

Katowice, dnia 19 października 2020 r.

Prezes Krajowej Izby Odwoławczej
ul. Postępu 17a
02-676 Warszawa

Wykonawca: *Control Process Silesia Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością*
al. Walentego Roździeńskiego 188/222
40-203 Katowice
email: nm@controlprocess.pl
arkadiusz.wilczynski@controlprocess.pl

Zamawiający: *Międzyrzeckie Przedsiębiorstwo Wodociągów i Kanalizacji Sp. z o.o.*
Święty Wojciech 46
66-300 Międzyrzecz
Osoba do kontaktów: Zdzisława Marzec
E-mail: oczyszczalnia@mpwik.org

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na wykonanie zadania pn.: „Przebudowa i modernizacja oczyszczalni ścieków w miejscowości Święty Wojciech według warunków kontraktowych ŻÓŁTY FIDIC – w formule zaprojektuj-wybuduj”
Numer referencyjny: 69/ZP5/DEOŚ/POIIS/2020 (Ogłoszenie w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej TED z dnia 7.10.2020 r., 2020/S 195-472798).

ODWOŁANIE

Control Process Silesia Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Katowicach (40-203) przy al. Walentego Roździeńskiego 188/222, zarejestrowana w rejestrze przedsiębiorców Krajowego Rejestru Sądowego pod numerem KRS 0000694270, posiadająca NIP 6342905196 (dalej „**Odwołujący**”), na podstawie art. 179 ust. 1 oraz art. 180 ust. 1 i ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (zwanej dalej „**Ustawą**” lub „**PZP**”), w przedmiotowym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego,

wnosi niniejszym odwołanie od:

- czynności Zamawiającego, podjętej w przedmiotowym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, polegającej na sporządzeniu: ogłoszenia o zamówieniu, Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (SIWZ) wraz z załącznikami, w tym Opiszem Przedmiotu Zamówienia, wzorem umowy, w sposób niezgodny z przepisami Ustawy.

Odwołujący zarzuca Zamawiającemu naruszenie następujących przepisów Ustawy:

1. **art. 22 ust. 1a PZP w zw. z art. 7 PZP** poprzez określenie warunków udziału w zakresie:
 - a) sytuacji ekonomicznej lub finansowej,
 - b) zdolności technicznej lub zawodowejw sposób nadmiernie wygórowany, nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia, a co za tym idzie naruszający zasady uczciwej konkurencji, jak również w sposób niejednoznaczny uniemożliwiający równe traktowanie wykonawców oraz zgodnie z zasadami proporcjonalności i przejrzystości.
2. **art. 25 ust. 2 PZP w zw. z § 16 ust. 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 poprzez nałożenie na Wykonawców obowiązku składania dokumentów w języku obcym z tłumaczeniem przysięgłym.
3. **art. 29 ust. 3a PZP** poprzez określenie zbyt szerokiego i nieprecyzyjnego zakresu wymagania zatrudnienia na podstawie umowy o pracę,

W związku z powyższym Odwołujący wnosi o uwzględnienie niniejszego odwołania i:

- o nakazanie Zamawiającemu modyfikację treści SIWZ poprzez:

1. Zmianę warunków udziału w postępowaniu

- a) w zakresie sytuacji ekonomicznej lub finansowej na poniższe:

„Zamawiający uzna warunek za spełniony, jeżeli Wykonawca składający ofertę na część I wykaże, iż:

*a) osiągnął za ostatnie 3 lata obrotowe, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – za ten okres, minimalny roczny obrót w każdym roku obrotowym równy co najmniej wartości **30 000 000,00 PLN brutto***

*b) jest ubezpieczony od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia, na kwotę nie mniejszą niż **5 000 000,00 PLN brutto***

*c) posiada środki finansowe lub zdolność kredytową w wysokości co najmniej **5 000 000,00 PLN brutto***

Zamawiający uzna warunek za spełniony, jeżeli Wykonawca składający ofertę na część II wykaże, iż:

*a) osiągnął za ostatnie 3 lata obrotowe, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – za ten okres, minimalny roczny obrót w każdym roku obrotowym równy co najmniej wartości **5 000 000,00 PLN brutto***

