

Gliwice, 08.01.2021 r.

WYJAŚNIENIA DO TREŚCI MATERIAŁÓW PRZETARGOWYCH

Dotyczy: przetargu otwartego pn. „*Roboty budowlane w zakresie remontów oraz usuwania awarii urządzeń wodociągowych, w tym sieci wodociągowych, pompowni wody oraz przyłączy wodociągowych a także, robót odtworzeniowych nawierzchni wraz z kompleksowym przywróceniem terenu do stanu pierwotnego po wykonanych robotach, na terenie działalności PWiK Sp. z o. o. w Gliwicach, tj. na terenie administracyjnym gminy Gliwice, Pyskowice, Rudziniec, Sośnicowice i Zbrostawice*” – znak sprawy R01/41/2020.

Zgodnie z § 22 ust.1 „Regulaminu udzielania zamówień przez Przedsiębiorstwo Wodociągów i Kanalizacji Sp. z o. o. w Gliwicach” (dalej jako „Regulamin”), Zamawiający niniejszym udziela odpowiedzi na zadane pytanie do w/w postępowania:

Pytanie:

W związku z ogłoszonym postępowaniem o udzielenie zamówienia, mając na uwadze treść dokumentacji przetargowej postępowania w zakresie warunku udziału w postępowaniu dotyczącego wiedzy i doświadczenia tj. pkt. 8 ppkt 3 gdzie Zamawiający określił wymóg, aby określone w warunku roboty były zrealizowane w ramach kontraktów/umów/zamówień na przeprowadzanie remontów lub usuwania awarii, zawartego na okres minimum 6 miesięcy niniejszym informujemy, że w ocenie Wykonawcy zastrzeżenie takie ogranicza uczciwą konkurencję oraz narusza interesy potencjalnych wykonawców, którzy posiadają wiedzę doświadczenie i umiejętności w realizacji robót objętych przedmiotem zamówienia, natomiast realizowali w kontraktach obejmujących krótsze okresy. Powyższe niepotrzebnie i niesłusznie ogranicza krąg Wykonawców mogących ubiegać się o udzielenie zamówienia tym samym ograniczając konkurencję, co zawsze ma negatywny wpływ na udzielanie zamówień. Sposób opisu warunku udziału w postępowaniu i zawarte zastrzeżenie stoi w sprzeczności z naczelną zasadą udzielenia zamówień jaką jest zasada konkurencyjności, a także z zasadami udzielania zamówień określonymi w §3 ust. 1 Regulaminu udzielania zamówień (dalej: Regulamin). Mając powyższe na względzie, na podstawie §22 ust. 1 Regulaminu, wnoszę wykreślenie przedmiotowego zastrzeżenia. Uzasadniając powyższe, Wykonawca pragnie wskazać, iż jedną z głównych zasad udzielania zamówień (także tych nieobjętych ustawą Prawo Zamówień Publicznych) jest zasada konkurencyjności. Obowiązek zapewnienia uczciwej konkurencji ma szczególne znaczenie w odniesieniu do opisu przedmiotu zamówienia. W przedmiotowym postępowaniu Zamawiający rażąco naruszył omawianą zasadę formułując warunki udziału w postępowaniu w sposób nieadekwatny do przedmiotu zamówienia, a tym samym naruszającym jego konkurencyjność. Warto zauważyć, iż zgodnie ze wskazaną regułą, Zamawiający zobowiązany jest, bez uszczerbku dla zdefiniowanych przez siebie potrzeb, zapewnić dostęp do zamówienia wszystkim wykonawcom, którzy są zdolni do wykonania tego zamówienia. W judykaturze istnieje ugruntowane stanowisko wskazujące, że Zamawiający ma prawo do ograniczenia konkurencji proporcjonalnie do swoich potrzeb. Trybunał Sprawiedliwości Unii Europejskiej przyjmuje, że „przy ocenie, czy podjęte środki są zgodne z Traktatem niezbędne jest tzw. test proporcjonalności, czyli wykazanie, że podjęte działania są adekwatne i konieczne do osiągnięcia wybranego celu”. Powyższe precyzuje także Krajowa Izba Odwoławcza, która wskazuje, iż „wymagania zamawiającego muszą być adekwatne do przedmiotu zamówienia, ani zbyt wysokie, gdyż mogłyby utrudniać uczciwą konkurencję, ani zbyt niskie (...)”.

Przedsiębiorstwo Wodociągów i Kanalizacji Sp.z o.o.

Konto: Bank Handlowy w Warszawie S.A.
3010301508000000804347003
NIP 631-010-26-08
Sąd Rejonowy w Gliwicach Wydział X
KRS 0000027652
Kapitał zakładowy 207 195 000,00 zł

Biuro Obsługi Klienta: tel.: +48 32 338 71 71
tel.: +48 32 232 17 06
fax.:+48 32 232 31 35
bok@pwik.gliwice.pl
Sekretariat: tel.: +48 32 428 44 65

