



Międzyrzecz 19.10.2020r.

Znak postępowania 69/ZP5/DEOŚ/POIIS/2020

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE

W związku z zapytaniem dotyczącym wyjaśnienia treści SIWZ skierowanym do Zamawiającego w postępowaniu pn. „Przebudowa i modernizacja oczyszczalni ścieków w miejscowości Święty Wojciech według warunków kontraktowych ŻÓŁTY FIDIC – w formule zaprojektuj-wybuduj” działając na podstawie art. 38 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843) zwanej dalej ustawą Pzp udzielamy następujących odpowiedzi:

Pytanie nr 1:

Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę warunku udziału w postępowaniu postawionego w rozdziale 4. SIWZ pkt. 4.2.3. ppkt. 4.2.3.1 poprzez zmianę zapisu.

4.2.3. Posiadania zdolności technicznej lub zawodowej:

1. Wykonał w okresie ostatnich pięciu lat przed terminem składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, co najmniej: dwie roboty budowlane polegające na rozbudowie, przebudowie lub modernizacji oczyszczalni ścieków **komunalnych**, wykonywane podczas normalnej pracy obiektu będącego w ciągłej eksploatacji, o przepustowości/wydajności średniodobowej nie mniejszej niż 3 000 m³/d, o wartości każdej z w/w nie mniejszej niż 20 000 000,00 PLN **netto**.
2. Opracował w okresie ostatnich pięciu lat przed dniem wszczęcia postępowania o udzielenie zamówienia, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - 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 3 000 m³/d, dla których uzyskano pozwolenie na budowę.

Wnosimy o dopuszczenie poniższej zdolności technicznej:

1. Wykonał w okresie ostatnich pięciu lat przed terminem składania ofert a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, co najmniej: dwie roboty budowlane polegające na rozbudowie, przebudowie lub modernizacji oczyszczalni



ścieków, wykonywane podczas normalnej pracy obiektu będącego w ciągłej eksploatacji,
o przepustowości/wydajności średniodobowej nie mniejszej niż 3 000 m³/d, o wartości każdej z w/w nie mniejszej niż 20 000 000,00 PLN **brutto**.

2. Opracował w okresie ostatnich pięciu lat przed dniem wszczęcia postępowania o udzielenie zamówienia, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, co najmniej dwie dokumentacje projektowe budowy, przebudowy lub modernizacji oczyszczalni ścieków, w tym przynajmniej jedna z nich posiadała przepustowość nie mniejszą niż 3 000 m³/d, dla których uzyskano pozwolenie na budowę.

Odpowiedź:

Zamawiający nie dokona zmian w zakresie warunku udziału w postępowaniu o którym mowa w powyższym pytaniu.

Pytanie nr 2:

Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę warunku udziału w postępowaniu postawionego w rozdziale 4. SIWZ pkt. 4.2.3. ppkt. 4.2.3.1 poprzez zmianę zapisu. 4.2.3. Posiadania zdolności technicznej lub zawodowej:

3. Wykonawca wykazał, że dysponuje następującymi osobami, które będą uczestniczyć w wykonaniu zamówienia:

a) **Ekspert nr 1 - Przedstawiciel Wykonawcy (1 osoba)** - niniejsza osoba ma posiadać następujące kwalifikacje zawodowe, doświadczenie i wykształcenie:

- wykształcenie wyższe techniczne,
- doświadczenie w pełnieniu funkcji przedstawiciela Wykonawcy przy realizacji minimum dwóch robót budowlanych każda o wartości nie mniejszej niż 20 000 000,00 PLN netto.

c) **Ekspert 3 - Kierownik robót konstrukcyjno - budowlanych (1 osoba)** (w rozumieniu

ustawy Prawo Budowlane) - niniejsza osoba ma posiadać następujące kwalifikacje zawodowe, doświadczenie i wykształcenie oraz uprawnienia:

- wykształcenie wyższe techniczne,
- doświadczenie zawodowe na stanowisku co najmniej kierownika robót, w tym: doświadczenie w kierowaniu robotami konstrukcyjno - budowlanymi dla minimum jednej roboty budowlanej, dotyczącej budowy / modernizacji / przebudowy lub rozbudowy oczyszczalni ścieków komunalnych o przepustowości min. 3 000 m³/d, o wartości robót co najmniej 20 000 000,00 PLN **netto**,
- 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, 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).