*b) jest ubezpieczony od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia, na kwotę nie mniejszą niż **1 000 000,00 PLN brutto***

*c) posiada środki finansowe lub zdolność kredytową w wysokości co najmniej **1 000 000,00 PLN brutto***

- b) w zakresie zdolności technicznej lub zawodowej:

- dokona w zakresie pkt 4.2.3.1.1 zmiany brzmienia zapisu na:

„Wykonał w okresie ostatnich pięciu lat przed terminem składnia ofert a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, co najmniej: dwie roboty budowlane polegające na rozbudowie, przebudowie lub modernizacji obiektów gospodarki wodno-ściekowej, o przepustowości/wydajności średniodobowej nie mniejszej niż 4 000 m³/d przy czym każda z robót dotyczyła obiektów gospodarki wodno-ściekowej o wartości nie mniejszej niż 20 000 000,00 PLN brutto”

- dokona w zakresie pkt 4.2.3.1.2 zmniejszenia ilości wymaganych dokumentacji projektowych do jednej oraz doprecyzowania zapisów poprzez określenie, że za dokumentacją projektową budowy o której mowa w tym punkcie uznaje się co najmniej dokumentację wymaganą do uzyskania pozwolenia na budowę, lub kompletną dokumentację wykonawczą wykonaną na podstawie projektu budowlanego.

- w zakresie Eksperta nr 2 – Kierownik Budowy – uzupełni wymagania dopuszczając osobę o uprawnieniach konstrukcyjno-budowlanych, zmieniając zapis w zakresie wymagań dot. uprawnień na:

„uprawnienia budowlane do kierowania robotami budowlanymi bez ograniczeń w specjalności konstrukcyjno-budowlanej, zgodne z art. 12, art. 12a ust 1 oraz art. 14 ust. 1 ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane (Dz. U. z 2020 poz. 148) lub odpowiadające im ważne uprawnienia budowlane uprawnienia budowlane, które zostały wydane na podstawie wcześniej obowiązujących przepisów lub odpowiadające im uprawnienia wydane obywatelom państw Europejskiego Obszaru Gospodarczego oraz Konfederacji Szwajcarskiej, z zastrzeżeniem art. 12a oraz innych przepisów ustawy prawo budowlane oraz ustawy o zasadach uznawania kwalifikacji zawodowych nabytych w państwach członkowskich Unii Europejskiej (Dz. U. z 2020 r. poz. 220) lub uprawnienia budowlane do kierowania robotami budowlanymi bez ograniczeń w specjalności instalacyjnej w zakresie sieci, instalacji i urządzeń cieplnych, wentylacyjnych, gazowych, wodociągowych i kanalizacyjnych wydane na podstawie aktualnych przepisów Prawa Budowlanego lub dla osób, które uzyskały uprawnienia przed 1994 r. uprawnienia do kierowania robotami budowlanymi w specjalności instalacji i urządzeń sanitarnych lub w specjalności instalacyjno – inżynierskiej w zakresie sieci sanitarnych lub w specjalności instalacyjno – inżynierskiej w zakresie sieci i instalacji sanitarnych lub w specjalności instalacyjno – inżynierskiej w zakresie sieci wodociągowych i kanalizacyjnych lub która na podstawie Rozporządzenia Ministra Gospodarki Terenowej i Ochrony Środowiska z dnia 20 lutego 1975 roku w sprawie samodzielnych funkcji technicznych w budownictwie (Dz.U. nr 8, poz. 46) uzyskała uprawnienia do wykonywania samodzielnej funkcji kierownika budowy i robót w specjalności instalacyjno – inżynierskiej lub odpowiadające im uprawnienia wydane obywatelom państw Europejskiego Obszaru Gospodarczego oraz Konfederacji Szwajcarskiej, z zastrzeżeniem art. 12a oraz innych przepisów ustawy prawo budowlane oraz ustawy o zasadach uznawania kwalifikacji zawodowych nabytych w państwach członkowskich Unii Europejskiej (Dz. U. z 2020 r. poz. 220)”

2. **Usunięcie** w pkt 5.12 zapisu *„Tłumaczenie przez tłumacza przysięgłego.”*

3. **Modyfikację** zapisów dotyczących obowiązku zatrudnienia na podstawie umowy o pracę poprzez dodanie zapisu określającego, że wymaganie dotyczy wyłącznie osób wykonujących pracę w rozumieniu art. 22 kodeksu pracy oraz nie dotyczy osób pełniących samodzielne funkcje techniczne w budownictwie.

