



Kołobrzeg, dnia 26 marca 2018 r.



Urząd
Miasta
Kołobrzeg

78-100 Kołobrzeg
ul. Ratuszowa 13
tel.: 94 35 51 500
fax. 94 35 23 769
e-mail: urzad@um.kolobrzeg.pl
www.kolobrzeg.pl

I.7013.16.2015.II

Dotyczy: Budowa pojemników półpodziemnych na odpady komunalne realizowana w ramach projektu „Budowy punktów selektywnej zbiórki odpadów komunalnych na terenie Związku Miast i Gmin Dorzecza Parsęty” w systemie: zaprojektuj i wybuduj.

Wydział Inwestycji Urzędu Miasta Kołobrzeg zgodnie z art. 38 Ustawy dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2017, poz. 1579z póź. zm.) udziela wyjaśnień dotyczących Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia:

Pytanie 1.

W nawiązaniu do opublikowanego w dniu 19 marca 2018 roku ogłoszenia dotyczącego zamówienia publicznego pod nazwą „ **Budowa pojemników półpodziemnych na odpady komunalne realizowana w ramach projektu „Budowy punktów selektywnej zbiórki odpadów komunalnych na terenie Związku Miast i Gmin Dorzecza Parsęty” w systemie: zaprojektuj i wybuduj**”.

Zgodnie z zapisami art. 38 ust. 1 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z dnia 29 stycznia 2004 (Dz.U. z 2015 r., poz. 2164), zwracam się z prośbą o wyjaśnienie i zmianę zapisów treści ogłoszenia w tym zapisów Programu Funkcjonalno-Użytkowego stanowiącego załącznik do w/w ogłoszenia:

W treści Programu Funkcjonalno-Użytkowego w punkcie 1.4 Charakterystyczne parametry określające wielkość projektowanego przedsięwzięcia oraz rozwiązania konstrukcyjno-budowlane , ppkt. 1.4.1.2. Wielkości pojemników, Zamawiający określił w sposób precyzyjny dopuszczalną średnicę części pojemników:

- pojemniki o pojemności 3m³ o średnicy 1600-1700mm
- pojemniki o pojemności 5m³ o średnicy 2000-2200mm.

Wykonawca, wyrażając swoją głęboką chęć wzięcia udziału w niniejszym postępowaniu przetargowym, analizując warunki udziału jakie określił potencjalnym Wykonawcom Zamawiający, jest dalece zaniepokojony możliwością naruszenia przez Zamawiającego jednej z głównych zasad Prawa zamówień publicznych, mianowicie art.7ust. 1 Ustawy Pzp.

Jak czytamy w przywołanym artykule: „Zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji równe traktowanie wykonawców oraz zgodnie z zasadami proporcjonalności i przejrzystości”. Ponadto ustawa wskazuje również na to, że zamawiający zapewnia aby Czynności związane z przygotowaniem oraz przeprowadzeniem postępowania o udzielenie



zamówienia wykonują osoby zapewniające bezstronność i obiektywizm. Postępowanie, zgodnie z art. 7 ustawy PZP powinno być przygotowane i przeprowadzone w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców oraz proporcjonalnie". Powyższe jest konsekwencją brzmienia zapisów dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE z dnia 26 lutego 2014 roku w sprawie zamówień publicznych, uchylającej dyrektywę 2004/18/WE - Dyrektywa klasyczna. Dyrektywa klasyczna w swojej treści zawiera wskazanie, że: „*Udzielanie zamówień publicznych przez instytucje państw członkowskich lub w imieniu tych instytucji musi być zgodne z zasadami Traktatu o funkcjonowaniu Unii Europejskiej (TFUE), a w szczególności z zasadą swobodnego przepływu towarów, swobody przedsiębiorczości oraz swobody świadczenia usług, a także z zasadami, które się z nich wywodzą, takimi jak: zasada równego traktowania, zasada niedyskryminacji, zasada wzajemnego uznawania, zasada proporcjonalności oraz zasada przejrzystości.*

Odnosząc się do szczegółowego opisu dotyczącego pojemników Wykonawca wysuwa wnioski iż tak skonstruowane warunków udziału poprzez szczegółowy opis elementu zamówienia narusza art., 7 Prawa zamówień publicznych.

Wykonawca pragnie zwrócić uwagę Zamawiającego na fakt iż oferowane na rynku systemy zbiórki odpadów są odmienne, ale spełniają ten sam cel (w tym przypadku służą do zbiórki określonych frakcji odpadów w systemie półpodziemnym). W odniesieniu do zakresu zamówienia do Wykonawcy należy określić warunków lokalnych oraz sporządzenie dokumentacji projektowej, tak więc odpowiada on również za dobór pojemników. Precyzyjne sformułowanie średnic pojemników nie może dyskryminować Wykonawców posiadających wieloletnie doświadczenie w produkcji i dostawie systemów półpodziemne zbiórki odpadów, którzy oferują odmienne średnice niż wskazane przez Zamawiającego szczególnie biorąc pod uwagę iż ich wskazanie w zakresie zawartym w PFU nie ma uzasadnienia technicznego czy technologicznego.

