

WIZP.271.22.10.2023

Kościerzyna, dnia 15.11.2023r.

.....  
.....  
.....

dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie podstawowym na podstawie art. 275 pkt 2 ustawy Prawo zamówień publicznych na realizację zadania pn. Budowa hali sportowej przy Zespole Szkolno-Przedszkolnym nr 3 w Kościerzynie"

Zamawiający Gmina Miejska Kościerzyna informuje, że otrzymał ze strony wykonawców następujące zapytania, na które udziela odpowiedzi:

1. Prosimy o udostępnienie aktualnych warunków przyłączenia do sieci ciepłowniczej. Warunki techniczne nr 6/2020 są nieaktualne.

**Zamawiający na stronie prowadzonego postępowania zamieszcza aktualne warunki przyłączenia do sieci ciepłowniczej.**

2. Prosimy o udostępnienie warunków przyłączenia do sieci wodociągowej oraz do sieci kanalizacji sanitarnej oraz deszczowej.

**Zamawiający na stronie prowadzonego postępowania zamieszcza aktualne warunki przyłączenia do sieci wodociągowej, kanalizacji sanitarnej i deszczowej.**

3. Czy uznacie Państwo za spełnienie warunku udziału wykonanie sali sportowej o kubaturze 15 417m<sup>3</sup> i wymaganej wartości w okresie ostatnich 8 lat.

4. Rozdział VII SWZ w pkt 7.1 wskazuje, iż o udzielenie przedmiotowego zamówienia mogą ubiegać się wykonawcy, którzy spełniają warunki dotyczące zdolności technicznej lub zawodowej, jeżeli: *... "wykaże, że zrealizował w okresie ostatnich 5 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, co najmniej 2 roboty budowlane polegające na budowie lub przebudowie lub rozbudowie budynków użyteczności publicznej o wartości nie mniejszej niż 9 000 000,00 zł brutto, w tym min. 1 sala/hala sportowa"*...

(...) wskazuje, iż zgodnie z art. 112 ust. 1 p.z.p., Zamawiający określa warunki udziału w postępowaniu w sposób proporcjonalny do przedmiotu zamówienia oraz umożliwiającą ocenę zdolności wykonawcy do należytego wykonania zamówienia, w szczególności wyrażając je jako minimalne poziomy zdolności. Treść art. 112 ust. 1 p.z.p. jest bardzo zbliżona do art. 22 ust. 1a ustawy z 29.01.2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 r. poz. 1843 ze zm.), tym samym za nadal aktualne należy uznać orzecznictwo Krajowej Izby Odwoławczej – dalej Izba, dotyczące tego przepisu. Jak wyjaśniła Izba w wyroku z 29.09.2017 r., KIO 1922/17, *... "Celem stawiania przez zamawiających warunków udziału w postępowaniu, jest zapewnienie, aby zamówienie zostało powierzono podmiotowi zdolnemu do jego prawidłowej realizacji. Zamawiający zobowiązany jest przy tym zachować równowagę pomiędzy jego tak rozumianym interesem, a interesem wykonawców. Chodzi o to, aby poprzez wprowadzenie nadmiernych wymagań, nie nastąpiło wyeliminowanie z postępowania wykonawców, zdolnych do jego należytego wykonania"*... Ponadto, w wyroku z 26.07.2017 r., KIO 1241/17, KIO 1242/17, Izba stwierdziła, że *... "Proporcjonalność warunków do przedmiotu zamówienia oznacza zatem, że mają one być adekwatne do osiągnięcia celu, a więc wyboru wykonawcy dającego rękojmię należytego wykonania przedmiotu zamówienia"*... Ponadto, jak wyjaśnił Urząd Zamówień Publicznych w komentarzu "Prawo zamówień publicznych. Komentarz", H. Nowak, M. Winiarz (red.), Warszawa 2021, s. 425-427, *... "Art. 112 ust. 1 p.z.p. stwierdza, że zamawiający określa warunki udziału w postępowaniu w sposób umożliwiający ocenę zdolności wykonawcy do należytego wykonania zamówienia. Przy interpretacji tego wyrażenia należy uwzględnić art. 58 ust. 1 akapit drugi dyrektywy klasycznej, który jest wzorcem dla tej normy. Zgodnie z art. 58 ust. 1 akapit drugi dyrektywy klasycznej*