Odwołujący ma prawo do skorzystania ze środków ochrony prawnej w rozumieniu art. 179 ust. 1 Ustawy. Odwołujący ma interes w uzyskaniu zamówienia. Odwołujący pragnie ubiegać się o przedmiotowe zamówienie. Objęte odwołaniem czynności Zamawiającego uniemożliwiają Odwołującemu złożenie oferty, a tym samym wybór jego oferty i uzyskanie przedmiotowego zamówienia. Odwołujący wskazuje ponadto, iż objęte odwołaniem czynności Zamawiającego prowadzą do możliwości poniesienia szkody przez Odwołującego – polegającej na uniemożliwieniu Odwołującemu złożenia oferty i uzyskaniu zamówienia. Odwołujący ma interes we wniesieniu odwołania, gdyż sprzeczne z Ustawą ww. czynności Zamawiającego w sposób negatywny oddziałują na możliwości udziału Odwołującego w postępowaniu.

Należy również stwierdzić, że wskazane w niniejszym odwołaniu naruszenia przez Zamawiającego przepisów Ustawy może mieć istotny wpływ na wynik przedmiotowego postępowania w rozumieniu art. 192 ust. 2 Ustawy. Efektem naruszenia przez Zamawiającego wyżej wskazanych przepisów Ustawy, może być uniemożliwienie wyboru oferty Odwołującego jako oferty najkorzystniejszej.

Odwołujący powziął wiadomość o czynnościach Zamawiającego w toku przedmiotowego postępowania z treści Ogłoszenia o zamówieniu oraz Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia dotyczącej przedmiotowego postępowania, opublikowanej przez Zamawiającego na stronie internetowej Zamawiającego w dniu 7. 10. 2020 r., zatem niniejsze odwołanie zostało złożone w terminie. Odwołujący przekazał kopię odwołania Zamawiającemu przed upływem terminu do wniesienia odwołania (dowód w załączeniu).

W przypadku uwzględnienia przez Zamawiającego w całości zarzutów przedstawionych w odwołaniu (art. 186 ust. 2 Ustawy) Odwołujący żąda od Zamawiającego: jak wyżej tego o co Odwołujący wnosi o nakazanie Zamawiającemu.

Uzasadnienie

Odwołujący stwierdził, że Zamawiający naruszył ww. przepisy Ustawy sporządzając Ogłoszenie o zamówieniu oraz SIWZ wraz z załącznikami.

1. Zamawiający naruszył zasady proporcjonalności oraz zachowania uczciwej konkurencji określając warunki udziału w postępowaniu. Wskazać należy, że w podobnych postępowaniach prowadzonych w ostatnim czasie w Polsce, warunki te są powszechnie określone na znacznie niższym poziomie niż dokonał tego Zamawiający, co obrazuje poniższa tabela:

