

URZĄD MIASTA PIŁY

tel.(067) 210-42-30; 210-42-10
fax (067) 210-43-42

Piła, 18 kwietnia 2007 r.

IN-II-34130-1/2007

**dotyczy: protestu na zamówienie w trybie negocjacji z ogłoszeniem na Centrum Sportowo –
Rekreacyjne – rewitalizacja obszaru powojkowego w Pile rejon ul. Podchorążych -
Kossaka.**

Urząd Miasta Piły informuje, iż w dniu 17 kwietnia 2007 r. wpłynął protest od firmy "WARBUD" S.A. Al. Jerozolimskie 162A 02-342 Warszawa - na treść ogłoszenia o zamówieniu w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonym przez Gminę Piła z siedzibą Pl. Staszica, zwanego dalej Zamawiającym w trybie negocjacji z ogłoszeniem na realizację inwestycji pn: "Centrum Sportowo – Rekreacyjne – rewitalizacja obszaru powojkowego w Pile ul. Podchorążych - Kossaka", zarzucając naruszenie art. 7, art. 22 ust. 2; art. 25 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych oraz przepisy Rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 19 maja 2006 r. W sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy, oraz form, w jakich te dokumenty mogą być składane (Dz.U.Nr 87 z 2006 poz. 605).

Zgodnie z art. 181 ust. 3 pzp wzywam wykonawców do wzięcia udziału w postępowaniu toczącym się w wyniku wniesienia protestu (do powyższego ma zastosowanie art. 181 ust. 4 pzp.)

W załączeniu treść protestu

z up. Prezydenta Miasta Piły

Jerzy Wołoszyński
Zastępca Prezydenta

PREZYDENTA MIASTA
PUBLICZNYCH
z up. *Anna Nowacka*
mgr Anna Nowacka



Warszawa, 17 kwietnia 2007 r.

W
P
L
Y
N
E
R
O

URZĄD MIASTA PIŁA
64-920 PIŁA
Plac St. Staszica 10

18 KWI. 2007

Przyjmujący *M. 8823/07*
p o d p i s

Zamawiający:

**Gmina Piła
Pl. Staszica 10
64-920 Piła**

Protestujący:

**Warbud S.A.
Al. Jerozolimskie 162 A
02-342 Warszawa**

PROTEST

Na podstawie art. 180 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t. jedn. Dz. U. z 2006 r. Nr 164, poz. 1163 ze zm.), nazywanej niżej „ustawą” lub ”Pzp”, Warbud S.A. z siedzibą w Warszawie, zwany dalej „Protestującym”, wnosi protest dotyczący treści ogłoszenia o zamówieniu w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonym przez Gminę Piła z siedzibą Pl. Staszica, zwanego dalej „Zamawiającym”, w trybie negocjacji z ogłoszeniem na realizację inwestycji pn: „Centrum Sportowo-Rekreacyjne- rewitalizacja obszaru powojkowego w Pile ul. Podchorążych - Kossaka.”

Ogłoszenie o wszczęciu przedmiotowego postępowania zostało wszczęte poprzez publikację ogłoszenia o zamówieniu w dniu 11 kwietnia 2007 r. w Biuletynie Zamówień Publicznych Nr 74 pod poz. 21467, zatem przedmiotowy protest, zgodnie z dyspozycją art. 180 ust 3 pkt 1 ustawy został wniesiony z zachowaniem terminu ustawowego.

Zdaniem Protestującego Zamawiający formułując treść ogłoszenia o zamówieniu naruszył przepisy art. 7, 22 ust 2, 25 ust 1, oraz przepisy Rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 19 maja 2006 r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy, oraz form, w jakich te dokumenty mogą być składane (Dz.U. 2006 Nr 87 poz. 605)

Protestujący wnosi o:

1) Dokonanie modyfikacji warunków udziału w przedmiotowym postępowaniu dotyczącego wymaganego doświadczenia zawodowego Wykonawców oraz kwalifikacji personelu kierowniczego a także potencjału technicznego jakim ma dysponować Wykonawca zamówienia, celem doprowadzenia do jego zgodności z Pzp w zakresie określonym w treści uzasadnienia niniejszego protestu,

WARBUD S.A.
Al. Jerozolimskie 162 A
02-342 Warszawa
tel. 22 56 76 100, fax 22 56 76 200
NIP 526-015-21-46

Zarejestrowana przez Sąd Rejonowy dla m.st. Warszawy,
XII Wydział Gospodarczy KRS pod numerem 0000010823
NIP 526-015-21-46, REGON 010029119
Kapitał zakładowy 80 319 500 zł uiszczony w całości.

