



Przedsiębiorstwo Miejskie MZUM.PL
Spółka Akcyjna
Al. Zagłębia Dąbrowskiego 15
41-303 Dąbrowa Górnicza
NIP: 6291069553, REGON: 272935168
KRS: 0000446087

Dąbrowa Górnicza 25.11.2015 roku.

**Wszyscy Wykonawcy
biorący udział w postępowaniu**

**Odpowiedź Zamawiającego na informację
o niezgodnej z przepisami ustawy czynności Zamawiającego.**

Działając w oparciu o art. 181 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2013r. poz. 907 - tekst jednolity, z późn. zm.) Przedsiębiorstwo Miejskie MZUM.PL S.A. w Dąbrowie Górniczej informuje, że w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na: **„Przebudowę i nadbudowę ze zmianą sposobu użytkowania budynku dawnej szkoły na budynek biurowo-socjalny 41-303 Dąbrowa Górnicza, Al. J. Piłsudskiego 74, dz. nr ewid. 66/13 km 31”**, sygn. postępowania ZP/005/PZ/2015 wpłynęła **Informacja o niezgodnej z przepisami ustawy czynności Zamawiającego** od firmy: SKANSKA S.A. z siedzibą w Warszawie ul. Gen. J. Zajączka 9, 01-518 Warszawa.

1. Kwestionowana czynność lub zaniechanie czynności:

Wykonawca Skanska S.A. informuje Zamawiającego o niezgodnym z przepisami ustawy PZP zaniechaniu czynności w przedmiotowym postępowaniu, zarzucając Zamawiającemu naruszenie:

- 1) przepisu art. 24 ust. 2 pkt 4) ustawy PZP poprzez zaniechanie wykluczenia CZĘSTOBUD z postępowania o udzielenie zamówienia z uwagi na nie wykazanie spełnienia warunku udziału w postępowaniu wyrażonego w pkt 8.2.1.1 b) SIWZ,
- 2) przepisu art. 24 ust. 2 pkt 4) ustawy PZP poprzez zaniechanie wykluczenia CZĘSTOBUD z postępowania o udzielenie zamówienia z uwagi na nie wykazanie spełnienia warunku udziału w postępowaniu o którym mowa w 8.2.1.1 a) SIWZ,
- 3) przepisu art. 89 ust. 1 pkt 2) ustawy PZP poprzez zaniechanie odrzucenia oferty z uwagi na fakt, że treść oferty CZĘSTOBUD nie odpowiada treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia wobec braku wykazania wartości robót odpowiadających zakresowi przedmiotu zamówienia, a przedstawionych na potwierdzenie warunku udziału w postępowaniu

- w zakresie doświadczenia, w części pkt 5) wykazu robót-stanowiącego Załącznik nr 3 do SIWZ złożonego przez CZĘSTOBUD, ewentualnie przepisu art. 24 ust. 2 pkt 4) ustawy PZP poprzez zaniechanie wykluczenia CZĘSTOBUD z postępowania o udzielenie zamówienia z uwagi na nie wykazanie spełnienia warunku udziału wyrażonego w pkt 8.2.1.1 b) SIWZ
- 4) przepisu art. 89 ust. 1 pkt 2) ustawy PZP poprzez zaniechanie odrzucenia oferty z uwagi na fakt, że treść oferty CZĘSTOBUD nie odpowiada treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia wobec braku wykazania wartości robót odpowiadających zakresowi przedmiotu zamówienia, a przedstawionych na potwierdzenie warunku udziału w postępowaniu, ewentualnie przepisu art. 24 ust. 2 pkt 4) ustawy PZP poprzez zaniechanie wykluczenia CZĘSTOBUD z postępowania o udzielenie zamówienia z uwagi na nie wykazanie spełnienia warunku udziału wyrażonego w pkt 8.2.1.1 b) SIWZ
- 5) w zakresie doświadczenia, w części pkt 6) wykazu robót-stanowiącego Załącznik nr 3 do SIWZ złożonego przez CZĘSTOBUD

2. Stanowisko Zamawiającego:

Zamawiający w pkt. 8.2.1 SIWZ określił warunki dotyczące posiadania wiedzy i doświadczenia jakie musi spełnić wykonawca:

Wykonawca wykaże, że: w okresie ostatnich pięciu lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, wykonał w sposób należyty, zgodnie z zasadami sztuki budowlanej i prawidłowo ukończył:

