**INSTRUKCJA DLA UCZESTNIKÓW**

Rola procesowa Zespołu: Odwołujący – pełnomocnik wykonawców ABC S.A. oraz SuperCompany Sp. z o.o.(łącznie „Spółka”).

Niniejsza instrukcja zawiera opis zadania i roli procesowej przydzielonej danemu Zespołowi.

W przedstawionych w załączeniu *„Aktach postępowania*” znajduje się wyciąg z postanowień Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ) opublikowanej w fikcyjnym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, która będzie przedmiotem konkursowego postępowania odwoławczego.

Celem Zespołu reprezentującego Odwołującego jest doprowadzenie do uchylenia niekorzystnej dla Spółki decyzji Zamawiającego o wykluczeniu Odwołującego z Postępowania.

W związku z powyższym, działając jako pełnomocnik Spółki, należy sporządzić i wnieść odwołanie wobec czynności Zamawiającego.

Odwołanie powinno spełniać wszystkie wymagania formalne wynikające z przepisów prawa, tak aby nie zachodziła konieczność wzywania do usunięcia braków w tym zakresie.

Odwołanie powinno zostać wniesione (datowane) w ostatnim możliwym dniu biorąc pod uwagę termin na wniesienie odwołania.

Wystarczające jest wymienienie w treści odwołania załączników formalnych (nie ma konieczności ich fizycznego załączania), z jednym wyjątkiem – należy dołączyć stosowne pełnomocnictwa dla osoby podpisującej pismo.

Dla potrzeb konkursu i w jego zakresie nie należy spekulować na temat fragmentów dotyczących stanu faktycznego, które nie zostały zaprezentowane w kazusie. Należy skupić się na wykorzystaniu oraz ocenie treści i informacji zamieszczonych w opisie kazusu lub wynikających z przepisów prawa.

Dalsze informacje zawarto w Regulaminie TURNIEJU MOOT COURT dostępnym na stronie SPZP.

**WPROWADZENIE**

Zamawiający**,** Generalna Dyrekcja Dróg Krajowych i Autostrad Oddział we Wrocławiu, prowadzi w trybie przetargu nieograniczonego postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego pn. „*Budowa drogi ekspresowej S8 na odcinku Bardo-Kłodzko*”.

Ogłoszenie o zamówieniu opublikowano w Dz. Urz. UE w dniu 31.12.2023 r. pod nr 2023/S 000-000000. Podana w ogłoszeniu szacunkowa wartość zamówienia to 400 000 000 zł netto

W dniu 1 marca 2024 r. Zamawiający, bezpośrednio przed otwarciem ofert, podał kwotę, jaką zamierza przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia: 450 000 000 zł brutto.

Zestawienie ofert złożonych w Postępowaniu:

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| Nr oferty | Nazwa i adres Wykonawcy | Cena ofertowa PLN brutto |
|  | Art-C sp. z o.o.  ul. Jana Pawła II 13, 01-111 Wadowice | 555 000 000 zł |
|  | Dobra Firma sp. z o.o.  ul. Solarza 8, 35-091 Rzeszów | 550 000 000 zł |
|  | Krakowskie Bajgle sp. z o.o.  ul. Smaczna 6, 00-000 Warszawa | 450 500 000 zł |
|  | Konsorcjum firm: ABC S.A. oraz SuperCompany Sp. z o.o.  Adres do doręczeń: ul. Zielona 2, 00-001 Warszawa | 600 000 000 zł |
|  | Nazwa firmy S.A.  ul. Chłodna 5/6, 11-222 Wrocław | 499 999 999 zł |
|  | XYZ S.A.  ul. Dobra 8, 20-0213 Łódź | 330 000 000 zł |

***AKTA POSTĘPOWANIA***

**SPECYFIKACJA WARUNKÓW ZAMÓWIENIA**

w przetargu nieograniczonym na roboty budowlane:

*„Budowa drogi ekspresowej S8 na odcinku Bardo-Kłodzko”*

Nr postępowania: ZP/99/2023

1. Zamawiający:

Generalna Dyrekcja Dróg Krajowych i Autostrad Oddział we Wrocławiu, ul. Powstańców Śląskich 186, 53-139 Wrocław, [przetargi@gddkia.gov.pl](mailto:przetargi@gddkia.gov.pl)

1. Tryb: przetarg nieograniczony prowadzony na podstawie przepisów ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych.