ul. Rybnicka 47
44-100 Gliwice

pwik@pwik.gliwice.pl
www.pwik.gliwice.pl

Warunki udziału nie mogą być konstruowane w taki sposób, aby możliwość wykazania ich spełnienia ograniczała się zaledwie do kilku wykonawców. Działanie Zamawiającego konstruującego zastrzeżenie podobnie jak w przedmiotowym postępowaniu może budzić uzasadnione wątpliwości co do zamiaru celowego ograniczenia kręgu Wykonawców i umożliwienie wzięcia udziału w przetargu jedynie przez konkretnych wykonawców spełniających zastrzeżenie, znanych Zamawiającemu, z którymi nie chce on wyłącznie współpracować. Działanie Zamawiającego jest tym bardziej zastanawiające, że we wcześniejszych swoich postępowaniach o analogicznym przedmiocie zamówienia np. postępowania nr R01/14/2020, R01/09/2020 czy R01/20/2020 Zamawiający nie ograniczał postawionego warunku dotyczącego doświadczenia do umów o określonym czasie wykonywania, co jedynie utwierdza Wykonawcę w przekonaniu o celowym działaniu Zamawiającego zmierzającym do nieuprawnionego ograniczenia konkurencji. Powyższa okoliczność wskazuje zatem na naruszenie zasady równego traktowania wykonawców i dodatkowo przemawia za słuszością stanowiska zajętego w niniejszym piśmie. W tym miejscu warto zwrócić uwagę na fakt, iż sam Zamawiający już na samym początku Regulaminu (w §3 ust. 1) zwraca uwagę na istotność zasady uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców. Treść regulaminu jednoznacznie wskazuje na fakt, iż stosowanie tych dwóch kluczowych zasad jest nieodzownym obowiązkiem Zamawiającego. Z przykrością należy jednak stwierdzić, iż w przedmiotowym postępowaniu Zamawiający nie dochował ciężącego na nim obowiązku, naruszając główne zasady prowadzenia i przygotowywania postępowań. Mając na uwadze wszystkie wskazane powyżej argumenty, Wykonawca wnosi o wykreślenie zastrzeżenia zawartego w warunku udziału w postępowaniu w zakresie wiedzy i doświadczenia. Wykonawca wyraża przekonanie, iż wprowadzenie tej zmiany pozytywnie wpłynie na krąg potencjalnych wykonawców, zwiększając jednocześnie konkurencyjność postępowania. Jednocześnie Wykonawca wyraża przekonanie, iż określone przez Zamawiającego w ten sposób warunki zapewnią mu należyłą realizację zamówienia przed podmiot o odpowiednim doświadczeniu, adekwatnym i wystarczającym dla potrzeb niniejszego zamówienia.

Odpowiedź:

Zamawiający nie zgadza się z twierdzeniem Wykonawcy, iż postawiony wymóg dotyczący realizacji konkretnych robót w ramach kontraktów/umów czy zamówień o okresie min. 6 miesięcy narusza zasadę uczciwej konkurencji czy interesy potencjalnych wykonawców. W pierwszej kolejności należy zauważyć, iż niewątpliwie uprawnieniem każdego zamawiającego jest weryfikacja zdolności wykonania danego zamówienia przez oferentów zainteresowanych złożeniem oferty. Celem udzielenia zamówienia jest bowiem jego prawidłowe wykonanie, co jest w głównej mierze osiąganym poprzez ustalenie kryteriów udziału w postępowaniu – co już samo w sobie stanowi ograniczenie konkurencji. Istotą jest natomiast to, aby warunki udziału były powiązane z przedmiotem zamówienia, oraz były do niego adekwatne, proporcjonalne. Dopiero zawyżenie wymogów w stosunku do przedmiotu zamówienia będzie działaniem nieakceptowalnym; z drugiej strony określenie wymagań na niskim poziomie skutkować może wyborem oferenta niezdolnego do wykonania zamówienia – co też nie leży w interesie żadnej ze stron. Wyraźnie wskazuje na to fragment stanowiska Krajowej Izby Odwoławczej przywołany przez Wykonawcę. Kluczową kwestią jest właśnie wskazanie warunków adekwatnych – ani za wysokich, ani za niskich – udziału w postępowaniu, co przyświecało Zamawiającemu przygotowującemu przedmiotowe postępowanie.

Zamawiający wskazuje, iż przedmiot zamówienia obejmuje realizację robót (usuwanie awarii oraz wykonywanie remontów) w okresie dwuletnim, na podstawie każdorazowo wystawianych zleceń. Z tego powodu istotnym elementem wykonywania tych prac będzie sposób jego należytej organizacji, doświadczenia w zakresie równoległego prowadzenia robót, czy dyspozycyjności (gotowości do sprawnego i szybkiego podjęcia się realizacji robót). Określony wymóg powiązany z legitymowaniem się doświadczeniem w realizacji podobnych zamówień, gdzie istotą jest jego cykliczność, powtarzalność w określonym przedziale czasowym, na poziomie zobowiązań zawartych na okres co najmniej 6-miesięcznych (przy okresie zamówienia przewidzianego na 2 lata) nie jest zatem warunkiem nadmiernym, czy nieadekwatnym względem przedmiotu zamówienia. Wręcz przeciwnie – pozwala w należyty sposób zweryfikować kompetencje potencjalnych wykonawców

2

zainteresowanych jego realizacją. Z wiadomości posiadanych przez Zamawiającego wynika, że warunek ten spełnia szereg podmiotów, co nie potwierdza tezy Wykonawcy o celowym ograniczeniu konkurencji.

W świetle powyższego Zamawiający nie widzi podstaw do zmiany postawionego warunku udziału w postępowaniu.”

V-CE PREZES ZARZĄDU

PREZES ZARZĄDU

dr inż. Krystian Tomala

mgr inż. Iwona Lukowicz - Fojt

podpis Zamawiającego

Przedsiębiorstwo Wodociągów i Kanalizacji Sp.z o.o.

Konto: Bank Handlowy w Warszawie S.A.
3010301508000000804347003
NIP 631-010-26-08
Sąd Rejonowy w Gliwicach Wydział X
KRS 0000027652
Kapitał zakładowy 207 195 000,00 zł

Biuro Obsługi Klienta: tel.: +48 32 338 71 71
tel.: +48 32 232 17 06
fax.: +48 32 232 31 35
bok@pwik.gliwice.pl

Sekretariat: tel.: +48 32 428 44 65

ul. Rybnicka 47
44-100 Gliwice

pwik@pwik.gliwice.pl
www.pwik.gliwice.pl

g