

Grudziądz, dnia 10 luty 2021 roku

PN/01/21

**Dotyczy: Postępowania prowadzonego w trybie podstawowym w przedmiocie: „Budowa Inkubatora Przedsiębiorczości budynku biurowo-usługowego wraz z niezbędną infrastrukturą techniczną, wraz z systemem sterowania budynkiem oraz niezbędnym do tego systemu sprzętem teleinformatycznym wraz z wyposażeniem multimedialnym i stałą zabudową meblową i zagospodarowaniem terenu”.**

### Pytanie

Zgodnie z treścią rozdziału 19 ust. 19.1 pkt 19.1.2.4 lit. a SWZ oraz sekcji V ust. 5.4.) pkt 4 lit. a Ogłoszenia o zamówieniu, w celu spełnienia warunków udziału w Postępowaniu w zakresie zdolności technicznej lub zawodowej Zamawiający wymagał, aby:

*„Wykonawca wykonał należycie nie wcześniej niż w okresie ostatnich 5 lat, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, co najmniej jedno zamówienie, które obejmowało wykonanie robót budowlanych polegających na budowie obiektu budowlanego, usługowo - biurowego o powierzchni użytkowej nie mniejszej niż: 2.000 m<sup>2</sup>”,*

Wykonawca wskazuje, że z Załącznika nr 1a do SWZ – Opisu przedmiotu zamówienia (dalej zwanego również: „OPZ”) wynika, iż przedmiot zamówienia stanowił będzie obiekt użyteczności publicznej. Tymczasem obiekty usługowo-biurowe są rzadko budowane wśród obiektów użyteczności publicznej. Ponadto, rzadko budowane są obiekty użyteczności publicznej o powierzchni użytkowej minimum 2000m<sup>2</sup>. Powyższe sprawia, że warunek jest nieadekwatny do realiów rynkowych, w zakresie budownictwa obiektów użyteczności publicznej, a tym samym do okoliczności sprawy. Tymczasem wykonanie jakichkolwiek innych obiektów w sposobie ich realizacji nie różni się w sposób istotny od realizacji obiektów usługowo-biurowych.

Podkreślenia wymaga również, że określenie w ramach warunku udziału jedynie wymogu posiadania doświadczenia w realizacji budynku usługowo – biurowego o powierzchni minimum 2000m<sup>2</sup>, daje możliwość spełnienia ww. warunku np. przez wykonanie budynku parterowego o konstrukcji stalowej zawierającego pomieszczenia biurowe i wystawiennicze, będącego zupełnie innym budynkiem niż budynek będący przedmiotem zamówienia, co w oczywisty sposób wypaczałoby sens postawionego wymogu.

Wykonawca podkreśla, że taki sposób sformułowania warunków udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego zapewnia zachowanie uczciwej konkurencji w sposób pozorny oraz niezasadnie zawężą krąg podmiotów mogących zrealizować przedmiotowe zamówienia.

Zamawiający stawiając ww. wymogi w postanowieniach SWZ oraz Ogłoszenia o zamówieniu wyklucza tym samym złożenie oferty przez podmioty, które mogą wykonać przedmiot zamówienia w oparciu o posiadaną wiedzę i doświadczenie, dając rękojmię należytego



wykonania przedmiotu zamówienia. W świetle powyższego Zamawiający powinien dopuścić również wykonawców posiadających doświadczenie w zakresie budowy obiektów budowlanych o powierzchni użytkowej nie mniejszej niż: 2.000 m<sup>2</sup> przy podobnej konstrukcji, cechach architektonicznych i wielkości budynku bez dookreślenia (bez zawężenia) zakresu przeznaczenia budynku, który ma mniejsze/nieistotne znaczenie, a powoduje nieuzasadnione zawężenie podmiotów mogących zrealizować przedmiotowe zamówienia. Zamawiający sztucznie zawężając krąg wykonawców zdolnych do realizacji zamówienia łamie podstawowe zasady prowadzenia postępowań o udzielenie zamówienia, tj. równego traktowania wykonawców i uczciwej konkurencji.

Wykonawca w tym zakresie podziela pogląd wyrażony przez Krajową Izbę Odwoławczą w wyroku z dnia 4 czerwca 2019 r., sygn.: KIO 916/19, w którym Izba stwierdziła: „*Warunek ten nie może być nadmierny i w nieuzasadniony sposób eliminować z udziału w postępowaniu wykonawców zdolnych do wykonania zamówienia. Wynika to nie tylko z zasad prowadzenia postępowania wyrażonych w art. 7 ust. 1 ustawy - Prawo zamówień publicznych, zasady równego traktowania wykonawców i uczciwej konkurencji oraz proporcjonalności, ale znajduje bezpośrednie potwierdzenie w treści art. 22 ust. 1a in fine ustawy.*”

Podobnie w wyroku z dnia 1 sierpnia 2019 r., sygn. akt KIO 1342/19 Izba stwierdziła, że: „*Warunki udziału w postępowaniu powinny być określone na minimalnym poziomie, tj. nie powinny ograniczać dostępu do zamówienia wykonawcom dającym rękojmię jego należytego wykonania, a tym samym nie mogą być określane ponad poziom niezbędny do osiągnięcia celu, jakim jest wyłonienie wykonawcy, który będzie zdolny prawidłowo zrealizować zamówienie, tj. w sposób zgodny z wymaganiami Zamawiającego określonymi w SIWZ.*”

Mając na względzie powyższe, Wykonawca zwraca się z następującym pytaniem do Zamawiającego:

Czy Zamawiający dopuści zmianę postanowienia dotyczącego rozdziału 19 ust. 19.1 pkt 19.1.2.4 lit. a SWZ oraz sekcji V ust. 5.4.) pkt 4 lit. a Ogłoszenia o zamówieniu i zastąpienie go postanowieniem o poniższej treści:

„*Wykonawca wykonał należycie nie wcześniej niż w okresie ostatnich 5 lat, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, co najmniej jedno zamówienie, polegające na budowie budynku o dowolnym przeznaczeniu, o powierzchni użytkowej minimum 2000m<sup>2</sup>, odpowiadającego swoim rodzajem przedmiotowi zamówienia.*”

### Odpowiedź

Zamawiający nie wprowadza wnioskowanych przez Wykonawcę zmian.

Z poważaniem

PREZES ZARZĄDU  
*Leszek Mrzytek*