[…]

**ROZDZ. I – PRZEDMIOT ZAMÓWIENIA**

1. Przedmiotem zamówienia jest budowa drogi ekspresowej S8 na odcinku Bardo-Kłodzko na km 070-099 wraz z węzłami.
2. Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia zawarto w załączniku nr 1 do SWZ – Dokumentacja Projektowa oraz Specyfikacja Techniczna Wykonania i Odbioru Robót Budowlanych

**ROZDZIAŁ IX - WYMAGANIA DOTYCZĄCE WADIUM**

1. Zamawiający żąda wniesienia wadium w łącznej wysokości 1 000 000,00 złotych.
2. Wadium musi być wniesione przed upływem terminu składania ofert. Wykonawca zobowiązany jest wnieść wadium na cały okres związania ofertą.
3. W wypadku nie wniesienia wadium, wniesienia go w sposób nieprawidłowy, nieutrzymywania wadium nieprzerwanie do upływu terminu związania ofertą lub złożenia wniosku o zwrot wadium w przypadku, o którym mowa w art. 98 ust. 2 pkt. 3 Prawo zamówień publicznych Zamawiający odrzuci ofertę na podstawie art. 226 ust. 1 pkt 14 Prawo zamówień publicznych.
4. Wadium może być wnoszone w następujących formach:
   1. pieniądzu, przelewem na rachunek bankowy Zamawiającego

NBP O/O Warszawa 10 1010 1010 0000 0100 0000 0000.

- o jego wniesieniu w terminie decyduje data wpływu środków na rachunek bankowy;

* 1. gwarancjach bankowych;
  2. gwarancjach ubezpieczeniowych;
  3. poręczeniach udzielanych przez podmioty, o których mowa w art. 6b ust. 5 pkt 2 ustawy z dnia 9 listopada 2000 r. o utworzeniu Polskiej Agencji Rozwoju Przedsiębiorczości (Dz. U. z 2019 r., poz. 310, 836 i 1572 z późn. zm.).

1. Wadium wniesione w pieniądzu Zamawiający przechowuje na rachunku bankowym.
2. Jeżeli wadium zostanie wniesione w pieniądzu, Wykonawca dołącza do oferty potwierdzenie dokonania wpłaty wadium. Na poleceniu przelewu należy wpisać:

„Wadium – przetarg pn. „*Budowa drogi ekspresowej S8 na odcinku Bardo-Kłodzko”* ”, nr ref.: ZP/99/2023.

1. Jeżeli wadium wnoszone jest w formie gwarancji lub poręczenia, o których mowa w pkt. 4 lit. b-d, Wykonawca przekazuje Zamawiającemu oryginał gwarancji lub poręczenia, w postaci elektronicznej.
2. Okoliczności i zasady zwrotu wadium, jego przepadku oraz zasady jego zaliczenia na poczet zabezpieczenia należytego wykonania umowy, określa art. 98 ustawy Prawo zamówień publicznych.

**ROZDZ. X – DATA SKŁADANIA I OTWARCIA OFERT**

1. Oferty należy składać za pośrednictwem e-Plaformy Zamawiającego do dnia 1 marca 2024 r., do godziny. 10.00.
2. Otwarcie ofert nastąpi niezwłocznie po upływie terminu ich składania.

**ROZDZIAŁ XI - TERMIN ZWIĄZANIA OFERTĄ**

1. Wykonawcy będą związani ofertą przez okres 120 dni od dnia upływu terminu składania ofert tj. 1.07.2024 roku (art. 220 ust.1 pkt. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych).