"[instytucje zamawiające] ograniczają wymogi do tych, które są odpowiednie do zapewnienia, że kandydat lub oferent posiadają zdolność prawną, finansową, techniczną i zawodową niezbędne do realizacji udzielanego zamówienia"... Posłużenie się w art. 112 ust. 1 p.z.p. sformułowaniem "w sposób umożliwiający ocenę zdolności wykonawcy do należytego wykonania zamówienia" oznacza zatem, że Zamawiający nie może swobodnie i arbitralnie kształtować warunków udziału w postępowaniu, nawet jeśli trzyma się kategorii warunków określonych ust. 2, ale przy ich określaniu musi ograniczyć się wyłącznie do wymagań niezbędnych do należytego wykonania zamówienia. Przyjęte przez zamawiającego warunki udziału nie mogą zatem wykraczać poza to, co jest racjonalnie niezbędne do osiągnięcia celu, a więc wyboru oferty pochodzącej od wykonawcy zdolnego do należytego wykonania zamówienia. Prawdłowo wskazuje się w orzecznictwie KIO, iż warunki udziału w postępowaniu powinny być określone na minimalnym poziomie, tj. nie powinny ograniczać dostępu do zamówienia wykonawcom dającym rękojmię jego należytego wykonania, a tym samym nie mogą być określane ponad poziom niezbędny do osiągnięcia celu, jakim jest wyłonienie wykonawcy, który będzie zdolny prawidłowo zrealizować zamówienie (...).

Zgodnie z art. 112 ust. 1 p.z.p. Zamawiający określa warunki udziału w postępowaniu w sposób proporcjonalny do przedmiotu zamówienia. Przepis uwzględnia zatem zasadę proporcjonalności wyrażoną w art. 16 pkt 3 p.z.p. W myśl art. 58 ust. 1 akapit drugi dyrektywy klasycznej wszystkie wymagania dotyczące udziału w postępowaniu muszą być związane z przedmiotem zamówienia i proporcjonalne do tego przedmiotu. Wprawdzie z art. 112 ust. 1 p.z.p. wynika wprost, że warunki udziału w postępowaniu muszą być określone w sposób proporcjonalny do przedmiotu zamówienia, jednak taka relacja warunkowana jest powiązaniem warunków udziału z przedmiotem zamówienia. W pierwszym rzędzie warunki udziału nie mogą być określone w sposób abstrakcyjny, lecz muszą odnosić się do konkretnego zamówienia i jego przedmiotu. Stawiane wykonawcom wymagania podmiotowe powinny zatem znajdować umocowanie przede wszystkim w opisie przedmiotu zamówienia. Przestrzeganie zasady proporcjonalności warunków udziału w postępowaniu oznacza, że warunki udziału opisane przez Zamawiającego muszą być uzasadnione w odniesieniu do rodzaju zamówienia, jego przedmiotu oraz wymagań związanych z realizacją zamówienia, w szczególności odpowiednie do charakteru (w tym stopnia złożoności), ilości (w tym zakresu) lub znaczenia, a także przeznaczenia nabywanych robót budowlanych, dostaw lub usług. O określeniu warunków udziału w postępowaniu w sposób nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia można mówić wówczas, gdy warunki te zostaną określone na tyle rygorystycznie, że nie będzie to uzasadnione potrzebami Zamawiającego. Obowiązek proporcjonalnego powiązania warunków udziału w postępowaniu z przedmiotem zamówienia nie oznacza jednak nakazu dopuszczenia do zamówienia wszystkich podmiotów. Warunki udziału nie muszą zostać określone w taki sposób, aby każdy wykonawca, który oferuje na rynku wykonanie robót budowlanych, dostawę produktu lub świadczenie usług objętych przedmiotem zamówienia je spełniał. 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. W przypadku, gdy przedmiotem zamówienia jest nabycie produktów lub usług powszechnie dostępnych o ustalonych standardach jakościowych, wymagania dotyczące udziału w postępowaniu będą z natury niższe niż w przypadku szczególnie złożonych zamówień". Jak wyjaśnia SO w Warszawie w wyroku z dnia 2.7.2021 r. (XXIII Zs 44/21) ...*"Przez proporcjonalność warunku w stosunku do przedmiotu zamówienia należy rozumieć zachowanie właściwej proporcji, brak nadmierności. Zamawiający zobowiązany jest określić warunki udziału w taki sposób, aby do realizacji zamówienia został dopuszczony wyłącznie wykonawca posiadający doświadczenie w realizacji zadań zapewniające należyte wykonanie zamówienia, przy czym określenie warunku jest obowiązkiem i uprawnieniem zamawiającego, który dokonując tej czynności, zobowiązany jest brać pod uwagę przedmiot zamówienia, cel przedsięwzięcia oraz zapewnienie równego traktowania wykonawców i uczciwej konkurencji."*...

