

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „**Budowa sali sportowej wraz z przebudową budynku Zespołu Szkół nr 2 w Chojnicach**”.

**Zadanie jest realizowane przy dofinansowaniu w ramach programu „Sportowa Polska – Program rozwoju lokalnej infrastruktury sportowej – Edycja 2022” ze środków Funduszu Rozwoju Kultury Fizycznej, których dysponentem jest Minister Sportu i Turystyki.**

### WYJAŚNIENIE TREŚCI SWZ

Na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r., poz. 1710 ze zm.) zwanej dalej „ustawą Pzp” Zamawiający udziela wyjaśnień do zadanego przez Wykonawcę pytania:

#### PYTANIE 1

Wykonawca zwraca się z pytaniem o możliwość modyfikacji treści SWZ w następującym zakresie: Zamawiający uzna, że Wykonawca spełnia warunki udziału w postępowaniu określone w pkt 10.1.4.1, jeżeli przedstawi wykaz wykonanych robót tj. Wykonawcy muszą wykazać, że zrealizowali w okresie ostatnich 5 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy: co najmniej jedną robotę budowlaną polegającą na budowie, odbudowie, rozbudowie, nadbudowie oraz przebudowie (według art. 3 ustawy z dnia 07.07.1994 r. Prawo budowlane tj. Dz.U. z 2021 poz. 2391 ze zm.) budynków użyteczności publicznej (według rozporządzenia Ministra Infrastruktury z dnia 12.04.2002 r. w sprawie warunków technicznych jakim powinny odpowiadać budynki i ich usytuowanie Dz. U. z 2022 poz. 1225) o wartości robót budowlanych co najmniej 10 000 000,00 zł brutto Zamawiający w przedmiotowym postępowaniu określając warunki udziału w postępowaniu i sposób ich oceny poprzez użycie pojęcia budynków użyteczności publicznej, wyłączył lub w znaczny sposób naruszył uczciwą konkurencję i zasadę równego traktowania wykonawców. Określenie przez Zamawiającego w niniejszym postępowaniu warunku dotyczącego doświadczenia wykonawcy do zadań na obiekcie sportowym spowodowało, iż wykluczony został udział w postępowaniu podmiotów, które posiadają doświadczenie w zakresie prac objętych niniejszym zamówieniem, ale na obiektach innego rodzaju.

Stanowisko Wykonawcy, co do niedopuszczalności postawienia warunku żądania wykonania m.in. jedynie budynków użyteczności publicznej dla potwierdzenia spełnienia warunku posiadania doświadczenia znajduje potwierdzenie w przeprowadzonych kontrolach przez Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych, np. sygn. Akt UZP/DKUE/KN/47/11 (INFORMATOR URZĘDU ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH Czerwiec 2013 r., s.27), podobnie w dokumencie Wyniki kontroli przeprowadzonych w 2010 r. przez Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych dotyczących zamówień współfinansowanych ze środków Unii Europejskiej, Urząd Zamówień Publicznych 2011 s. 46), gdzie stwierdzono: "Reasumując należy uznać, że dokonany w przedmiotowym postępowaniu opis sposobu dokonania oceny spełniania warunku posiadania wiedzy i doświadczenia jako nieadekwatny i nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia narusza art. 22 ust. 4 ustawy P.z.p. oraz zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców wynika-

jące z art. 7 ust. 1 ustawy P.z.p ( poprzedni stanprawny). Ogranicza on bowiem krąg podmiotów potencjalnie zainteresowanych realizacją zamówienia poprzez wyłączenie z ubiegania się o udzielenie zamówienia podmiotów zdolnych do świadczenia określonych robot budowlanych, lecz nie posiadających doświadczenia związanego z realizacją robot budowlanych na obiektach użyteczności publicznej. Innymi słowy: ww. opis sposobu spełniania warunku doświadczenia uniemożliwił złożenie ofert wykonawcom, którzy posiadali doświadczenie w zakresie odpowiednich robot budowlanych, ale nie realizowanych na obiektach użyteczności publicznej. Wyżej opisany warunek udziału w postępowaniu należy uznać za nadmierny, który mógł ograniczyć dostęp do zamówienia potencjalnym wykonawcom, którzy nie wykonywali robot budowlanych na obiektach użyteczności publicznej. Wymóg taki mógł zatem prowadzić do ograniczenia uczciwej konkurencji. Tym samym, zamawiający dokonując w powyższy sposób opis oceny spełniania warunku doświadczenia naruszył art. 22 ust. 4 w zw. z art. 7 ust. 1 ustawy P.z.p. "Zamawiający kształtując warunki udziału w postępowaniu, aby nie narazić się na zarzut naruszenia zasad zachowania uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców, obowiązany jest zachować niezbędną równowagę pomiędzy jego interesem, polegającym na uzyskaniu rękojmi należytego wykonania zamówienia publicznego, a interesem poszczególnych wykonawców, których nie wolno, poprzez wprowadzanie nadmiernych i wygórowanych wymagań, eliminować z udziału w postępowaniu. Stawiane przez Zamawiającego warunki winny być proporcjonalne, adekwatne oraz związane z przedmiotem zamówienia, w żadnym wypadku nie mogą w drodze nadmiernych wymagań z góry eliminować z udziału w postępowaniu niektórych wykonawców, a także nie mogą stawiać w uprzywilejowanej pozycji niektórych z nich, tak np. wyrok KIO, sygn. akt. KIO/UZP 235/09. Zważyć wszak należy, iż inne budynki kubaturowe wykonane przy użyciu podobnych materiałów i technologii jak budynki biurowe, budynki usługowe czy nawet mieszkalne mają co najmniej taki sam stopień trudności technologicznej, jak budynki sportowe. Mając powyższe na uwadze Wykonawca wnosi o zmianę zapisów SWZ poprzez wskazanie, iż o udzielenie zamówienia może ubiegać się Wykonawca, który spełni warunek w zakresie zdolności technicznej lub zawodowej, jeżeli wykaże, że w okresie ostatnich 5 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, wykonał w sposób należyty oraz zgodnie z zasadami sztuki budowlanej co najmniej:

a) 1 robotę budowlaną polegającą na budowie, odbudowie, rozbudowie, nadbudowie oraz przebudowie budynków kubaturowych, o wartości co najmniej 10.000.000,00 zł brutto

#### **ODPOWIEDŹ:**

Zamawiający nie zmienia zapisów SWZ.

Z up. Starosty

*Mariusz Paluch*  
WICESTAROSTA