



RI.271.3.2.2022-1

Łabowa, dnia 03.03.2022 r.

*Do Wykonawców uczestniczących
w postępowaniu o udzielenie zamówienia*

WYJAŚNIENIE – MODYFIKACJA 1

W POSTĘPOWANIU W TRYBIE PODSTAWOWYM NA:

Modernizację i rozbudowę oczyszczalni ścieków Maciejówka w Gminie Łabowa

(zamówienie RI.271.3.2.2022)

ogłoszonym w Biuletynie Zamówień Publicznych

z dnia 21.02.2021 r., nr 2022/BZP 00063866/01

W związku z wniesionymi zapytaniami, zamawiający udziela poniższych odpowiedzi. Ponadto zamawiający wprowadza niżej podane modyfikacje.

Pytanie 1: „Zwracamy się z prośbą o doprecyzowanie wydajności masowej i objętościowej urządzenia do odwadniania osadu”.

Odpowiedź 1: Zamawiający Należy dostarczyć prasę śrubowo-talerzową do odwadniania osadu o wydajności hydraulicznej (objętościowej) min. 6m³/h oraz wydajności masowej min. 300 kg s.m.o./h.

Pytanie 2: „Zwracamy się z prośbą o doprecyzowanie minimalnej wydajności jaką ma się charakteryzować krata w pompowni głównej”.

Odpowiedź 2: Krata musi charakteryzować się minimalną wydajnością 50 l/s.

Pytanie 3: „W nawiązaniu do ogłoszenia nr 2022/BZP 00063866/01 z dnia 2022.02.21 wnosimy o zmianę zapisu w zakresie warunków udziału w postępowaniu. Wnosimy o zmianę zapisów zawartych w SWZ rozdział IX, pkt 1.4. a) Warunek dotyczący zdolności technicznej lub zawodowej. Obecne brzmienie w rozdział IX, pkt 1.4.a) uznajemy jako niezgodne z prawem zamówień publicznych. Mając na uwadze poszanowanie zasady równego traktowania wykonawców i uczciwej konkurencji wnosimy więc o zmianę zapisu w tym punkcie. Uważamy, że zapis w obecnym kształcie narusza zasadę równego traktowania wykonawców ubiegających się o zamówienie. Stawianie takiego warunku zapisanego w SWZ wg nas jest niezgodne z prawem, gdyż powoduje ograniczenia stosowania wskazanych zasad w prowadzonym postępowaniu przez zniechęcenie potencjalnych wykonawców do udziału w nim w związku z tworzeniem przez Zamawiającego barier natury formalnej, co jest naruszeniem zasad uczciwej konkurencji i równego traktowania. Obecne zapisy uniemożliwiają ubieganie się o zamówienie i stawiają w zdecydowanie gorszej sytuacji w porównaniu do konkurencyjnych wykonawców, którzy realizują roboty budowlane w niższych wartościach cenowych. Wobec powyższego wnosimy o wprowadzenie do SWZ warunku dotyczącego zdolności technicznej lub zawodowej w następującej treści: rozdział IX, pkt 1.4. a) Warunek dotyczący zdolności technicznej lub zawodowej:

Zamawiający: Gmina Łabowa

„Wykonawca w okresie ostatnich pięciu lat przed upływem składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie należyce wykonał co najmniej dwie roboty budowlane polegające na budowie lub przebudowie lub rozbudowie oczyszczalni ścieków o przepustowości średniodobowej co najmniej 350 m³/dobę w tym co najmniej jedną taką robotę zrealizowaną w formule „zaprojektuj i wybuduj” wraz z uzyskaniem pozwolenia na budowę/zgłoszenia robót bez sprzeciwu organu architektoniczno-budowlanego do zgłoszenia z zastrzeżeniem, że roboty polegające na przebudowie, rozbudowie oczyszczalni ścieków powinny w swoim zakresie zawierać przebudowę lub rozbudowę części technologicznej oczyszczalni ścieków”
W zakresie sformułowania zapisów ograniczających konkurencję wypowiedziała się Krajowa Izba Odwoławcza w swoich wyrokach m.in. /vide: Wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 12 czerwca 2015 r., KIO 1107/15, KIO 1114/15/. Zgodnie z przyjętą linią orzecniczą Zamawiający ma ograniczone prawa ustalać na etapie postępowania przetargowego takie warunki aby określone podmioty zostały wyeliminowane z postępowania z uwagi na niespełnianie wygórowanych – oderwanych od rzeczywistości kryteriów udziału, gdyż narusza to zasadę uczciwej konkurencji, a tym samym stoi w sprzeczności z ustawą prawo zamówień publicznych. Na konieczność przestrzegania zasady proporcjonalności zwracał wielokrotnie uwagę również Europejski Trybunał Sprawiedliwości /obecnie Trybunał Sprawiedliwości Unii Europejskiej/. Między innymi w wyroku z 23.12.2009r. w sprawie C376/08 Serrantoni Srl i Consorzio stabile edili Scrl v. Comune di Milano, Zb.Orz. 2009, s. 12169, gdzie wskazano, że przy określaniu, którzy wykonawcy nie mogą wziąć udziału w postępowaniu, niezbędne jest zachowanie zasady proporcjonalności, a więc ograniczania konkurencji gwarantowanej w Traktacie ustanawiającym Wspólnotę Europejską w stopniu jak najmniejszym i jedynie niezbędnym dla osiągnięcia celów. Zamawiający powinien opisać przedmiot zamówienia i stawiać warunki udziału w zgodzie z przepisami ustawy. Obowiązkiem Zamawiającego jest określenie takich warunków aby zapewnić ich zgodność z prawem, a w konsekwencji konkurencyjność postępowania i możliwość złożenia przez Wykonawcę oferty niepodlegającej odrzuceniu i takiej, która będzie mogła realnie konkurować z ofertami innych wykonawców. Przy obecnej treści SWZ osiągnięcie tych celów jest niemożliwe. Krajowa Izba Odwoławcza wypracowała zasadę, że Zamawiającemu przysługuje uprawnienie do określenia przedmiotu zamówienia treści SWZ w taki sposób, który w pełni zabezpiecza jego potrzeby co jednak nie może być oderwane od jego rzeczywistych potrzeb, gdyż narusza to przepisy ustawy pzp. Pojęcie uzasadnionych potrzeb Zamawiającego występuje zarówno w wyrokach KIO, jak i sądów powszechnych, które zostały wydane na skutek zaskarżenia postanowień SWZ, w tym w szczególności warunków udziału w postępowaniu (np. wyrok KIO z dnia 7 grudnia 2020 r., sygn. akt: KIO 2983/20). Zgodnie z powszechnym poglądem doktryny i orzecnictwa każde ustanowienie przez Zamawiającego warunków lub wymagań w większym lub mniejszym stopniu ogranicza konkurencję, jednak tak długo jak wymagania te są podyktowane obiektywnie uzasadnionymi potrzebami Zamawiającego, a ich celem nie jest zawężenie kręgu Wykonawców mogących obiektywnie je wykonać to Zamawiający jest uprawniony do ich sformułowania /por Wyrok KIO z dnia 21.05.2021 sygn KIO 1050/21 /. Natomiast Sąd Okręgowy z Nowym Sączu w wyroku z dnia 27 maja 2020 r., sygn. akt: III Ca 252/20, wskazał, że oznacza ona (zasada przygotowania i przeprowadzenia postępowania wyrażona w art. 16 pkt 1 Pzp – przypis autora) zakaz stawiania wykonawcom nadmiernych wymagań, którym nie byłoby w stanie sprostać wykonawca zdolny do zaspokojenia obiektywnie uzasadnionych potrzeb zamawiającego. Biorąc pod uwagę przytoczone powyżej argumenty wnosimy o wprowadzenie zmian do SWZ w zakresie jak w sentencji naszego pisma.”

Odpowiedź 3: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ. Powodami takiej decyzji jest zakres i stopień skomplikowania zamówienia publicznego objętego postępowaniem. Postawiony warunek udziału w postępowaniu, wbrew temu co wynika z zadanego pytania, nie jest nadmiernie wygórowany, gdyż progi - zarówno kwotowe jak i dotyczące przepustowości oczyszczalni, są znacznie poniżej wartości dla niniejszego zamówienia. Zgodnie z orzecnictwem Krajowej Izby Odwoławczej Zamawiający nie jest

Zamawiający: Gmina Łabowa



zobowiązany do dopuszczenia do postępowania wszystkich podmiotów działających na rynku, a jedynie takich, które przy uwzględnieniu przedmiotu zamówienia dają rękojmię jego należytego wykonania. Zamawiający dbając o efektywne i gospodarne wydatkowanie środków publicznych nie może zrezygnować całkowicie (o co wnioskuje wykonawca) z wymogu progu finansowego w kryterium doświadczenia, gdyż prowadziłoby to do sytuacji, w której do postępowania przystąpić mogliby wykonawcy, którzy wykonywali marginalne prace budowlane na dużych obiektach. Tymczasem zakres zadania objętego niniejszym postępowaniem przetargowym jest szeroki, a wartość zadania wielomilionowa. Nadto Zamawiający opiera się na utrwalonej linii orzecniczej KIO, zgodnie z którą miarą doświadczenia nie jest wykonanie określonego zadania, ale niezakłócone kilkukrotne powtarzanie danej aktywności. Tylko wtedy możliwa jest taka ocena wykonania zadania, która nie byłaby oparta na przypadkowym obrocie zdarzeń (por. wyrok KIO z dnia 7 sierpnia 2014 r. o sygn. akt KIO 1495/14).

Pozostałe warunki zamówienia nie ulegają zmianie, aktualny pozostaje również termin składania ofert oraz wnoszenia wadium ustalony **do dnia 08.03.2022 r. do godziny 10.00** oraz termin otwarcia ofert: **w tym samym dniu o godzinie 10.30.**