Zgodnie zatem z art. 29 ust. 3 Ustawy Prawo Zamówień Publicznych, przedmiot zamówienia nie może być opisywany przez wskazanie znaków towarowych, patentów lub pochodzenia, źródła lub szczególnego procesu, który charakteryzuje produkty lub usługi dostarczane przez konkretnego wykonawcę, jeżeli mogłoby to doprowadzić do uprzywilejowania lub wyeliminowania niektórych wykonawców lub produktów. Zgodnie bowiem z art. 2 pkt 5 ustawy, przez najkorzystniejszą ofertę należy rozumieć ofertę, która przedstawia najkorzystniejszy bilans ceny oraz innych kryteriów odnoszących się do przedmiotu zamówienia publicznego albo ofertę z najniższą ceną. Jak wynika z powołanej wyżej definicji a także z art. 91 ust. 2 i 3 ustawy Pzp kryteria oceny ofert mogą jednak dotyczyć tylko i wyłącznie przedmiotu zamówienia (z zastrzeżeniem usług wymienionych w art. 5 ust. 1 ustawy Pzp) i obejmować np. jakość, funkcjonalność, parametry techniczne, aspekty środowiskowe, społeczne, innowacyjne, serwis, termin wykonania zamówienia oraz koszty eksploatacji.

W odniesieniu do powyższych argumentów wnoszę o określenie na jakiej podstawie Zamawiający przyjął zakres średnic zgodnie z wskazanym w treści PFU jeżeli średnice te opowiadają jedynie nieznacznej części dostępnych systemów półpodziemnego zbierania odpadów i czy chciał w ten sposób świadomie ograniczyć dostęp do realizacji Zamówienia dla podmiotów oferujących systemy spełniające wszelkie wymagane dla systemów półpodziemnych funkcje, które posiadają wymiary inne niż wskazane przez Zamawiającego. W związku z faktem iż Zamówienie jest realizowane w formule Zaprojektuj i wybuduj, a jedyną dokumentacją określającą formę realizacji Zadania stanowi Program Funkcjonalno-Użytkowy, zwracam się z prośbą o zmianę w/w zapisów PFU zgodnie z poniższym:

- pojemniki o pojemności 3m³ o średnicy do 1700mm
- pojemniki o pojemności 5m³ o średnicy do 2200mm.

Proszę również o wykreślenie innych szczegółowych wymagań odnoszących się do produktów wybranych wykonawców.

W związku z przypadającymi pomiędzy terminem publikacji ogłoszenia, a datą składania ofert Świątami zwracam się z prośbą o wydłużenie terminu składania ofert do dnia 10



kwietnia 2018 r.

Odpowiedź 1: Odpowiadając na pytanie dotyczące treści punktu 1.4.1.2. „Program funkcjonalno-użytkowy” p.t. „Wielkość pojemników” w którym określono dopuszczalne średnice pojemników:

- dla pojemników o pojemności $3,0\text{m}^3$ – średnica 1600÷1700mm
- dla pojemników o pojemności $5,0\text{m}^3$ – średnica 2000÷2200mm.

Informujemy, że podstawowym kryterium przyjętym do określenia średnicy pojemników, była wiedza autora PFU na temat warunków gruntowo – wodnych w rejonie lokalizacji części pojemników, gdzie poziom wody gruntowej występuje na głębokości 1,0÷1,50m i podlega okresowym wahaniom zależnie od pory roku i intensywności opadów atmosferycznych. Amplituda zmian poziomu lustra wody gruntowej dochodzi do 1,0m. Niemniej jednak Zamawiający przychyliła się do wniosku o zmianę w/w zapisów PFU i odstępuje od określenia dolnej granicy średnicy pojemników.

Treść punktu 1.4.1.2. w części dotyczącej średnic pojemników zostaje zmieniona na:

- pojemniki o pojemności $3,0\text{m}^3$, o średnicy do 1700mm – 66 szt.
- pojemniki o pojemności $5,0\text{m}^3$, o średnicy do 2200mm – 66 szt.

Jednocześnie z uwagi na przepadający okres świąteczny Zamawiający zmienia również termin składania ofert na dzień 10.04.2018 r.

Pytanie 2.

- 1) Czy Zamawiający dopuszcza możliwość przedłużenia terminu składania ofert, który został wyznaczony na dzień 4 kwietnia br. z uwagi na liczne warunki, jakie musi spełnić Wykonawca, który chce wystartować w przedmiotowym przetargu oraz na fakt, iż są w tym okresie święta Wielkanocne, i nie ma możliwości uzyskać wszelkich wymaganych prawem i w SIWZ dokumentów?
- 2) **W załączniku zatytułowanym Program funkcjonalno-użytkowy w części opisowej A w pkt 1.4.1.1. - pojemniki półpodziemne wskazano dopuszczalną średnicę naziemnej części pojemników:**
 - pojemniki o poj. $3,0\text{m}^3$ - max 1800mm
 - pojemniki o poj. $5,0\text{m}^3$ - max. 2400mm.

