



JRP/341/08/10

Myślenice, dnia 30.07.2010r.

KOMUNIKAT NR 1

dotyczy odpowiedzi na zapytania z dnia: 22.07.2010r., 23.07.2010r.

„Zamawiający działając w trybie art. 38 ust 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U z 2010 r., Nr 113, poz. 759) w związku z zapytaniami dotyczącymi postanowień SIWZ dla postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego pn.: „Budowa wodociągu w Trzemeśni, budowa kanalizacji i wodociągu w Łękach, budowa wodociągu w Bulinie – Kontrakt nr 6”, po dokonaniu analizy przedstawionych pytań, przedstawia następujące wyjaśnienia:

Pytanie 1:

Czy Zamawiający uzna za spełnienie warunków określonych w SIWZ w przypadku gdy Wykonawca wykonał w ciągu ostatnich pięciu lat co najmniej jedną robotę budowlaną polegającą na budowie min. 15.000,00 mb sieci wodociągowych za kwotę mniejszą niż 7.000.000 zł brutto?

Odpowiedź:

Wykonawca ubiegający się o udzielenie zamówienia powinien posiadać odpowiednią wiedzę i doświadczenie- jest to warunek niezbędny z punktu widzenia należytego wykonania zamówienia. Zamawiający w SIWZ skonkretyzował warunek posiadania odpowiedniej wiedzy i doświadczenia, biorąc pod uwagę wszystkie wymagania i okoliczności związane z wykonaniem przedmiotowego zamówienia, w tym między innymi szacunkową wartość zamówienia, określoną w oparciu o obiektywne czynniki takie jak wartość materiałów, robót, amortyzacje sprzętu, ukształtowanie terenu i poziom skomplikowania robót itd. W oparciu o powyższe, w pkt 9.1.2)a) IDW Zamawiający sformułował warunki udziału w postępowaniu, **odpowiadające zakresowi i wartości planowanych do realizacji robót:**

a) Wykonawca musi spełniać warunek posiadania doświadczenia w wykonaniu w okresie ostatnich pięciu lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy -w tym okresie, co najmniej jednej roboty budowlanej polegającej na budowie min. 7.000,00 mb sieci kanalizacyjnych o wartości minimum 5.000.000,00 zł brutto oraz co najmniej jednej roboty budowlanej polegającej na budowie min. 15.000,00 mb sieci wodociągowych, o wartości minimum 7.000.000,00 zł brutto”

tel. (012) 63 92 352; (12) 63 92 300

fax (012) 63 92 305

e-mail: info@myslenice.pl, www.myslenice.pl

Urząd Miasta i Gminy Myślenice

ul. Rynek 8/9

32-400 Myślenice



Wymóg postawiony przez Zamawiającego w zakresie posiadania wiedzy i doświadczenia, polegający między innymi na wykonaniu co najmniej jednej roboty budowlanej polegającej na budowie min. 15.000,00 mb sieci wodociągowych, o wartości minimum 7.000.000,00 zł brutto, nie jest w żadnym stopniu warunkiem nadmiernym i w pełni odpowiada specyfice udzielanego zamówienia, tym bardziej, iż warunek posiadania doświadczenia w wykonaniu **tylko jednej usługi w danym zakresie**, nie może zostać uznany za ograniczający dostęp do zamówienia i naruszający zasady uczciwej konkurencji, co potwierdza również poniższe orzecznictwo

Zamawiający ma obowiązek wymagania od wykonawców wykazania się **doświadczeniem**, jako pewną umiejętnością zdobytą i ugruntowaną **w trakcie praktyki (nabyciem wprawy)**, a nie dokonaniem (przeprowadzonym) eksperymentem czy też próbą, jak byłoby to w przypadku ograniczenia się do wymagania **zaledwie jednokrotnego** wykazania tożsamyh prac lub czynności. (KIO/UZP 1702/09, wyrok KIO 2009.12.10)

