



Fundusze Europejskie

Infrastruktura i Środowisko

Unia Europejska

Fundusz Spójności



ZWIĄZEK MIAST I GMIN
POJEZIERZA DRAWSKIEGO

ul. Piaskowa 6

78-520 Złocieniec

Projekt współfinansowany przez Unię Europejską

z środków Funduszu Spójności w ramach Programu Infrastruktura i Środowisko

Złocieniec, dnia 15.12 2016r.

ZAWIADOMIENIE

zamieszczono na stronie internetowej Związku Miast i Gmin Pojezierza Drawskiego
www.bip.pojezierzedrawskie.com.pl

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na wykonanie robót budowlanych pn. „Modernizacja oczyszczalni ścieków w Czaplinku – Wodnik”.

Postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego opublikowano w:

Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej Nr ogłoszenia: 2016/S 234-425970 z dnia 03.12.2016r.

Pytanie:

Po zapoznaniu się z treścią siwz, w tym w szczególności postanowieniami w zakresie wskazanych w specyfikacji kryteriów oceny ofert, wnosimy o dokonanie ich zmiany, bowiem są one zbyt wygórowane i uniemożliwiają udział w postępowaniu wykonawcom zdolnym do wykonania należycie przedmiotowego zamówienia.

Zamawiający w sposób wysoki dający rękojmię wyboru w tym postępowaniu wykonawcy posiadającego ogromne doświadczenie, jak również posiadającego osoby o wysokich kwalifikacjach i doświadczeniu określił warunki udziału w postępowaniu. Dodatkowo jednak Zamawiający określił kryteria odnoszące się do kwalifikacji zawodowych i doświadczenia osób wyznaczonych do realizacji zamówienia.

W naszym przekonaniu wskazanie tych kryteriów ogranicza dostęp do zamówienia. Zamawiający żądał aby osoby wskazane na określone stanowiska spełniały warunek udziału w postępowaniu posiadania doświadczenia w okresie ostatnich 5 lat w co najmniej dwóch robotach budowlanych obejmujących budowę, rozbudowę lub modernizację oczyszczalni ścieków komunalnych, o określonych (wysokich wartościach).

Dodatkowo w kryteriach oceny ofert aż 30 % możliwych do uzyskania punktów zamierza przydzielić za doświadczenie Kierownika Kontraktu - 10%, Kierownika Robót Instalacyjnych - 10%, Technologa - 10%, które to osoby powinny posiadać nawet 5- pięć inwestycji w okresie ostatnich 10 lat. Podkreślić należy, że inwestycje brane do przydziału punktów to inne niż te wykazywane celem spełnienia warunków udziału w postępowaniu.

Jak wiadomo realizacja inwestycji jakich doświadczeniem ma legitymować się osoba desygnowana na każde

Związek Miast i Gmin
Pojezierza Drawskiego
ul. Piaskowa 6
78-520 Złocieniec

tel. (094) 363 30 55
fax. (094) 363 30 50
www.pojezierzedrawskie.com.pl
www.bip.pojezierzedrawskie.com.pl



„Modernizacja oczyszczalni
ścieków w Czaplinku
- Wodnik”

z tych stanowisk trwa średnio ok. 1,5 - 3 lat lub więcej, a zatem praktycznie nie jest możliwe uzyskanie maksymalnej ilości punktów ze względu na ilość wymaganych inwestycji w kontekście ich rodzaju i wartości.

Jak bowiem Zamawiający zamierza przydzielić punkty w sytuacji, gdy dana osoba posiada doświadczenie 10-cio letnie ale zrealizowała 3 budowy, bowiem z przyczyn obiektywnych nie mógł zrobić więcej bowiem trwały one np. 3 lata. Powstaje pytanie czy taka osoba ma mniejsze doświadczenie i powinna otrzymać mniejszą ilość punktów. Naszym zdaniem nie, a zgodnie z postanowieniami SIWZ dostaje. Takie działanie stoi w rażącej sprzeczności z zasadami udzielania zamówień publicznych. W związku z czym określenie kryteriów co do ilości robót budowanych jest kryterium nieobiektywnym i nie mogącym mieć wpływu na jakość wykonania zamówienia.