- a) co najmniej 2 roboty budowlane polegające na budowie/przebudowie lub nadbudowie obiektów użyteczności publicznej o wartości minimum 10.000.000,00 zł brutto każda,
- b) co najmniej 2 roboty budowlane polegające na budowie zewnętrznych sieci kanalizacji deszczowej lub sanitarnej lub wodociągowej lub kablowej sieci energetycznej, o wartości co najmniej 500.000,00 zł brutto każda,
- c) co najmniej 2 roboty budowlane polegające na budowie dróg lub parkingów o wartości co najmniej 300 000,00 zł brutto każda;

Wykonawca którego oferta została wybrana w przedmiotowym postępowaniu jako najkorzystniejsza tj. Konsorcjum firm: Przedsiębiorstwo Budowlane CZĘSTOBUD z Częstochowy (Lider) oraz Zakład Remontowo Budowlany ULBUD z Częstochowy (Partner) przedłożył w niniejszym postępowaniu wykaz robót w zakresie niezbędnym do wykazania spełniania warunku wiedzy i doświadczenia (Załącznik nr 3 do SIWZ) oraz trzy listy referencyjne na potwierdzenie wykonania tych robót.

Wykonawca wykazał, że w okresie ostatnich trzech lat wykonywał następujące roboty budowlane:

1. Rozbudowa, nadbudowa i przebudowa budynku głównego Wydziału Inżynierii Mechanicznej i Informatyki Politechniki Częstochowskiej przy al. Armii Krajowej 21 w Częstochowie na kwotę : **19 188 160,00 zł brutto**;
2. Przebudowa i termomodernizacja obiektów Wojewódzkiego Szpitala Specjalistycznego w Legnicy na kwotę: **12 600 120,00 zł brutto**;

3. Prace budowlane w budynku głównym Wydziału Inżynierii Mechanicznej i Informatyki oraz prace związane z zagospodarowaniem terenu- budowa parkingu na kwotę: **1 045 500,00** zł brutto w tym budowa parkingu za kwotę 650 000,00 zł brutto.

Działając na podstawie art.26 ust. 4 ustawy z dnia 29 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2013r. poz. 907 z późn. zm.) Zamawiający w dniu 12.11.2015 roku wezwał Wykonawcę do uzupełnienia brakujących dokumentów poprzez złożenie oświadczenia dotyczącego posiadania wiedzy i doświadczenia (pkt. 8.2.1.1 b) i c) SIWZ-u). Wezwanie dotyczyło uzupełnienia przedłożonego wykazu (załącznik nr 3 do SIWZ) poprzez podanie zakresu prac wykonanych w ramach poszczególnych robót wraz z podaniem ich wartości .

W odpowiedzi na wezwanie CZĘSTOBUD uzupełnił wykaz robót (Załącznik nr 3 do SIWZ) oraz powołał się na potencjał podmiotu trzeciego w zakresie wiedzy i doświadczenia, przedkładając zobowiązanie o oddaniu do dyspozycji niezbędnych zasobów na okres korzystania z nich przy wykonywaniu zamówienia z dnia 03.11.2015 roku przez Spółkę WACHELKA INGERIS S.A. z siedzibą w Częstochowie. Powyższy Wykaz robót budowlanych został uzupełniony o następujące pozycje:

1. Budowa parkingu dla samochodów osobowych, drogi pożarowej wraz z towarzyszącą infrastrukturą techniczną i przebudową zjazdu przy Domu Studenckim SKRZAT w Częstochowie na kwotę: **600 000,00 zł** brutto;
2. Budowa zewnętrznej sieci kanalizacji sanitarnej w Brzezinach Nowych, Brzezinach Kolonii, Sobuczynie i we Wrzosowej na kwotę: **21 106 800,00 zł** brutto;
3. Budowa zewnętrznej sieci kanalizacji sanitarnej w Jastrzębiu gm. Poraj w ulicach: Polna, Mickiewicza i 19- go Stycznia na kwotę: **4 874 495,09 zł** brutto;
4. Budowa zewnętrznej sieci wodociągowej, zewnętrznej sieci kanalizacji sanitarnej oraz zewnętrznej sieci kanalizacji deszczowej w ramach realizacji zadania „Budowa nowych obiektów, rozbudowa oraz zmiana sposobu użytkowania części obiektów Huty Szkła STOLZLE Częstochowa Sp. z o. o.” na kwotę: **7 991 290,32 zł** brutto, w tym budowa zewnętrznej sieci wodociągowej, zewnętrznej sieci kanalizacji sanitarnej oraz zewnętrznej sieci kanalizacji deszczowej: **2 400 000,00 zł** brutto.