(…)

Podpisano:

*Jan Drogowicz, Dyrektor Oddziału*

*Oferta Wykonawcy*

ZP/99/2023

**Wykonawca:**

Konsorcjum firm:

ABC S.A. - Lider

SuperCompany Sp. z o.o. - Parner

Adres do doręczeń: ul. Zielona 2, 00-001 Warszawa

**Do:**

Generalna Dyrekcja Dróg

Krajowych i Autostrad

Odział we Wrocławiu

**OFERTA**

1. W odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu opublikowane w Dz. Urz. UE w dniu 31.12.2019 pod nr 2019/S 000-000000 oferujemy wykonanie zamówienia pn. „Budowa drogi ekspresowej S8 na odcinku Bardo-Kłodzko” za cenę brutto 600 000 000 zł, w tym 23% VAT.

[….]

Zobowiązujemy się do wykonania przedmiotu zamówienia zgodnie z SWZ i załącznikami do SWZ, w szczególności w pełnym zakresie jaki wynika z OPZ.

[…]

Podpisano:

Adam Nowak – prezes ABC S.A. (uprawniony do reprezentowania konsorcjum na podstawie pełnomocnictwa udzielonego przez SuperCompany Sp. z o.o.)

**GWARANCJA PRZETARGOWA NR 1**

**(WADIUM)**

**DATA WYSTAWIENIA:** 20 kwietnia 2024 r.

**GWARANT**: Bank Polski

**BENEFICJENT/ZAMAWIAJĄCY: Generalna Dyrekcja Dróg Krajowych i Autostrad**

**ZOBOWIĄZANY:** ABC S.A.

Wiadomo nam, że Zobowiązany bierze udział w postępowaniu przetargowym *„Budowa drogi ekspresowej S8 na odcinku Bardo-Kłodzko”* prowadzonym przez Zamawiającego, jak również to, że warunkiem złożenia ważnej oferty przez Zobowiązanego jest wymóg wniesienia wadium jak to określono w „*Specyfikacji Warunków Zamówienia*”, W związku z powyższym składamy niniejszą Gwarancję, co potwierdzamy stosownym podpisem.

§ 1

1. Gwarancja zabezpiecza zobowiązanie Zobowiązanego do wniesienia wadium w postępowaniu przetargowym prowadzonym przez Zamawiającego na "*Budowa drogi ekspresowej S8 na odcinku Bardo-Kłodzko”*
2. Gwarant zobowiązuje się do wypłacenia na rzecz Beneficjenta, na pierwsze pisemne żądanie zapłaty, nieodwołalnie i bezwarunkowo – kwoty do wysokości 1 000 000,00 PLN (słownie: milion złotych 00/100), która to kwota stanowi górny limit odpowiedzialności Gwaranta.
3. Gwarancja jest ważna od dnia 01.03.2024 r. do dnia 01.07.2024 r. i wygasa samoistnie i całkowicie, gdyby żądanie zapłaty wraz z oświadczeniem, o którym mowa w § 2 ust. 1 nie zostało nam doręczone w tym terminie.

§ 2

1. Na podstawie niniejszej Gwarancji, Gwarant zobowiązuje się do zapłaty Beneficjentowi żądanej kwoty w terminie do 14 dni od dnia otrzymania pisemnego żądania zapłaty, które zawierać będzie oświadczenie Beneficjenta, że żądana kwota jest należna i że zaistniało przynajmniej jedno z określonych zdarzeń, tj. Zobowiązany:
2. w odpowiedzi na wezwanie, o którym mowa w art. 107 ust. 2 lub art. 128 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 – Prawo Zamówień Publicznych, 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. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r.– Prawo Zamówień Publicznych, oświadczenia, o którym mowa w art. 125 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo Zamówień Publicznych, innych dokumentów lub oświadczeń lub nie wyraził zgody na poprawienie omyłki, o której mowa w art. 223 ust. 2 pkt. 3 ustawy z dnia 11 września 2019 r.– Prawo Zamówień Publicznych, co spowodowało brak możliwości wybrania oferty złożonej przez zobowiązanego jako najkorzystniejszej; lub
3. Zobowiązany, którego oferta została wybrana:
   1. odmówił podpisania umowy w sprawie zamówienia publicznego na warunkach określonych w ofercie, lub
   2. nie wniósł wymaganego zabezpieczenia należytego wykonania umowy; lub
   3. zawarcie umowy w sprawie zamówienia publicznego stało się niemożliwe z przyczyn leżących po stronie Zobowiązanego, którego oferta została wybrana.
4. Wypłata żądanej kwoty nastąpi bez konieczności przedstawiania przez Beneficjenta dowodów lub powodów żądania, poza oświadczeniem, o którym mowa w ust. 1.