Ip	Nazwa	Warunki udziału			
		obróć	polisa	zdolność kredytowa	wiedza i doświadczenie - referencje
2	Przebudowa i rozbudowa komunalnej oczyszczalni ścieków w Przeworsku – Część I – Gospodarka ściekowa	<p>minimalny roczny obrót w ostatnich trzech latach obrotowych przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, w wysokości co najmniej 20 000 000 PLN,</p>	<p>posiada ubezpieczenie od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia w wysokości co najmniej 20 000 000 PLN.</p>	<p>posiada środki finansowe lub zdolność kredytową w wysokości co najmniej 3 000 000 PLN,</p>	<p>Wykonawca wykaże, że w okresie ostatnich 5 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, wykonał co najmniej:</p> <ul style="list-style-type: none"> • jedną robotę budowlaną polegającą na wykonaniu budowy, przebudowy lub rozbudowy oczyszczalni ścieków o wydajności min 50 000 RLM oraz w okresie ostatnich 5 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, wykonał i prawidłowo ukończył co najmniej: jedną usługę związaną z wykonaniem dokumentacji projektowej dla budowy, przebudowy lub rozbudowy oczyszczalni ścieków o wydajności min 50 000 RLM lub • w okresie ostatnich 5 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, wykonał zgodnie z zasadami sztuki budowlanej i prawidłowo ukończył, co najmniej: jedną robotę budowlaną w formule „zaprojektuj i wybuduj” obejmującą wykonanie projektu i budowę, przebudowę lub rozbudowę oczyszczalni ścieków o wydajności min 50 000 RLM,
3	Modernizacja Miejskiej Oczyszczalni Ścieków w Jeleniej Górze – etap III, część 1	<p>minimalny roczny obrót w ostatnich trzech latach obrotowych przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, w wysokości co najmniej</p>	<p>Posiadają ubezpieczenie od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia;</p>	<p>posiadanie środków finansowych lub zdolności kredytowej w wysokości co najmniej 4 000 000,00 zł</p>	<p>Wykonawca wykaże, że w okresie ostatnich 5 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, wykonał co najmniej:</p> <ul style="list-style-type: none"> • 1 (jedną) robotę budowlaną polegającą na budowie/przebudowie/rozbudowie oczyszczalni ścieków komunalnych o wartości co najmniej 20 mln PLN (netto)

4	<p>Modernizacja i rozbudowa oczyszczalni ścieków w Lublińcu z uwzględnieniem rozbudowy części osadowej</p>	<p>10 000 000 PLN,</p> <p>Brak wymagań</p>	<p>Brak wymagań</p>	<p>posiada środki finansowe lub zdolność kredytową w wys. min. 1 000 000 PLN</p>	<p>Wykonawca wykaże, że okresie ostatnich 10 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, wykonał należycie i prawidłowo ukończył co najmniej dwie roboty budowlane – zrealizowane w ramach różnych kontraktów, polegające na budowie, przebudowie lub rozbudowie oczyszczalni ścieków komunalnych, wraz z rozruchem technologicznym;</p>
5	<p>Rozbudowa i przebudowa oczyszczalni ścieków oraz uporządkowanie gospodarki wodno-ściekowej na terenie Łomży</p>	<p>Brak wymagań</p>	<p>posiada ubezpieczenie od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia w wysokości co najmniej 10 000 000 PLN</p>	<p>posiada środki finansowe lub zdolność kredytową w wys. min. 5 000 000 PLN</p>	<p>Wykonawca wykaże, że okresie ostatnich 5 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, wykonał należycie dwa zadania obejmujące budowę, rozbudowę lub modernizację oczyszczalni ścieków o przepustowości Qśrd nie mniejszej niż 5 000 m³/d i wartości robót nie mniejszej niż 15 000 000 zł brutto każde, przy czym co najmniej jedno z tych zadań obejmowało budowę, rozbudowę lub modernizację wydzielonej zamkniętej komory fermentacji osadów ściekowych.</p>