Podkreślić należy, że co prawda w ramach nowelizacji ustawy Pzp wprowadzono art. 91 ust. 2 pkt 5) PZP, który daje zamawiającym możliwość zastosowania kryterium oceny ofert o charakterze jakościowym, odnoszącego się jednak do właściwości podmiotowych wykonawcy w postaci organizacji, kwalifikacji zawodowych i doświadczenia osób wyznaczonych do realizacji zamówienia. Tym niemniej w Naszym przekonaniu określony w tym postępowaniu sposób przydziału punktów został dokonany wadliwie. Zgodnie z utrwalonym orzecznictwem europejskim owa regulacja stanowi implementację art. 67 ust. 2 lit. b) Dyrektywy klasycznej 2014/24/UE i art. 82 ust. 2 lit. b) Dyrektywy sektorowej 2014/25/UE. Regulacja ta uzasadniona została przez prawodawcę unijnego w motywie 94 do Dyrektywy klasycznej oraz motywie 99 do Dyrektywy sektorowej. Zgodnie z tymi przepisami, doktryną i orzecznictwem kryterium to winno mieć zasadniczo zastosowanie w przypadku niektórych przedmiotów zamówienia, gdzie ocena ich jakości może być dokonana jedynie w oparciu o ocenę osób uczestniczących w ich realizacji, zasad współpracy tych osób, prawidłowej organizacji zespołu i posiadanych kwalifikacjach. Tak się dzieje np. w przypadku usług, które mają być realizowane w przyszłości, jednostkowe, na indywidualne zamówienie, często niematerialne. Przykładem mogą być szkolenia, usługi projektowe czy architektoniczne.

W świetle regulacji podstawowej z art. 91 ust. 3 PZP należy przyjąć, że powyższe kryterium jest wyjątkiem, nie daje możliwości dowolnego stosowania innych kryteriów podmiotowych i musi być interpretowane ściśle. W szczególności wskazać należy, że musi dotyczyć personelu wyznaczonego wprost do realizacji przedmiotu zamówienia, a nie właściwości osób, którymi dysponuje zamawiający. A zatem jako przykłady dla jego zastosowania wskazuje się zamówienia na usługi intelektualne, doradcze i architektoniczne.

Zastosowanie omawianego kryterium podmiotowego obwarowane jest ponadto warunkiem ustanowionym przez ustawodawcę, zgodnie z którym kryterium to może być zastosowane tylko wówczas, jeżeli może mieć znaczący wpływ na jakość wykonania zamówienia. Konieczna więc będzie, przed zastosowaniem przez zamawiającego tego kryterium, wszechstronna analiza jego wpływu na ostateczny wynik postępowania. Wprowadzenie do SIWZ kryterium podmiotowego nie może w szczególności naruszać zasad proporcjonalności i uczciwej konkurencji.

W wyroku z dnia 26 marca 2015 r. w sprawie C-601/13 Ambisig, Trybunał Sprawiedliwości (TSUE) stwierdził, że poprzednio obowiązująca dyrektywa 2004/18/WE również nie sprzeciwiała się temu, by przy udzielaniu zamówienia na świadczenie usług o charakterze intelektualnym, szkolenia i

doradztwa, zamawiający ustanowił jako kryterium przedmiotowe ocenę zdolności ekip zaproponowanych konkretnie przez ubiegających się wykonawców do wykonania tego zamówienia, które to kryterium uwzględnia skład ekipy, a także doświadczenie i życiorysy jej członków. W wyroku tym TSUE wyjaśnił, że zdolność do wykonania zamówienia publicznego może zależeć w znacznym stopniu od zawodowej wartości osób zobowiązanych do wykonania, na którą to wartość składają się doświadczenie zawodowe i wykształcenie tych osób, jeżeli więc zamówienie ma być wykonywane przez ekipę, to kompetencje i doświadczenie jej członków mają determinujące znaczenie dla oceny zdolności zawodowej tej ekipy. Zdolność ta może być cechą charakterystyczną oferty i jest związana z przedmiotem zamówienia w rozumieniu art. 53 ust. 1 lit. a) dyrektywy 2004/18. Trybunał odniósł się także do swojego poprzedniego wyroku w sprawie C-532/06 Lianakis i in., w którym wskazał, że przepisy unijne stoją na przeszkodzie temu, by w ramach postępowania przetargowego zamawiający brał pod uwagę doświadczenie oferentów, ich personel i wyposażenie oraz ich zdolność do wykonania zamówienia w przewidzianym terminie nie jako „kryteria wyboru jakościowego”, lecz jako „kryteria udzielenia zamówienia”. Trybunał wyjaśnił, że wyrok w sprawie Lianakis dotyczył cech podmiotowych wykonawców ogólnie, natomiast wypowiadając się w sprawie Ambisig Trybunał dopuszcza zastosowanie kryteriów podmiotowych w stosunku do konkretnych osób i ekip, które realizować będą przedmiot zamówienia.