Jednocześnie Zamawiający podkreśla, iż zgodnie z treścią § 1 ust. 1 pkt. 2 **rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2009r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy, oraz form, w jakich te dokumenty mogą być składane** (Dz. U. z 2009 r. Nr 226, poz. 1817) , W celu wykazania spełniania przez wykonawcę warunków, o których mowa w art. 22 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych, zwanej dalej "ustawą", których opis sposobu oceny spełniania został dokonany w ogłoszeniu o zamówieniu, zaproszeniu do negocjacji lub specyfikacji istotnych warunków zamówienia, w postępowaniach określonych w art. 26 ust. 1 ustawy zamawiający żąda, a w postępowaniach określonych w art. 26 ust. 2 ustawy zamawiający może żądać, następujących dokumentów:

„2) wykazu robót budowlanych w zakresie niezbędnym do wykazania spełniania warunku wiedzy i doświadczenia, wykonanych w okresie ostatnich pięciu lat przed upływem terminu składania ofert albo wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, **z podaniem ich rodzaju i wartości**, daty i miejsca wykonania oraz załączeniem dokumentu potwierdzającego, że roboty zostały wykonane zgodnie z zasadami sztuki budowlanej i prawidłowo ukończone;”

Wobec powyższego, Zamawiający zobowiązany jest do określenia w warunku wiedzy i doświadczenia wymaganej **wartości wykonanego zamówienia**.

Ponadto Zamawiający przytacza orzecznictwo KIO, potwierdzające, iż sformułowany warunek udziału w postępowaniu nie narusza zasad uczciwej konkurencji:

„Zamawiający **nie może dostosowywać SIWZ do warunków technicznych wygodnych dla poszczególnych wykonawców, obniżając wymagania techniczne, w odniesieniu do swoich potrzeb**. Przyjęcie takiej tezy prowadziłoby do konieczności ciągłej zmiany wymagań i w konsekwencji dopuszczenia do postępowania wykonawców, którzy nie oferują usług lub dostaw odpowiedniej (wcześniej zaplanowanej) jakości. Próba bowiem ustalania wymagań technicznych zawartych, w SIWZ przez Wykonawców a nie przez Zamawiającego prowadzi do zachwiania równowagi pomiędzy poszczególnymi wykonawcami i w konsekwencji naruszenia przepisu art. 3 ustawy o zwalczaniu

nieuczciwej konkurencji. (...) Wymóg równego traktowania oznacza konieczność stawiania wszystkim potencjalnym uczestnikom postępowania takich samych warunków udziału w postępowaniu, ocenę spełnienia stawianych warunków według tych samych wcześniej podanych do wiadomości kryteriów". (wyrok ZA z 3 lutego 2005, sygn. UZP/ZO/0-1535/05).

„1. Wymagania zamawiającego muszą być **adekwatne do przedmiotu zamówienia** - ani zbyt wysokie, gdyż mogłyby utrudniać uczciwą konkurencję, **ani zbyt niskie**, gdyż przez selekcję przesłiby wykonawcy niezdolni do realizacji zamówienia.

„1. Zamawiający, formułując warunki udziału w postępowaniu, **ma obowiązek** uwzględnić charakter przedmiotu zamówienia i osiągnięcie celu gospodarczego przedsięwzięcia **tak, aby w wyniku realizacji zamówienia uzyskać produkt wysokiej jakości.**

„**Określenie warunków udziału w postępowaniu zależy od rodzaju prowadzonego postępowania, stopnia jego skomplikowania, zakresu wymaganych wiadomości czy umiejętności specjalnych i jest konkretyzowane przez zamawiających w poszczególnych postępowaniach.** Warunki udziału w postępowaniu winny być formułowane w sposób odpowiadający co do wielkości, charakteru, złożoności oraz rodzaju przedmiotowi zamówienia, objętego postępowaniem.” (wyrok KIO z dnia 27.05.2009 r. sygn. akt; KIO/UZP 607/09 publ. LEX nr 508198)

2. W praktyce zamówień publicznych, za wyjątkiem prostych zamówień, prawie nigdy nie jest możliwe określenie znaczenia warunków udziału w postępowaniu czy to opisanie przedmiotu zamówienia, **który w ten czy inny sposób nie uniemożliwią części wykonawców w ogóle złożenie oferty, a niektórych postawią w uprzywilejowanej pozycji.** Warunkiem nienaruszania konkurencji jest w takim przypadku **brak uniemożliwiania z góry niektórym podmiotom udziału w postępowaniu bez uzasadnienia w obiektywnych potrzebach i interesach zamawiającego oraz brak sytuacji, w której uprzywilejowanie danych wykonawców osiągnie rozmiary faktycznie przekreślające jakąkolwiek konkurencję.**” (wyrok KIO z dnia 28.05.2009 r. sygn. akt: KIO/UZP 641/09; KIO/UZO 646/09 publ. LEX nr 508626).

