifikacji zawodowych, posiadanych uprawnień (jeżeli są wymagane), wykształcenia (w stosunku do osób nadzoru) niezbędnych do wykonania zamówienia publicznego, a także zakresu wykonywanych przez nie czynności oraz informacją o podstawie do dysponowania tymi osobami (wzór wykazu osób skierowanych przez Wykonawcę do realizacji zamówienia stanowi Załącznik nr 10 do SWZ),

d) wykaz urządzeń technicznych dostępnych Wykonawcy w celu wykonania zamówienia publicznego wraz z informacją o podstawie do dysponowania tymi zasobami - (wzór wykazu urządzeń technicznych dostępnych Wykonawcy w celu wykonania zamówienia stanowi Załącznik nr 11 do SWZ).

W celu potwierdzenia braku podstaw do wykluczenia, Zamawiający działając na podstawie art. 126 ust. 1 PZP wzywa Wykonawcę, którego oferta została najwyżej oceniona, do złożenia aktualnych na dzień złożenia następujących podmiotowych środków dowodowych:

a) informacji z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie:

(a) art. 108 ust. 1 pkt 1 i 2 PZP,

(b) art. 108 ust. 1 pkt 4 PZP, dotyczącej orzeczenia zakazu ubiegania się o zamówienie publiczne tytułem środka karnego,

(c) art. 109 ust. 1 pkt 2 lit a) PZP,

(d) art. 109 ust. 1 pkt 2 lit b) PZP, dotyczącej ukarania za wykroczenie, za które wymierzono karę aresztu,

(e) art. 109 ust. 1 pkt 3 PZP, dotyczącej skazania za przestępstwo lub ukarania za wykroczenie, za które wymierzona karę aresztu

- sporządzonej nie wcześniej niż 6 miesięcy przed jej złożeniem,

- b) oświadczenia Wykonawcy, w zakresie art. 108 ust. 1 pkt 5 PZP, o braku przynależności do tej samej grupy kapitałowej, w rozumieniu ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (tekst jedn. Dz. U. z 2021 r. poz. 275), z innym Wykonawcą, który złożył odrębną ofertę lub ofertę częściową, albo oświadczenia o przynależności do tej samej grupy kapitałowej wraz z dokumentami lub informacjami potwierdzającymi przygotowanie oferty lub oferty częściowej niezależnie od innego Wykonawcy należącego do tej samej grupy kapitałowej - (wzór oświadczenia Wykonawcy w zakresie art. 108 ust. 1 pkt 5 PZP o przynależności lub braku przynależności do tej samej grupy kapitałowej stanowi Załącznik nr 7 do SWZ),
- c) zaświadczenia właściwego naczelnika urzędu skarbowego potwierdzającego, że Wykonawca nie zalega z opłacaniem podatków i opłat, w zakresie art. 109 ust. 1 pkt 1) PZP, wystawionego nie wcześniej niż 3 miesiące przed jego złożeniem, a w przypadku zalegania z opłaceniem podatków lub opłat wraz z zaświadczeniem Zamawiający żąda złożenia dokumentów potwierdzających, że przed upływem terminu składania ofert Wykonawca dokonał płatności należnych podatków lub opłat wraz z odsetkami lub grzywnami lub zawarł wiążące porozumienie w sprawie spłat tych należności,
- d) zaświadczenia albo innego dokumentu właściwej terenowej jednostki organizacyjnej Zakładu Ubezpieczeń Społecznych lub właściwego oddziału regionalnego lub właściwej placówki terenowej Kasy Rolniczego Ubezpieczenia Społecznego potwierdzającego, że Wykonawca nie zalega z opłacaniem składek na ubezpieczenia społeczne i zdrowotne, w zakresie art. 109 ust. 1 pkt 1) PZP, wystawionego nie wcześniej niż 3 miesiące przed jego złożeniem, a w przypadku zalegania z opłaceniem składek na ubezpieczenie społeczne lub zdrowotne wraz z zaświadczeniem albo innym dokumentem Zamawiający żąda złożenia dokumentów potwierdzających, że przed upływem terminu składania ofert Wykonawca dokonał płatności należnych składek na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne wraz z odsetkami lub grzywnami lub zawarł wiążące porozumienie w sprawie spłat tych należności,
- e) odpisu lub informacje z Krajowego Rejestru Sądowego lub z Centralnej Ewidencji i Informacji o Działalności Gospodarczej, w zakresie art. 109 ust. 1 pkt 4) PZP, sporządzonych nie wcześniej niż 3 miesiące przed jej złożeniem, jeżeli odrębne przepisy wymagają wpisu do rejestru lub ewidencji,

f) oświadczenia Wykonawcy o aktualności informacji zawartych w oświadczeniu, o którym mowa w art. 125 ust. 1 PZP, w zakresie podstaw wykluczenia z postępowania wskazanych przez Zamawiającego, o których mowa w:

(a) art. 108 ust. 1 pkt 3 PZP,

(b) art. 108 ust. 1 pkt 4 PZP, dotyczących orzeczenia zakazu ubiegania się o zamówienie publiczne tytułem środka zapobiegawczego,

(c) art. 108 ust. 1 pkt 5 PZP, dotyczących zawarcia z innymi wykonawcami porozumienia mającego na celu zakłócenie konkurencji,

(d) art. 108 ust. 1 pkt 6 PZP,

(e) art. 109 ust. 1 pkt 1 PZP, odnośnie do naruszenia obowiązków dotyczących płatności podatków i opłat lokalnych, o których mowa w ustawie z dnia 12 stycznia 1991 r. o podatkach i opłatach lokalnych (tekst jedn. Dz. U. z 2019 r. poz. 1170 z późn. zm.),

(f) art. 109 ust. 1 pkt 2 lit b) PZP, dotyczących ukarania za wykroczenie, za które wymierzone karę ograniczenia wolności lub karę grzywny,

(g) art. 109 ust. 1 pkt 2 lit c) PZP,

(h) art. 109 ust. 1 pkt 3 PZP, dotyczących ukarania za wykroczenie, za które wymierzone karę ograniczenia wolności lub karę grzywny,

(i) art. 109 ust. 1 pkt 5, 7-10 PZP.

- (wzór oświadczenie o aktualności informacji zawartych w oświadczeniu, o którym mowa w art. 125 ust. 1 PZP w zakresie podstaw wykluczenia z postępowania stanowi Załącznik nr 8 do SWZ).

Pomimo złożonego oświadczenia JEDZ przez Wykonawców o braku podstaw do wykluczenia i spełnianiu warunków udziału w postępowaniu Konsorcjum Zakład Usług Leśnych „ALL-DREW” Damian Michalski, ul. Krótka 4, 22-107 Sawin, „KAMBUD” Kamil Zieliński Horodyszczce 40F, 22-151 Horodyszczce nie złożyło w wymaganym terminie w/w dokumentów czym wprowadziło w błąd Zamawiającego.

Zamawiający wzywał Wykonawców o przedstawienie podmiotowych środków dowodowych ponieważ w toku badania oferta została wybrana jako najkorzystniejsza dla zamawiającego.

Art. 98

6. Zamawiający zatrzymuje wadium wraz z odsetkami, a w przypadku wadium wniesionego w formie gwarancji lub poręczenia, o których mowa w art. 97 ust. 7 pkt 2-4, występuje odpowiednio do gwaranta lub poręczyciela z żądaniem zapłaty wadium, jeżeli:

1) wykonawca w odpowiedzi na wezwanie, o którym mowa w art. 107 ust. 2 lub art. 128 ust. 1, z przyczyn leżących po jego stronie, nie złożył podmiotowych środków dowodowych lub przedmiotowych środków dowodowych potwierdzających okoliczności, o których mowa w art. 57 lub art. 106 ust. 1, oświadczenia, o którym mowa w art. 125 ust. 1, innych dokumentów lub oświadczeń lub nie wyraził zgody na poprawienie omyłki, o której mowa w art. 223 ust. 2 pkt 3, co spowodowało brak możliwości wybrania oferty złożonej przez wykonawcę jako najkorzystniejszej;

2) wykonawca, którego oferta została wybrana:

a) odmówił podpisania umowy w sprawie zamówienia publicznego na warunkach określonych w ofercie,

b) nie wniósł wymaganego zabezpieczenia należytego wykonania umowy; 3) zawarcie umowy w sprawie zamówienia publicznego stało się niemożliwe z przyczyn leżących po stronie wykonawcy, którego oferta została wybrana.

Podsumowując Kierownik Zamawiającego odrzucił ofertę oraz zatrzymał wadium.

Tomasz Cebula  
Nadleśniczy

Do wiadomości:

1. Strona postępowania.
2. A/a