(…)

*Krzysztof Ibisz (kwalifikowany podpis elektroniczny)*

Pełnomocnik Bank Polski

*Pismo Zamawiającego do Wykonawcy informujące o odrzuceniu oferty i unieważnieniu postępowania*

Wrocław, 19 kwietnia 2024 r.

**Zamawiający:**

Generalna Dyrekcja Dróg Krajowych i Autostrad

Odział we Wrocławiu

**Wykonawca:**

Konsorcjum firm:

ABC S.A. oraz SuperCompany Sp. z o.o.

Adres do doręczeń: ul. Zielona 2, 00-001 Warszawa

Dotyczy: Przetargu nieograniczonego pn. „Budowa drogi ekspresowej S8 na odcinku Bardo-Kłodzko”

**Informacja o wyniku i unieważnieniu Postępowania**

Działając na podstawie art. 226 ust. 1 pkt 14) ustawy Pzp Zamawiający informuje, że odrzuca ofertę Art-C sp. z o.o. w Wadowicach („Wykonawca”), jako złożoną przez wykonawcę podlegającego wykluczeniu z Postępowania.

**Uzasadnienie faktyczne i prawne**

Wykonawca wraz z ofertą przedstawił gwarancję wadialną (gwarancja bankowa), w której jako podmiot "Zobowiązany" wskazano jedynie jednego członka konsorcjum - ABC S.A.

Oferta została złożona natomiast przez konsorcjum dwóch firm.

Złożona przez konsorcjum gwarancja, nie zabezpiecza interesów zamawiającego, a tym samym nie jest prawidłowa. Koniecznym było bowiem wymienienie w treści gwarancji wszystkich wykonawców, którzy wspólnie ubiegają się o udzielenie zamówienia publicznego, a co najmniej zasygnalizowanie, że strona stosunku "gwarancyjnego" jest liderem - jednym z uczestników konsorcjum, działającym także w imieniu i na rzecz innych uczestników jako wykonawców - którzy wspólnie złożyli lub złożą w postępowaniu przetargowym ofertę, po to aby gwarant mógł prawidłowo zidentyfikować, kto jest wykonawcą w postępowaniu przetargowym.

W ten sposób wykluczone zostałyby zaś wszelkie wątpliwości interpretacyjne związane z ustalaniem zakresu zobowiązań gwaranta, a tym samym gwarancja spełniłaby swój cel, tj. zabezpieczyła interes finansowy Zamawiającego (beneficjenta) poprzez wypłatę mu określonej kwoty pieniężnej przez gwaranta - bank w przypadku, gdy zobowiązany - wykonawca (lub inny podmiot z nim powiązany i objęty zakresem gwarancji) nie wywiąże się ze swych powinności.

Tymczasem w niniejszej sprawie zachodzi bardzo poważne ryzyko, że Zamawiający z uwagi na nieścisłości, co do podmiotowego i przedmiotowego zakresu gwarancji, nie uzyskałby od gwaranta sumy gwarancyjnej, jeżeli przyczyny uruchomienia gwarancji będą leżeć po stronie tylko tego wykonawcy należącego do konsorcjum, który nie jest objęty tą gwarancją. Z treści gwarancji nie wynika, że SuperCompany Sp. z o.o. miała złożyć ofertę w ramach konsorcjum.

W związku z tym wadium nie zabezpiecza oferty w sposób prawidłowy oraz rodzi ryzyko niemożliwości zaspokojenia się z gwarancji w przypadku zaistnienia podstawy jego zatrzymania.

Zatem wadium zostało wniesione w sposób nieprawidłowy, co powoduje konieczność odrzucenia oferty na podstawie przywołanego powyżej przepisu.

W związku z odrzuceniem wszystkich złożonych ofert w Postępowaniu, Zamawiający działając na podstawie art. 255 pkt 2 Pzp unieważnia Postępowanie.

Podpisano:

*Jan Drogowicz, Dyrektor Oddziału*