6	<p>Przebudowa i modernizacja Oczyszczalni ścieków wraz z przepompownią centralną oraz efektywnym zarządzaniem systemem wodociągowo-kanalizacyjnym w Białej Podlaskiej</p>	<p><i>minimalny roczny obrót w ostatnich trzech latach obrotowych przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, w wysokości co najmniej 30 000 000 PLN,</i></p>	<p><i>posiada ubezpieczenie od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia w wysokości co najmniej 10 000 000 PLN.</i></p>	<p><i>posiada środki finansowe lub zdolność kredytową w wys. min. 10 000 000 PLN</i></p>	<p><i>Wykonawca wykaże, że okresie ostatnich 5 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie:</i></p> <ul style="list-style-type: none"> <i>a) Zaprojektował co najmniej jedną oczyszczalnię ścieków komunalnych o przepustowości hydraulicznej co najmniej Q_{śrd}=10 000 m³/d</i> <i>b) Wykonał w co najmniej jednej oczyszczalni ścieków o min. 100 000 RLM obliczenia technologiczne sytemu napowietrzania, modelowanie przepływu w komorach biologicznych, dostawę, montaż i uruchomienie urządzeń systemu napowietrzania</i> <i>c) Wykonał roboty budowlane polegające na budowie zbiorników żelbetowych o kubaturze min. 5000m³ służących na potrzeby zbiorników osadów, komór fermentacyjnych lub podobnych</i> <i>d) Zrealizował w formule zaprojektuj i wybuduj co najmniej jedną inwestycję budowlaną zawierającą roboty branży wodno-kanalizacyjnej sanitarnej i deszczowej o wartości ogólnej min. 20 000 000 PLN brutto</i>
---	----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	------------------------------------------------------------------------------------------	-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------

Zestawienie to jednoznacznie wskazuje, że warunki udziału w niniejszym postępowaniu są znacznie wyższe niż w którymkolwiek ze wskazanych wyżej postępowania, a są to postępowania o podobnym zakresie przedmiotowym, często o znacznie większej wartości.

Wskazać także należy na całkowitą niespójność i nieadekwatność warunków w zakresie ekonomiczno – finansowym. Zamawiający bowiem określił na tym samym poziomie (30 mln PLN) trzy wskaźniki – obrotu, polisy OC oraz zdolności kredytowej. Samo ustalenie tych wskaźników na jednakowym poziomie jest całkowicie nieracjonalne, gdyż żaden podmiot określający zdolność kredytową nie przyzna jej na poziomie równym rocznym przychodom firmy. Tym samym określenie wymogu zdolności kredytowej na poziomie 30 mln PLN faktycznie podnosi wymagania w zakresie przychodu rocznego firmy w okolice poziomów nie mniejszych niż 200 mln PLN. Analogicznie ocenić należy wymaganie posiadania polisy OC o sumie ubezpieczenia 30 mln PLN – nie sposób przyjąć, aby racjonalnie działający Wykonawca zawierał polisę z sumą ubezpieczenia równą jego rocznemu przychodowi – zatem wymaganie określone jako warunek udziału służy wyłącznie ograniczeniu uczciwej konkurencji i tworzy iluzoryczne wrażenie szerokiego dopuszczenia do udziału (racjonalne określenie wymaganego przychodu rocznego), przy niewspółmiernych wymaganiach w zakresie polisy OC czy zdolności kredytowej.

Brak jest także uzasadnienia do wymagania tak wysokiej zdolności kredytowej – zapisy umowy nie wskazują na to aby konieczne było finansowanie projektu przez Wykonawcę w aż takim zakresie.

Odnosząc się do warunków udziału zakresie wiedzy i doświadczenia Odwołujący wskazuje, że Zamawiający zmienił warunki w stosunku do poprzedniego postępowania w sposób zawężający możliwość złożenia oferty. W poprzednim postępowaniu Zamawiający wymagał doświadczenia polegającego m.in. na realizacji w ciągu ostatnich 5 lat 2 robót budowlanych w branży gospodarki wodno-ściekowej o wartości 30 mln PLN każda. Warunek taki jest warunkiem bardzo wygórowanym biorąc pod uwagę krótki okres (5 lat) i wysokie wymaganie wartościowe. Potwierdzeniem tego faktu jest to, że w poprzednim postępowaniu zostały złożone zaledwie dwie oferty, gdy przy aktualnej sytuacji rynkowej w podobnych postępowaniach składane jest znacznie więcej ofert.

Pomimo takiej sytuacji, Zamawiający zdecydował się w aktualnym postępowaniu zaostrzyć warunki udziału w postępowaniu, ograniczając zakres wymaganego do wykazania doświadczenia wyłącznie do robót na oczyszczalniach ścieków komunalnych – co wyklucza wykazanie się doświadczeniem np. przy realizacji stacji uzdatniania wody, czy innych obiektów gospodarki wodno-ściekowej (przemysłowe oczyszczalnie ścieków itp...).