Wnosimy o dopuszczenie poniższej zdolności zawodowej:

a) **Ekspert nr 1 - Przedstawiciel Wykonawcy (1 osoba)** - niniejsza osoba ma posiadać następujące kwalifikacje zawodowe, doświadczenie i wykształcenie:

- wykształcenie wyższe techniczne lub **ekonomiczne**,
- doświadczenie w pełnieniu funkcji przedstawiciela Wykonawcy przy realizacji minimum dwóch robót budowlanych każda o wartości nie mniejszej niż 20 000 000,00 PLN netto.

c) **Ekspert 3 - Kierownik robót konstrukcyjno - budowlanych (1 osoba)** (w rozumieniu ustawy Prawo Budowlane) - niniejsza osoba ma posiadać następujące kwalifikacje zawodowe, doświadczenie i wykształcenie oraz uprawnienia:

- wykształcenie wyższe techniczne,
- doświadczenie zawodowe na stanowisku co najmniej kierownika robót, w tym: doświadczenie w kierowaniu robotami konstrukcyjno - budowlanymi dla minimum jednej roboty budowlanej, dotyczącej budowy / modernizacji / przebudowy lub rozbudowy oczyszczalni ścieków komunalnych o przepustowości min. 3 000 m³/d, o wartości robót co najmniej 20 000 000,00 PLN **brutto**,
- 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, 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).

Odpowiedź:

Zamawiający nie dokona zmian w zakresie warunku udziału w postępowaniu o którym mowa w powyższym pytaniu.



Pytanie nr 3:

Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę warunku udziału w postępowaniu postawionego w rozdziale 12. SIWZ pkt. 2. ppkt. 2.1. poprzez zmianę zapisu.

2.1. Dla **ZDANIA NR 1** - „Modernizacja i rozbudowa części mechaniczno-biologicznej oczyszczalni wraz

z dokumentacją projektową i rozruchem,,

- a) **Ekspert nr 2** - Kierownik budowy - maksymalnie 20 punktów (E2), Ekspert nr 2 - Kierownik Budowy za pełnienie funkcji kierownika budowy dla każdej dodatkowej roboty budowlanej, ponad wymagane minimum określone w warunkach udziału w postępowaniu dla Eksperta nr 2, dotyczącej budowy / modernizacji / przebudowy lub rozbudowy oczyszczalni ścieków komunalnych o przepustowości min. 3 000 m³/d, o wartości robót co najmniej 20 000 000,00 PLN **netto** otrzyma 10 punktów. Maksymalna liczba punktów dla Eksperta nr 2 - Kierownika Budowy wynosi 20 punktów. W przypadku wykazania więcej niż 2 dodatkowych robót budowlanych dla Eksperta nr 2 zostaną uznane maksymalnie 2 roboty, za które zostanie przyznanych łącznie 20 pkt. Doświadczenie Eksperta w celu uzyskania punktów powinno być wskazane w załączniku nr 6 - zadanie 1 zgodnie ze wzorem umieszczonym w części III IDW.

Wnosimy o dopuszczenie poniższej zdolności zawodowej:

- a) **Ekspert nr 2** - Kierownik budowy - maksymalnie 20 punktów (E2), Ekspert nr 2 - Kierownik Budowy za pełnienie funkcji kierownika budowy dla każdej dodatkowej roboty budowlanej, ponad wymagane minimum określone w warunkach udziału w postępowaniu dla Eksperta nr 2, dotyczącej budowy / modernizacji / przebudowy lub rozbudowy oczyszczalni ścieków komunalnych o przepustowości min. 3 000 m³/d, o wartości robót co najmniej 20 000 000,00 PLN **brutto** otrzyma 10 punktów. Maksymalna liczba punktów dla Eksperta nr 2 - Kierownika Budowy wynosi 20 punktów. W przypadku wykazania więcej niż 2 dodatkowych robót budowlanych dla Eksperta nr 2 zostaną uznane maksymalnie 2 roboty, za które zostanie przyznanych łącznie 20 pkt. Doświadczenie Eksperta w celu uzyskania punktów powinno być wskazane w załączniku nr 6 - zadanie 1 zgodnie ze wzorem umieszczonym w części III IDW.