Warbud SA
Al. Jerozolimskie 162 A, 02-342 Warszawa
tel.: +48 22/567 60 00, fax: +48 22/567 60 01
warbud@warbud.pl

www.warbud.pl

WARBUD S.A.
REGION POŁNOĆ
DYREKTOR REGIONU
mgr inż. Eugeniusz Moczydłowski

2) ewentualnie unieważnienia przedmiotowego postępowania uwzględniając dyspozycję art. 38 ust. 5 Pzp.

UZASADNIENIE

Zamawiający w treści ogłoszenia o przedmiotowym zamówieniu określił warunki podmiotowe ubiegania się o udzielenie zamówienia wskazując w zakresie wymaganego doświadczenia zawodowego, iż :

„10) w okresie ostatnich 5 lat przed datą wszczęcia postępowania o udzielenie zamówienia, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie- zaprojektowali co najmniej 2 kryte pływalnie o dł. niecki co najmniej 25 m, wykonali co najmniej 3 obiekty sportowe o wartości min. 10 mln zł netto każde, w tym co najmniej 1 (jedną) krytą pływalnię o dł. niecki co najmniej 25 m i lodowisko ze sztuczną mrożoną taflą o dł co najmniej 60 m.”

Warunek powyższy jest warunkiem dyskryminującym dostęp do udziału w postępowaniu Wykonawcom zdolnym do wykonania przedmiotowego zamówienia. Wymagana przez Zamawiającego ilość oraz wartość wykonanych przez Wykonawcę robót w postaci 3 obiektów sportowych o wartości min 10 mln złotych netto każde, dodatkowo Zamawiający wymaga aby co najmniej 1 inwestycja były zdefiniowana i obejmowała wykonanie krytej pływalni oraz lodowiska ze sztuczną mrożoną taflą jest dyskryminująca. Zamawiający kształtując w ten sposób warunek udziału w postępowaniu narusza ustawową zasadę równości uczestników postępowania oraz uczciwej konkurencji. Z informacji posiadanych przez Protestującego wynika, iż doświadczenia takiego nie posiada żaden spośród wykonawców na rynku z uwagi na niewykonywanie realizacji obiektów sportowych w takim zakresie w ostatnich latach.

Wskazana przez Zamawiającego ilość wymaganych realizacji jest zatem nieadekwatna do możliwości rynkowych wykonawców zdolnych do wykonania zamówienia. Ponadto Zamawiający winien poprzestać na wymaganiu jedynie legitymowania się wykonaniem obiektów sportowych nie zaś wymagając aby w ramach wykonanych zamówień zrealizował aż 3 obiekty sportowe.

Jak wskazuje się w doktrynie - vide „Analiza wyroków sądów okręgowych oraz analiza orzeczeń zespołów arbitrów” wyd. Urząd Zamówień Publicznych, Warszawa 2006 r.s. 100 - Zamawiający nie może określać minimalnych wymagań wykraczających ponad to, co jest konieczne do osiągnięcia celu zamawiającego, tj. należytego wykonania zamówienia publicznego. Sformułowane wymagania nie mogą być nadmierne (czyli takie, że uniemożliwiają ubieganie się o udzielenie zamówienia publicznego wykonawcom zdolnym do jego wykonania).

Orzecznictwo ZA stoi na stanowisku, iż zamawiający ma swobodę kształtowania warunków, jakie muszą spełnić wykonawcy, o ile warunki te pozostają w ścisłym związku z samym zamówieniem i celem, jaki przez zamówienie zamierza osiągnąć zamawiający (Wyrok ZA z 30.03.2005 r. sygn. akt UZP/ZO/0-547/05).

W ocenie protestującego, warunki określone przez Zamawiającego są wygórowane i winny zostać ograniczone celem umożliwienia wzięcia udziału w postępowaniu Wykonawcom zdolnym do wykonania zamówienia.

Ponadto, Protestujący wskazuje, iż postępowanie obarczone jest wadą w zakresie warunków udziału w postępowaniu oraz dokumentów żądanych przez Zamawiającego celem potwierdzenia spełnienia warunków udziału w postępowaniu.

WARBUD S.A.
Al. Jerozolimskie 162 A
02-342 Warszawa
tel. 22 56 76 100, fax 22 56 76 200
NIP 526-015-21-46

WARBUD S.A.
REGION POLNOĆ
DYREKTOR REGIONU
mgr inż. Eugeniusz Moczydłowski



Zamawiający w zakresie warunków dotyczących potencjału kadrowego wymaga aby Wykonawcy dysponowali:

„wykwalifikowaną kadrą techniczną z uprawnieniami budowlanymi i branżowymi na stanowiskach kierowniczych zdolną do wykonania przedmiotowego zamówienia i zatrudnią co najmniej 50 pracowników,”

Warunek ten nie jest sprecyzowany. Rozporządzenie cyt. powyżej, wymaga aby Zamawiający, który oczekuje przedstawienia przez Wykonawców dokumentów na potwierdzenie warunków "opisać" ten warunek.