Warunki udziału w postępowaniu w zakresie zdolności technicznej i zawodowej w przypadku prowadzonych co najmniej dwóch postępowań w przypadku podobnym zakresie, obrazuje tabela 2:

Ip	Nazwa	Warunki udziału w zakresie zdolności technicznej lub zawodowej	
		Przetarg I	Przetarg II
1	Modernizacja Miejskiej Oczyszczalni Ścieków w Jeleniej Górze – etap III, część 1	<i>Wykonał (zakończył) w okresie 5 (pięciu) lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie co najmniej 1 (jedną) robotę budowlaną polegającą na budowie/przebudowie/rozbudowie oczyszczalni ścieków komunalnych o wartości co najmniej 20 mln PLN (netto)</i>	<i>Wykonał (zakończył) w okresie 5 (pięciu) lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie co najmniej 1 (jedną) robotę budowlaną polegającą na budowie/przebudowie/rozbudowie oczyszczalni ścieków komunalnych o wartości co najmniej 20 mln PLN (netto)</i>
2	MODERNIZACJA OCZYSZCZALNI ŚCIEKÓW WRAZ Z INFRASTRUKTURĄ ZAGOSPODAROWANIA OSADÓW" w ramach zadania pn.: „Modernizacja gospodarki wodno-ściekowej na terenie aglomeracji jaworskiej"	<i>O udzielenie zamówienia mogą ubiegać się Wykonawcy, którzy nie wcześniej niż w okresie ostatnich 10 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie wykonali należycie, zgodnie z przepisami prawa budowlanego i prawidłowo ukończyli co najmniej: – dwa zamówienia, które obejmowały wykonanie robót budowlanych polegających na budowie (w rozumieniu art. 3 pkt. 6 ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane, tekst jednolity Dz. U. z 2019 r. poz. 1186 z późn.zm. zwanej dalej „ustawą Prawo budowlane”) lub przebudowie (w rozumieniu art. 3 pkt. 7a ustawy Prawo budowlane): a) oczyszczalni ścieków o wartości robót równej lub przekraczającej kwotę 10 000</i>	<i>O udzielenie zamówienia mogą ubiegać się Wykonawcy, którzy nie wcześniej niż w okresie ostatnich 10 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie wykonali należycie, zgodnie z przepisami prawa budowlanego i prawidłowo ukończyli co najmniej: – dwa zamówienia, które obejmowały wykonanie robót budowlanych polegających na budowie (w rozumieniu art. 3 pkt 6 ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane, tekst jednolity Dz.U. z 2020 r. poz. 1333 zwanej dalej „ustawą Prawo budowlane”) lub przebudowie (w rozumieniu art. 3 pkt 7a ustawy Prawo budowlane): a) oczyszczalni ścieków o wartości robót równej lub przekraczającej kwotę</i>

	000 PLN (łącznie z podatkiem VAT) i wydajności średniodobowej co najmniej Qdśr = 3.000 m3/d.	10 000 000 PLN (łącznie z podatkiem VAT)(*1) i wydajności średniodobowej co najmniej Qdśr = 3 000 m3/d
--	----------------------------------------------------------------------------------------------	--------------------------------------------------------------------------------------------------------

W ocenie Odwołującego również nadmiernym jest wymaganie wykonania w okresie 5 lat co najmniej 2 dokumentacji projektowych („w tym okresie, co najmniej dwie dokumentacje projektowe budowy, przebudowy lub modernizacji oczyszczalni ścieków komunalnych w tym przynajmniej jedna z nich posiadała przepustowość nie mniejszą niż 3000 m3/d, dla których uzyskano pozwolenie na budowę.”). Odwołujący wskazuje, że proces projektowania takiego zadania wraz z uzyskaniem pozwolenia na budowę może obejmować okres przekraczający 12 miesięcy, dodatkowo nie jest to zakres dla którego występuje duża ilość zleceń na rynku. Tym samym uznać należy, że wymaganie wykonania 1 dokumentacji projektowej będzie w pełni wystarczające dla potwierdzenia zdolności Wykonawcy w tym zakresie.