Zamawiający ma zatem obowiązek formułować postanowienia siwz tak aby udzielenie zamówienia publicznego realizował wykonawca gwarantujący należyte wykonanie zamówienia (zob. wyrok KIO z dnia 23 czerwca 2008 r., sygn. akt KIO/UZP 561/08, LEX nr 409179). Jednocześnie nie może określać postępowania o udzielenie zamówienia w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję (zob. wyrok KIO z dnia 23 czerwca 2008 r., sygn. akt KIO/UZP 561/08, LEX nr 409179, wyrok KIO z dnia 16 maja 2008 r., sygn. akt KIO/UZP 423/08, LEX nr 428267).

Mając na uwadze powyższe wnosimy o zmianę kwestionowanych kryteriów poprzez ich usunięcie lub zmniejszenie ilości wykonanych inwestycji w doświadczeniu osób klasyfikujących się na maksymalną ilość punktów.

Odpowiedź:

Zamawiający nie zamierza zmienić warunków i kryteriów oceny ofert z następującego powodu:

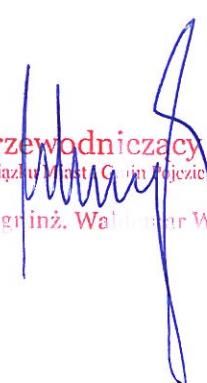
1. Wartość robót budowlano-montażowych oczyszczalni ścieków jak podano w ogłoszeniu o zamówieniu wynosi około 4 072 354,57 EUR. Roboty budowlane będą musiały być prowadzone na czynnym obiekcie i nie może być zakłócony w sposób zasadniczy tok oczyszczania ścieków co zagrożone jest konsekwencjami dla wykonawcy zapisanymi w pkt. 4.9 SIWZ.
2. Osoby, którymi będzie dysponował wykonawca zgodnie z zapisem 7.1.2 c) podpunkt 2 SIWZ będą skierowane do realizacji zamówienia „*dysponuje następującymi osobami skierowanymi przez wykonawcę do realizacji zamówienia publicznego, odpowiedzialnych za świadczenie robót budowlanych, które należy wpisać do oświadczenia JEDZ:*
- warunek zostanie spełniony, jeżeli Wykonawca załączy do oferty wymagany wykaz osób – tzn. Zespołu Kluczowego Personelu i wykaże, że dysponuje lub będzie dysponował nimi:”
3. Zdaniem zamawiającego jakość, terminowość realizacji robót budowlano-montażowych zasadniczo zależy od doświadczenia i kompetencji osób funkcyjnych skierowanych do realizacji zamówienia.

4. Ustanowione warunki w SIWZ dotyczące zespołu kluczowego wykonawcy są warunkami minimalnymi jakie musi spełnić wykonawca chcąc przystąpić do postępowania przetargowego.

5. Ustanawiając takie, kwestionowane przez pytającego kryteria oceny ofert zamawiający chce otrzymać ekspertów nr 1, 3, 7 o jak największym doświadczeniu w realizacji modernizacji czynnych oczyszczalni ścieków, ponieważ nie może sobie pozwolić na stratę lub ograniczenie dofinansowania ze strony programu POIS gdzie instytucją wdrażającą jest NFOŚiGW.

6. Zarzut dotyczący, że w ciągu 10 lat nikt nie może udokumentować doświadczenia na pięciu inwestycjach polegającymi na budowie lub rozbudowie lub przebudowie oczyszczalni ścieków komunalnych, o wartości robót nie mniejszej niż 5 000 000,00 zł netto każda jest chybiony, ponieważ eksperci ci mogli realizować w ciągu 10 lat kilka inwestycji tego typu jednocześnie.

7. Natomiast w tezie wyroku sygn. KIO 1885/14 z dnia 29 września 2014 r. Krajowa Izba Odwoławcza uznała, że nawet określenie takich warunków udziału w postępowaniu, które prowadzić mogą do wykluczenia z udziału w postępowaniu któregoś z wykonawców, nie stanowi automatycznie podstawy do przyznania, że nastąpiło naruszenie przepisu art. 7 ust. 1 ustawy Pzp. Zasada zachowania uczciwej konkurencji co podkreśla KIO, nie gwarantuje każdemu wykonawcy udziału we wszystkich postępowaniach o udzielenie zamówienia publicznego.


Przewodniczący Zarządu
Związku Miast i Gmin Pojezierza Drawskiego
mgr inż. Waldemar Włodarczyk