

TERMIN AKTUALNOŚCI DOKUMENTÓW SKŁADANYCH W POSTĘPOWANIU

Przepisy prawa wprowadzające terminy dla dokumentów

art. 26 ustawy Prawo zamówień publicznych

1. Zamawiający przed udzieleniem zamówienia, którego wartość jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, wzywa wykonawcę, którego oferta została najwyżej oceniona, do złożenia w wyznaczonym, nie krótszym niż 10 dni, terminie **aktualnych na dzień złożenia oświadczeń lub dokumentów potwierdzających okoliczności**, o których mowa w art. 25 ust. 1. Przepisu zdania pierwszego nie stosuje się do udzielania zamówień w przypadkach, o których mowa w art. 101a ust. 1 pkt 1 lub pkt 2 lit. a.
2. Jeżeli wartość zamówienia jest mniejsza niż kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, zamawiający może wezwać wykonawcę, którego oferta została najwyżej oceniona, do złożenia w wyznaczonym, nie krótszym niż 5 dni, terminie **aktualnych na dzień złożenia oświadczeń lub dokumentów potwierdzających okoliczności**, o których mowa w art. 25 ust. 1.

art. 26 ust. 2f ustawy Prawo zamówień publicznych

Jeżeli jest to niezbędne do zapewnienia odpowiedniego przebiegu postępowania o udzielenie zamówienia, zamawiający **może na każdym etapie postępowania wezwać wykonawców do złożenia wszystkich lub niektórych oświadczeń lub dokumentów potwierdzających**, że nie podlegają wykluczeniu, spełniają warunki udziału w postępowaniu lub kryteria selekcji, a jeżeli zachodzą uzasadnione podstawy do uznania, że złożone uprzednio oświadczenia lub dokumenty nie są już aktualne, do złożenia aktualnych oświadczeń lub dokumentów.

Rozporządzenie Ministra Rozwoju

z dnia 26 lipca 2016 r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy w postępowaniu o udzielenie zamówienia

§ 2 pkt. 4:

W celu potwierdzenia spełniania przez wykonawcę warunków udziału w postępowaniu lub kryteriów selekcji dotyczących zdolności technicznej lub zawodowej zamawiający może żądać następujących dokumentów:

1. Wykazu robót budowlanych wykonanych **nie wcześniej niż w okresie ostatnich 5 lat przed upływem terminu składania ofert albo wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu (...)**
2. Wykazu dostaw lub usług wykonanych, a w przypadku świadczeń okresowych lub ciągłych również wykonywanych, **w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert albo wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu (...)**

§ 5

W celu potwierdzenia braku podstaw wykluczenia wykonawcy z udziału w postępowaniu zamawiający może żądać następujących dokumentów:

- 1) informacji z Krajowego Rejestru Karnego w zakresie określonym w art. 24 ust. 1 pkt 13, 14 i 21 ustawy oraz, odnośnie skazania za wykroczenie na karę aresztu, w zakresie określonym przez zamawiającego na podstawie art. 24 ust. 5 pkt 5 i 6 ustawy, **wystawionej nie wcześniej niż 6 miesięcy przed upływem terminu składania ofert albo wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu;**
- 2) zaświadczenia właściwego naczelnika urzędu skarbowego potwierdzającego, że wykonawca nie zalega z opłacaniem podatków, **wystawionego nie wcześniej niż 3 miesiące przed upływem terminu składania ofert albo wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu**, lub innego dokumentu potwierdzającego, że wykonawca zawarł porozumienie z właściwym organem podatkowym w sprawie spłat tych należności wraz z ewentualnymi odsetkami lub grzywnami (...)
- 3) zaświadczenia właściwej terenowej jednostki organizacyjnej Zakładu Ubezpieczeń Społecznych lub Kasy Rolniczego Ubezpieczenia Społecznego albo innego dokumentu potwierdzającego, że wykonawca nie zalega z opłacaniem składek na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne, **wystawionego nie wcześniej niż 3 miesiące przed upływem terminu składania ofert albo wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu (...)**