Również koniecznym jest precyzyjne określenie, co należy rozumieć przez pojęcie „dokumentacja projektowa” budowy w celu jednoznacznego określenia jakie prace należy wykonać w celu wykazania spełnienia warunku udziału w postępowaniu. Brak takiego określenia może prowadzić do sporów na dalszym etapie postępowania w tym zakresie, a w konsekwencji nawet do unieważnienia postępowania (jak w wyroku **KIO 2046/20**).

W zakresie Eksperta – Kierownika Budowy, Odwołujący wskazuje, że bardzo częstą praktyką jest, że kierownikiem budowy jest osoba posiadająca uprawnienia konstrukcyjno – budowlane, będące podstawowymi uprawnieniami budowlanymi – prace o charakterze konstrukcyjno – budowlanym są pracami występującymi na każdej budowie i są kluczowe dla realizacji budowy. Tym samym bezzasadna jest eliminacja jako kandydata na kierownika budowy osoby mającej w tym zakresie pełne uprawnienia do prowadzenia takiej budowy. Prace o charakterze specjalistycznym zwykle prowadzą kierownicy robót właściwi dla danej specjalności. Dopuszczenie jako kierownika budowy osoby posiadającej uprawnienia konstrukcyjno – budowlane oraz doświadczenie w budowie oczyszczalni ścieków nie obniża fachowości zespołu w stosunku do aktualnego brzmienia wymagań, a zwiększa konkurencyjność postępowania.

W ocenie Odwołującego postawienie tak wymagających warunków sprzeczne jest z zasadami uczciwej konkurencji oraz proporcjonalności.

2. Zamawiający ustanowił wymóg tłumaczeń przysięgłych dla dokumentów w języku obcym. Wymóg taki w ocenie Odwołującego jest wprost sprzeczny z przepisem § 16 ust. 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, w którym jest wyłącznie mowa o tłumaczeniu. Wieloletnia praktyka PZP, doktryna oraz orzecznictwo wskazują, że Zamawiający nie jest uprawniony do postawienia takiego wymogu – rozporządzenie określa maksymalny zakres wymagań Zamawiającego i nie przewiduje wymagań tłumaczenia przysięgłego. Wskazać także należy, że wymóg tłumaczenia przysięgłego narusza zasadę równego traktowania i ogranicza dostęp do zamówienia podmiotom zagranicznym. Stanowisko takie znajduje potwierdzenie m.in. w wyrokach: NSA

z dnia 9 czerwca 2015 r., II GSK 1012/14, WSA w Kielcach z 13 grudnia 2013 r. II SA/Ke 885/13.

Zamawiający także – działając na podstawie art. 29 ust. 3a PZP – dokonał określenia wymagań w zakresie zatrudnienia na podstawie umowy o pracę. Analiza zapisów wskazuje, że dla pewności spełnienia tych wymagań, 100% personelu Wykonawcy i podwykonawców winno być zatrudnione na podstawie umowy o pracę. Zamawiający nie dokonał nawet standardowego w zakreślanym wyłączenia dla osób pełniących samodzielne funkcje techniczne w budownictwie. Praktyka rynkowa wskazuje że znaczna część personelu – w szczególności osoby pełniące samodzielne funkcje techniczne w budownictwie, specjaliści – wykonują swoją pracę jako osoby prowadzące jednoosobowe działalności gospodarcze, realizując konkretne zadania oparte na ich osobistej wiedzy i doświadczeniu dla różnych Wykonawców. Postawienie wymagania zatrudnienia ich na podstawie umowy o pracę uniemożliwia zaangażowanie takich osób, znacząco zawęża krąg możliwości dla Wykonawców, a w konsekwencji podnosi cenę realizacji Zamówienia.

W tym stanie rzeczy odwołanie jest konieczne i uzasadnione.

Załączniki:

1. *odpis z KRS Odwołującego;*
2. *dowód przekazania kopii odwołania Zamawiającemu;*
3. *dowód uiszczenia wpisu.*