Podczas gdy poniżej w części opisowej A w pkt 1.4.1.2 wskazano następujące wymiary:

Pojemniki na szkło, opakowania szklane w następującej ilości:

pojemniki o pojemności 3m^3 o średnicy 1600 -1700mm: 66 szt.,

pojemniki na papier w następującej ilości:

pojemniki o pojemności 5m^3 o średnicy 2000 - 2200mm - 66 szt.

Mając na uwadze powyższe, czy Zamawiający dopuszcza pojemniki półpodziemne o wymiarach: 3m^3 - 1350 mm i 5m^3 - 1700 m.

Przygotowanie dokumentów do przetargu w terminie 15 dni tj. od dnia ogłoszenia przetargu do dnia terminu składania ofert jest nadmiernie utrudnione, a wręcz niewykonalne. Zatem, należy przypuszczać, że tylko jeden Wykonawca, który „od ręki” dysponuje taką ilością materiałów, projektów, zaświadczeń i innych dokumentów jest w stanie przystąpić do tego przetargu i z powodzeniem go wygrać.

Ponadto, udzielenie odpowiedzi na powyższe pytania pozwoli Wykonawcy właściwie zinterpretować specyfikację istotnych warunków zamówienia oraz dokonać prawidłowej oceny wzięcia udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego. Jak podkreśla się w orzecznictwie, do interpretacji postanowień SIWZ stosuje się art. 65 § 1 kodeksu cywilnego, a zatem interpretacji należy dokonywać kierując się przede wszystkim jej bezpośrednim brzmieniem i najbardziej prawdopodobnym rozumieniem przez ogół odbiorców (wyrok KIO z dnia 14 stycznia 2010 r., sygn. KIO/UZP 1648//09). W związku z tym, iż Wykonawca powziął uzasadnione wątpliwości co do pytania numer 2 koniecznym



stało się zwrócenie do Zamawiającego o udzielenie wyjaśnienia treści SIWZ.

Zgodnie z ustawą Prawo Zamówień Publicznych, Zamawiający ma prawo dokonywania zmian w treści SIWZ w pełnym zakresie, bez żadnych ograniczeń, pod warunkiem jedynie, że konieczność dokonania zmian w SIWZ wynika z uzasadnionych okoliczności. Ponieważ przepisy nie stawiają żadnych barier w tym zakresie, można przyjąć, że praktycznie każda potrzeba zmiany SIWZ będzie uzasadniona i trudno będzie czynność jej zmiany podważyć, twierdząc, że nie zachodził uzasadniony przypadek (tak. Komentarz do art. 38 PZP pod red. Pieróg, wyd. 13 2015 r.).

Jak stwierdziła KIO w wyr. z 7.5.2013 r. (KIO 898/13, Legalis), zamawiający nie musi wykazywać szczególnej sytuacji związanej z postępowaniem, w wyniku której musiałby dokonać zmiany SIWZ. Sformułowanie „w uzasadnionych przypadkach” oznacza, iż może dokonywać zmian zawsze, kiedy wymaga tego należyta staranność w przeprowadzeniu postępowania. Zmiana treści SIWZ może nastąpić w każdym czasie, byle przed upływem terminu składania ofert.

Zmiana treści SIWZ może być skutkiem własnej inicjatywy zamawiającego, jak również pytań wykonawców do specyfikacji. Prawo zamówień publicznych zastrzega, że modyfikacja SIWZ dopuszczalna jest w uzasadnionych przypadkach, jednak nie zawiera definicji tego pojęcia. Za uzasadnioną modyfikację SIWZ można uznać zmianę tych wymagań, które nie odpowiadają w pełni zamierzeniom zamawiającego (nie oddają jego woli w sposób dostatecznie zrozumiały) zarówno, co do przedmiotu zamówienia, jak i warunków jego realizacji. Por. wyr. KIO z: 13.10.2011 r., KIO 2108/11; 12.6.2013 r., KIO 1242/13.

Zmiana treści SIWZ i możliwość zastosowania rozwiązań równoważnych pozwoli Zamawiającemu na wybór spośród kilku Wykonawców oraz zapewni konkurencyjność firm działających w tej branży na rynku, gdyż obecnie opis przedmiotu zamówienia wraz z załącznikami wskazuje na rozwiązania konkretnej firmy działającej od lat na rynku polskim.

Odpowiedź 2: patrz odp. na pyt. 1 i 2.

NACZELNIK
WYDZIAŁU INWESTYCYJ
mgr inż. Janusz Strucki
2018-03-26