Schemat postępowania

Rodzaj dokumentów	Przepis regulujący termin aktualności	Moment, dla którego dokumenty potwierdzają stan faktyczny dotyczący wykonawcy	Aktualność dokumentów
Dokumenty na potwierdzenie spełniania warunków udziału w postępowaniu	§ 2 pkt. 4 Rozporządzenia Ministra Rozwoju z dnia 26 lipca 2016r	Wykonawca musi spełniać warunki udziału w postępowaniu i nie podlegać wykluczeniu na dzień składania ofert lub wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu oraz pozostawać w tym stanie przez cały okres prowadzenia postępowania.	Roboty budowlane, dostawy, usługi (w przypadku świadczeń okresowych lub ciągłych – w zakresie wykonanym) – muszą zostać wykonane (ich realizacja musi zostać zakończona) pomiędzy datą składania ofert a datą 5 lat / 3 lata wcześniejszą. Dokumenty składane na potwierdzenie spełnienia warunku udziału w postępowaniu np. referencje, mogą zostać wystawione w terminie późniejszym, ale zakończenie realizacji musi nastąpić w tym okresie tj. przed terminem składania ofert.
Dokumenty na potwierdzenie braku podstaw do wykluczenia	§ 5 Rozporządzenia Ministra Rozwoju z dnia 26 lipca 2016r		Dokumenty muszą zostać wystawione pomiędzy datą określoną rozporządzeniem a data ich złożenia zamawiającemu. <u>Przykład dla zaświadczenia z KRK :</u> termin składania ofert upłynął w dniu 10.09.2017r. → dokument będzie aktualny, jeżeli został wystawiony pomiędzy dniem 10.03.2017r. a datą przedłożenia go zamawiającemu UWAGA: Przepis nie wskazuje końcowego terminu aktualności dokumentu wystawionego w okresie 6 miesięcy przed terminem składania ofert.

Uzasadnienie

art. 25a ustawy Prawo zamówień publicznych

1. Do oferty lub wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu wykonawca dołącza **aktualne na dzień składania ofert lub wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu oświadczenie w zakresie wskazanym przez zamawiającego w ogłoszeniu o zamówieniu lub w specyfikacji istotnych warunków zamówienia. Informacje zawarte w oświadczeniu stanowią wstępne potwierdzenie, że wykonawca:**

- 1) **nie podlega wykluczeniu oraz spełnia warunki udziału w postępowaniu;**
- 2) **spełnia kryteria selekcji, o których mowa w art. 51 ust. 2, art. 57 ust. 3 i art. 60d ust. 3.**

2. Jeżeli wartość zamówienia jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, oświadczenie, o którym mowa w ust. 1, wykonawca składa w formie jednolitego dokumentu.



UWAGA: Powyższy przepis oznacza, że wykonawca musi spełniać warunki udziału w postępowaniu i nie podlegać wykluczeniu na dzień składania ofert lub wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu.

Wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 2017-02-13, KIO 165/17

Izba ustaliła, że w sekcji III.1.3 "Zdolność techniczna lub zawodowa" ogłoszenia o zamówieniu w trybie dialogu konkurencyjnego zamawiający ustanowił, że w celu wykazania spełnienia tego warunku wykonawca musi wykazać, że w okresie ostatnich 5 lat przed upływem terminu składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie zrealizował co najmniej jedno przedsięwzięcie termomodernizacyjne w rozumieniu art. 2 pkt 2 ustawy z dnia 21 listopada 2008 r. o wspieraniu termomodernizacji i remontów (Dz. U. z 2014 r. poz. 712) obejmujące zaprojektowanie i wykonanie robót budowlanych w co najmniej 2 obiektach budowlanych (łącznie w ramach jednego zadania) należących do którejś ze wskazanej kategorii obiektów budowlanych załącznika do ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane (Dz. U. z 2016 r., poz. 290 ze zm.): IX, XII, XVI, o łącznej wartości nakładów inwestycyjnych nie mniejszej niż 12 000 000 zł brutto.

Odwołujący wykazał spełnienie tego warunku wykazując realizację wymaganych robót wskazując termin zakończenia robót 31.12.2011 r., ale w związku z tym, że termin składania wniosków upływał 21.12.2016 r. wykazanie tych robót dawało właściwe spełnienie warunku zdolności technicznej lub zawodowej.

(...)