Jak wskazuje wyraźnie Rozporządzenie w § 1 ust 2 wskazuje:

„W celu potwierdzenia opisanego przez zamawiającego warunku posiadania przez wykonawcę niezbędnej wiedzy i doświadczenia oraz dysponowania potencjałem technicznym i osobami zdolnymi do wykonania zamówienia, zamawiający może żądać następujących dokumentów:

(...)6) stwierdzających, że osoby, które będą uczestniczyć w wykonywaniu zamówienia, posiadają wymagane uprawnienia, jeżeli ustawy nakładają obowiązek posiadania takich uprawnień.

Zamawiający wbrew obowiązkowi nie opisał warunku udziału w postępowaniu w tym zakresie. Tym samym samo żądanie złożenia wraz z ofertą dokumentów w tym zakresie uznać należy za niedozwolone – vide art. 25 ust 1 ustawy.

Ponadto należy wskazać, iż Zamawiający wymaga od Wykonawców aby "zatrudnili co najmniej 50 pracowników"- warunek sformułowany jest w odniesieniu do czasu przyszłego, zaś Wykonawca winien potwierdzić spełnienie warunku udziału na dzień upływu terminu składania wniosków.

Jednak przede wszystkim wskazać należy, iż ustawa Pzp nie zezwala Zamawiającemu na żądanie od Wykonawców aby personel skierowany do wykonania zamówienia posiadał status „zatrudnionego pracownika” – vide art. 22 ust 1 pkt 2 ustawy – w brzmieniu: *„dysponują osobami zdolnymi do wykonania zamówienia”*, analogicznie w Rozporządzeniu – vide § 1 ust 2 pkt 5 – w brzmieniu: *„wykazu osób i podmiotów, które będą uczestniczyć w wykonywaniu zamówienia, wraz z informacjami na temat ich kwalifikacji zawodowych, doświadczenia i wykształcenia niezbędnych do wykonania zamówienia, a także zakresu wykonywanych przez nich czynności”*.

Uwzględniając powyższe stwierdzić należy, iż wymaganie przez statusu pracowniczego osób przeznaczonych do wykonania zamówienia jest niezgodne z ustawą i stanowi o naruszeniu zasad udzielania zamówień publicznych.

Analogicznie w odniesieniu do wymaganego potencjału sprzętowego. Zamawiający wymaga w ogłoszeniu aby Wykonawcy posiadali (winno być "dysponowali"):

na własność lub mogą wykazać dostęp (przez dzierżawę, umowę kupna lub inny sposób) do w pełni sprawnych jednostek specjalistycznego sprzętu niezbędnego do wykonania przedmiotowego zamówienia,”

Zamawiający żądając od Wykonawców dokumentów dla potwierdzenia spełnienia warunku, nie definiuje tego warunku – nie opisuje go wbrew wymogowi Rozporządzenia.

Tym samym uwzględniając dyspozycję art. 38 ust 5 ustawy Pzp wobec zakazu ustawowego dokonywania zmian warunków udziału w postępowaniu oraz dokumentów potwierdzających

WARBUD S.A.
Al. Jerozolimskie 162 A
02-342 Warszawa
tel. 22 56 76 100, fax 22 56 76 200
NIP 526-015-21-46

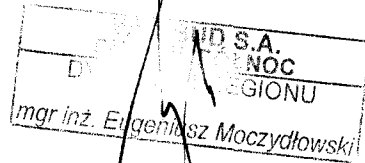
DYK
WARBUD S.A.
PÓLNOĆ
REGIONU
Moczydłowski

spełnianie warunków, uznać należy iż obecnie postępowanie obarczone jest wadą uniemożliwiającą zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego, co winno skutkować obligatoryjnym unieważnieniem postępowania zgodnie z art. 93 ust 1 pkt 7 ustawy.

Uwzględniając powyższe wniesienie niniejszego protestu jest zasadne i konieczne.

Z poważaniem

Otrzymuje:
1 x Adresat
1 x a/a



WARBUD S.A.
Al. Jerozolimskie 162 A
02-342 Warszawa
tel. 22 56 76 100, fax 22 56 76 200
NIP 526-015-21-46