Wobec powyższego Zamawiający nie będzie uznawał referencji nie odpowiadających warunkom wskazanym w pkt 9.1.2) a).

Pytanie 2:

W szczegółowych Specyfikacjach Technicznych Wykonania i Odbioru Robót Budowlanych – Rozbudowa sieci kanalizacji sanitarnej w msc. Łęki w punkcie 2.1.7.4. Rury kamionkowe. Zamawiający w opisie rur i kształtek kamionkowych do wykonania niniejszego zadania wymaga aby były produkowane zgodnie z wymogami normy PN-EN 295 i posiadały Aprobatę Techniczną IBDiM. Powyższe wymogi są ze sobą sprzeczne i niezgodne z ustawą: Prawo zamówień publicznych oraz ustawą o wyrobach budowlanych.

Zgodnie z ustawą. Prawo zamówień publicznych, art. 30 „Zamawiający opisuje przedmiot zamówienia za pomocą cech technicznych i jakościowych z zachowaniem Polskich Norm przenoszących normy europejskie”. Normy PN-EN 295 są takimi normami, a norma PN-EN 295-10 jest normą zharmonizowaną.

Zgodnie z ustawą z dnia 16.04.2009 roku o wyrobach budowlanych, art. 9 na wyroby budowlane wydaje się aprobaty techniczne tylko i wyłącznie jeżeli nie ustanowiono odpowiedniej Polskiej Normy wyrobu, albo dla wyrobu, którego właściwości użytkowe, odnoszące się do wymagań podstawowych, różnią się od właściwości określonych w Polskiej Normie.

Dlatego rury i kształtki kamionkowe stosowane do wykonania kanalizacji, w tym do wykonania kanalizacji w ciągach komunikacyjnych, nie mogą być jednoznacznie zgodne z Polską Normą i jednocześnie być objęte Aprobata Techniczną.

Biorąc pod uwagę powyższe wnosimy o zmianę zapisów Specyfikacji niniejszego postępowania i zrezygnowanie z wymogu posiadania przez rury i kształtki kamionkowe Aprobaty Technicznej.

Ponadto Zamawiający zgodnie z art. 30 ustawy Prawo zamówień publicznych nie powinien dopuścić do wykonania niniejszego zadania materiałów objętych Aprobata Techniczną jako nie spełniających wymogów PN-EN.

Odpowiedź:

Zgodnie z zapisami w STWiORB rozbudowa sieci kanalizacji sanitarnej w msc. Łęki w pkt 2.1.7.4., Zamawiający wymaga aby rury i kształtki kamionkowe, glazurowane były produkowane zgodnie z normą PN-EN- 295 oraz posiadały aprobatę techniczną IBDiM do stosowania w ciągach komunikacyjnych.

Uzasadnienie słuszności wydania aprobaty IBDiM dla rur i kształtek kamionkowych zostało potwierdzone uchwałą Komisji Aprobata Technicznych i GUNB w Warszawie w dniu 27.01.2009 (załącznik 1), na podstawie przedłożonego „Uzasadnienia wykonania Aprobaty Technicznej” – IBDiM Warszawa z dnia 29.12.2008 (załącznik 2)

W złączonej dokumentacji przetargowej – „Statyka Łęki”, zamawiający określił, zgodnie z art. 30 ust.1 ustawy Prawa Zamówień Publicznych z dnia 29.01.2004 (Dz. U z 2010 r. Nr 113 poz.759) wartości pozanormowe, jakim powinny odpowiadać rury i kształtki kamionkowe.