Zamawiający uznał, że dokumentem wymagającym potwierdzenia aktualności na dzień złożenia dokumentu, a nie na dzień składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, jest wykaz wykonanych robót składany na wykazanie spełnienia warunku opisanego w sekcji III.1.3 ogłoszenia o zamówieniu (Zdolność techniczna lub zawodowa).

W odpowiedzi na to wezwanie odwołujący przedstawił we właściwym terminie, 17.01.2017 r., ponownie taki sam wykaz robót z datą zakończenia wykazanych robót 31.12.2011 r.

Zamawiający - powołując się na treść ustawy Pzp po nowelizacji z 22 czerwca 2016 r. - uznał na podstawie art. 24 ust. 2f Pzp, że dokument ten nie jest już aktualny, gdyż od dnia wykonania referencyjnych robót do dnia złożenia uzupełnienia (31.12.2011 r. - 17.01.2017 r.) minęło więcej niż 5 lat. Dlatego zamawiający wykluczył odwołującego z postępowania powołując się na art. 24 ust. 1 pkt 12 i ust. 12 Pzp. Przepis art. 24 ust. 1 pkt 12 Pzp brzmi »Z postępowania o udzielenie zamówienia wyklucza się [...] wykonawcę, który nie wykazał spełniania warunków udziału w postępowaniu lub nie został zaproszony do negocjacji lub złożenia ofert wstępnych albo ofert, lub nie wykazał braku podstaw wykluczenia«, a przepis art. 24 ust. 12 Pzp brzmi »Zamawiający może wykluczyć wykonawcę na każdym etapie postępowania o udzielenie zamówienia«.

Izba musi stwierdzić, że rzeczywiście w znowelizowanych przepisach ustawy Pzp pojawiło się pojęcie oraz wymóg składania »dokumentów cyt. "aktualnych na dzień złożenia oświadczeń lub dokumentów [...]« [art. 26 ust. 1 i 2 Pzp]. Jednak dotyczy to dokumentów, których aktualność nie jest nieograniczona np. dokument określony w § 5 pkt 1 rozporządzenia Ministra Rozwoju z dnia 26 lipca 2016 r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy w postępowaniu o udzielenie zamówienia (Dz. U. poz. 1126) - informacja z Krajowego Rejestru Karnego, który to dokument nie może być wystawiony wcześniej niż 6 miesięcy przed upływem określonego terminu. Również do tego typu dokumentów odnosi się pismo Departamentu Prawnego Urzędu Zamówień Publicznych z 27.01.2017 r. [UZP/DP/026/851(3)16/RS KW - 775/17]. Podobnie dokumenty takie i możliwość żądania ich aktualnych wersji zostały przedstawione w komentarzu do art. 57 i 58 dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie zamówień publicznych, uchylającej dyrektywę 2004/18/WE - "Europejskie prawo zamówień publicznych. Komentarz" Aleksandra Sołtysińska, Hanna Talago-Sławoj, Wolters Kluwer, Warszawa 2016. Podobnie odnosi się do tego zagadnienia Paweł Granecki w komentarzu do art. 26 Pzp w książce pt. "Prawo zamówień publicznych. Komentarz", Wydawnictwo C.H. Beck, Warszawa 2016.

Żądanie dokumentów może się odnosić do okresu ważności dokumentów, a nie do faktów potwierdzanych dokumentami. Fakt przykładowo wyżej wskazanej niekaralności może być potwierdzany aktualnym dokumentem z KRS nawet wielokrotnie, gdyż zamawiający musi wykluczyć z postępowania wykonawcę, który był karany w określonym zakresie, nawet w dniu przewidzianym na zawarcie umowy w sprawie zamówienia publicznego. Należy od takich faktów i dokumentów odróżnić zdarzenia i dokumenty, które są przedmiotem rozpoznawanego postępowania odwoławczego, czyli fakt zrealizowania jakiejś roboty budowlanej i potwierdzenia jakości wykonania tego przedmiotu zamówienia np. referencjami w określonym terminie - 5 lat przed upływem terminu składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu czy ofert. W całym okresie postępowania wykonawca będzie mógł się wykazywać wykonaniem robót w okresie nie bardziej odległym niż 5 lat przed terminem składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu (jak w rozpoznawanym postępowaniu zamówieniowym) czy ofert (jak w przetargu nieograniczonym).