Zgodnie z art. 29 ust. 2 Pzp, przedmiotu zamówienia nie można opisywać w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję. Jak wskazała Krajowa Izba Odwoławcza, naruszenie powyższego przepisu może polegać na do określeniu opisu przedmiotu zamówienia w taki sposób, który nie znajduje uzasadnienia ani w technicznym ani w funkcjonalnym uregulowaniu potrzeb zamawiającego. Zamawiający nie może bowiem wymagać od wykonawców takich właściwości przedmiotu zamówienia, które nie mają znaczenia dla spełnienia celu, któremu ma służyć przedmiot zamówienia, a które powodują lub wręcz eliminują konkurencję na rynku (wyr. KIO z 10.6.2015 r., KIO 1112/15, Legalis). Jak wskazała Krajowa Izba Odwoławcza w wyroku z dnia 19.04.2017 r., dla uznania naruszenia art. 29 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych wystarczające jest jedynie uprawdopodobnienie utrudnienia konkurencji przy opisie przedmiotu zamówienia. Celem ustalania warunków ubiegania się o udzielenie zamówienia jest pozyskanie kompetentnych wykonawców, mających określoną wiedzę i doświadczenie. Innymi słowy, interes publiczny w ustalaniu warunków zamówienia przejawia się w tym, by



zamówienie zostało zrealizowane w sposób prawidłowy, na podstawie doświadczenia posiadanego przez wykonawcę. Przeciwwagą dla tego interesu stanowi konieczność dopuszczenia do ubiegania się o udzielenie zamówienia wystarczająco szerokiego kręgu wykonawców, co w sposób bezpośredni, przekłada się na wysokość składanych ofert. Obowiązkiem Zamawiającego jest więc takie sformułowanie warunków podmiotowych, by dopuścić do ubiegania się o udzielenie zamówienia wykonawców kompetentnych, a jednocześnie by krąg tych wykonawców nie był zbyt wąski.

Potwierdza to wyrok KIO z dnia 30.01.2018 r. (sygn. akt KIO 83/18): problemem, jaki powstaje na gruncie określenia warunków udziału w postępowaniu oraz ich proporcjonalności, jest ryzyko zawężenia kręgu wykonawców mogących ubiegać się o udzielenie zamówienia, co ma bezpośrednie przełożenie na zachowanie konkurencji. Ukształtowanie wymogów na poziomie mogącym skutkować ograniczeniem liczby wykonawców dopuszczonych do postępowania należy uznać za dopuszczalne w takim zakresie, w jakim usprawiedliwione jest dbałością o jakość i rzetelność wykonania przedmiotu zamówienia. Konieczne jest zatem zachowanie równowagi pomiędzy interesem zamawiającego w uzyskaniu rękojmi należytego wykonania zamówienia a interesem wykonawców, którzy poprzez sformułowanie nadmiernych wymagań mogą zostać wyeliminowani z postępowania. Nieproporcjonalność warunku zachodzi w sytuacji, gdy równowaga ta zostanie zachwiana, powodując uniemożliwienie ubiegania się o zamówienie wykonawcom mającym potencjał dający rękojmię jego prawidłowej realizacji (podobnie: wyrok KIO z dnia 20.11.2015 r. sygn. akt KIO 2399/15).

W naszej ocenie, w niniejszym postępowaniu Zamawiający naruszył równowagę ww. interesów i stworzył warunek nadmiarowy, nieproporcjonalny do standardów branżowych. Zgodnie z art. 44 ust. 3 ustawy o finansach publicznych, wydatki publiczne mają być dokonywane w sposób celowy i oszczędny, z zachowaniem zasady uzyskiwania najlepszych efektów z danych nakładów, oraz optymalnego doboru metod i środków służących osiągnięciu założonych celów. Ustanowienie warunków nadmiarowych jest sprzeczne z tą zasadą i może skutkować odpowiedzialnością osób odpowiedzialnych za ich ustanowienie z tytułu dyscypliny finansów publicznych.

Odpowiedź:

Zamawiający nie dokona zmian w zakresie warunku udziału w postępowaniu, o którym mowa w powyższym pytaniu.

PREZES ZARZĄDU

Bogusław Czap