Zamawiający jest zobowiązany zgodnie z art.30 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z dnia 29.01.2004 (Dz. U z 2010 r. Nr 113 poz. 759), do określenia cech technicznych i jakościowych i ma prawo opisywać swoje potrzeby w taki sposób, aby przedmiot zamówienia spełniał jego wymagania i zaspokajał potrzeby, pod warunkiem, że dokonany opis nie narusza konkurencji ani równego traktowania wykonawców. Wynika z tego, że zamawiający w zakresie opisu przedmiotu zamówienia ma prawo dokonać go za pomocą standardów jakościowych i technicznych z zachowaniem polskich norm przenoszących normy europejskie czyli z normą PN EN 295 1-7, jak i Aprobata Technicznych jako pozytywnej oceny technicznej przydatności wyrobu do zamierzonego stosowania dla wartości technicznych **różniących się istotnie od wartości określonych w Polskiej Normie** (Art.9.1.ustawy z dnia 16 kwietnia 2004 r. o wyrobach budowlanych). Aprobata Techniczna jest udzielana na podstawie oceny właściwości użytkowych i przewidywanej trwałości należycie zidentyfikowanego wyrobu budowlanego, potwierdzonych, w zależności od potrzeb, badaniami, obliczeniami, opiniami ekspertów i dokumentami z zastosowaniem przepisów szczególnych w tym techniczno budowlanych i Polskich Norm (Art.9.4.ustawy z dnia 16 kwietnia 2004 r. o wyrobach budowlanych). Każdy zainteresowany producent, który twierdzi, że jego produkty spełniają **wyższe wymagania jakościowe** nie powinien mieć oporów przeciwko poddaniu oferowanych wyrobów badaniom jakościowym nawet dobrowolnym, a następnie udostępnieniu ich wyników zamawiającemu. Dlatego rury i kształtki kamionkowe stosowane do wykonania kanalizacji w ciągach komunikacyjnych **mogą być zgodne** jednocześnie z Polską Normą i Aprobata Techniczną.

Wymagania stawiane przez Zamawiającego, co do jakości materiałów, jakie będą użyte przy realizacji zadania podyktowane są prawidłową eksploatacją budowanej kanalizacji . Przedmiot zamówienia cechuje szereg uwarunkowań szczególnych, mających wpływ na wymogi stawiane wyrobom użytym dla jego realizacji. Chodzi tu o trudne warunki

gruntowe, wysoki poziom zwierciadła wody, wymaganą **zwiększoną szczelność połączeń rur na złączach 2,4 bara**, w stosunku do Polskiej Normy PN EN 295 wymagającej 0,5 bara. Dodatkowym argumentem stawianym rustom są znaczące obciążenia dynamiczne, wynikające z przebiegu trasy kanalizacyjnej sanitarnej w drogach publicznych, co w tym przypadku dotyczy potwierdzonej **zwiększonej wytrzymałości** (o 20%) na zmęczenie pod obciążeniem zmiennym 2,5-10 kN po nasączeniu w paliwie i środku odladzającym – badanym zgodnie z normą PN-B-04500:1985pkt4.7.

Zamawiający pragnie podkreślić, iż przedmiot niniejszego zamówienia obejmuje roboty budowlane, które winny być jednak realizowane przy użyciu materiałów wymaganych przez Zamawiającego. Według doświadczenia Zamawiającego (vide kilka kontraktów realizowanych na tych samych warunkach), spełnienie wymogu użycia określonych materiałów do wykonania robót, w żaden sposób nie utrudniło Wykonawcom złożenia ofert (kilkudziesięciu Wykonawców deklarowało już wykonanie zamówień na tych samych zasadach). Powyższe utwierdza jedynie Zamawiającego w przekonaniu o zapewnieniu równego dostępu do udziału Wykonawców w niniejszym postępowaniu.

Zamawiający podkreśla, że Wykonawca sugerując, aby Zamawiający zmienił zapisy SIWZ w ten sposób, aby obniżyć wymagania jakościowe materiału użytego do budowy kanalizacji sanitarnej, naraża Zamawiającego na straty poprzez ponoszenie wysokich kosztów, tak napraw eksploatowanej kanalizacji, jak i w konsekwencji również napraw nawierzchni dróg, co również byłoby niezgodne z ustawą o Drogach Publicznych z dnia 21. marca 1985 Art. 39 ust.3, na co Zamawiający nie wyraża zgody.


Pytanie 3:

Czy rury i kształtki kamionkowe do wykonania niniejszego zadania mają być obustronnie glazurowane?

Odpowiedź:

Rury i kształtki kamionkowe do wykonania niniejszego zadania mają być co najmniej wewnątrz glazurowane.

Z poważaniem


BURMISTRZ
Miasta i Gminy Myślenice
mgr Michał Ostrowski