Mając powyższe na względzie, (...) wnosi o zmianę ww. warunki na następującą treść:

...*"wykaże, że zrealizował w okresie ostatnich 5 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, co najmniej 2 roboty budowlane polegające na budowie lub przebudowie lub rozbudowie budynków użyteczności publicznej o wartości nie mniejszej niż 8 000 000,00 zł brutto, w tym min. 1 sala/hala sportowa lub 2 roboty budowlane polegające na budowie sali/hali sportowej o łącznej wartości 16 000 000,00 zł brutto"*...

Należy zauważyć, że w ostatnim okresie 2 lat, nastąpił gwałtowny wzrost cen materiałów budowlanych, robocizny i sprzętu, inflacji, spowodowany min. wojną w Ukrainie. W związku z powyższym wartość kontraktów wykonanych w przeszłości opiewających na kwoty zbliżone do wartości 9 000 000,00 zł w obecnych warunkach rynkowych znacznie by tę kwotę przewyższyły.

W ocenie (...) charakterystyka przedmiotu zamówienia wskazuje, iż postulowany warunek udziału w postępowaniu daje rękojmię należytego wykonania zamówienia, tym samym Zamawiający swoje wymogi winien wyznaczyć na wskazanym powyżej poziomie.

Odp. 3 i 4:

Zamawiający informuje, że zmianie ulega warunek udziału w postępowaniu w zakresie zdolności technicznej lub zawodowej, o którym mowa w pkt 7.1.2)1. SWZ i otrzymuje brzmienie:

„Wykonawca spełni warunek, jeżeli wykaże, że zrealizował w okresie ostatnich 8 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, co najmniej 2 roboty budowlane polegające na budowie lub przebudowie lub rozbudowie budynków użyteczności publicznej o wartości nie mniejszej niż 8.000.000 zł brutto każdy, w tym min. 1 sala/hala sportowa.

W przypadku Wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia, warunek zostanie uznany za spełniony w sytuacji, gdy przynajmniej jeden z Wykonawców wykaże, że należycie wykonał co najmniej 2 wymagane roboty budowlane.

Niedopuszczalne jest łączenie liczby robót budowlanych wykonanych przez różnych wykonawców, aby uzyskać wymaganą liczbę min. 2 robót budowlanych.”

Jednocześnie Zamawiający informuje, że zmianie ulega termin składania ofert. Oferty należy złożyć do dnia 30.11.2023r. do godz. 10.00. Otwarcie ofert nastąpi niezwłocznie po upływie terminu składania ofert, nie później niż następnego dnia po dniu, w którym upłynął termin składania ofert, tj. w dniu 30.11.2023r. o godz. 10:30. Jednocześnie zmianie ulega termin związania ofertą. Wykonawca jest związany ofertą przez okres 30 dni, tj. do dnia 29.12.2023r.

Jednocześnie w związku z tym, iż powyższe zmiany treści SWZ prowadzą do zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu Zamawiający działając na podstawie art. 286 ust. 9 ustawy Pzp zamieszcza w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenie o zmianie ogłoszenia, które zgodnie z art. 271 ust. 4 ustawy Pzp zostaje udostępnione na stronie internetowej prowadzonego postępowania.

*/s/ upoważnienia Burmistrza*

*Tomasz Władotny*  
Zastępca Burmistrza