Firma SKANSKA zarzuca Zamawiającemu między innymi naruszenie przepisu art. 24 ust. 2 pkt 4 ustawy Pzp poprzez zaniechanie wykluczenia CZĘSTOBUD z postępowania z uwagi na nie wykazanie spełnienia warunku udziału w postępowaniu wyrażonego w pkt 8.2.1.1.a) i pkt 8.2.1.1. b) SIWZ.

Zdaniem Zamawiającego jest to zarzut bezpodstawny gdyż CZĘSTOBUD w złożonym w postępowaniu wykazie robót budowlanych w zakresie niezbędnym do wykazania spełnienia warunku wiedzy i doświadczenia, wykonanych w okresie ostatnich pięciu lat przed dniem wszczęcia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, a jeżeli okres działalności jest krótszy - w tym okresie (Załącznik nr 3 do SIWZ) zamieścił wszystkie wymagane przez Zamawiającego roboty oraz poparł je stosownymi referencjami.

Potwierdzenie spełnienia warunków określonych przez Zamawiającego w pkt. 8.2.1.1 a) stanowią roboty budowlane wykazane przez CZĘSTOBUD w poz. 1 i poz. 2 Wykazu robót budowlanych.

W poz. 1 Wykonawca wykazał, że w okresie od 28.10.2010 roku do 23.11.2012 roku wykonał zadanie pod nazwą: Rozbudowa, nadbudowa i przebudowa budynku głównego Wydziału Inżynierii Mechanicznej i Informatyki Politechniki Częstochowskiej przy al. Armii Krajowej 21 w Częstochowie na kwotę : 19 188 160,00 zł brutto.

W poz. 2 Wykonawca wykazał, że w okresie od 22.02.2013 roku do 30.11.2013 roku wykonał zadanie pod nazwą: Przebudowa i termomodernizacja obiektów Wojewódzkiego Szpitala Specjalistycznego w Legnicy na kwotę: 12 600 120,00 zł brutto;
Obydwie roboty polegały na budowie/przebudowie, a ich wartość przekraczała 10 mln. złotych, spełniły więc wymagania Zamawiającego określone w pkt. 8.2.1.1 a) SIWZ.

Potwierdzenie spełnienia warunków określonych przez Zamawiającego w pkt. 8.2.1.1 b) stanowią roboty budowlane wykazane przez CZĘSTOBUD w poz. nr 5,6,7 Wykazu robót budowlanych (Załącznik nr 3 do SIWZ).

W poz.nr 5 Wykonawca wykazał, że w okresie od 30.08.2012 roku do 31.10.2014 roku wykonano zadanie pn.: Budowa zewnętrznej sieci kanalizacji sanitarnej w Brzezinach Nowych, Brzezinach Kolonii, Sobuczynie i we Wrzosowej na kwotę: 21 106 800,00 zł brutto;

W poz.nr 6 Wykonawca wykazał, że w okresie od 05.08.2010 roku do 30.12.2011 roku wykonano zadanie pn.: Budowa zewnętrznej sieci kanalizacji sanitarnej w Jastrzębiu gm. Poraj w ulicach: Polna, Mickiewicza i 19- go Stycznia na kwotę: 4 874 495,09 zł brutto;

W poz.nr 7 Wykonawca wykazał, że w okresie od marca 2011 roku do marca 2012 roku wykonano zadanie pn.: Budowa zewnętrznej sieci wodociągowej, zewnętrznej sieci kanalizacji sanitarnej oraz zewnętrznej sieci kanalizacji deszczowej w ramach realizacji zadania „Budowa nowych obiektów, rozbudowa oraz zmiana sposobu użytkowania części obiektów Huty Szkła STOLZLE Częstochowa Sp. z o. o. na kwotę: 7 991 290,32 zł brutto, w tym budowa zewnętrznej sieci wodociągowej, zewnętrznej sieci kanalizacji sanitarnej oraz zewnętrznej sieci kanalizacji deszczowej: 2 400 000,00 zł brutto.

Do powyższego zakresu robót Wykonawca przedłożył stosowne referencje. Trzy z przedłożonych referencji zostały wystawiony na podmiot trzeci, na zasoby którego powołał się Wykonawca zgodnie z art. 26 ust. 2b ustawy Pzp tj. na firmę WACHELKA INERGIS S.A. z Częstochowy.

Wykonawca spełnił postanowienia art. 26 ust 2b ustawy poprzez złożenie pisemnego Zobowiązania firmy WACHELKA INERGIS S.A. o oddaniu do dyspozycji niezbędnych zasobów na okres korzystania z nich przy wykonywaniu zamówienia.

Stosownie do postanowienia art. 26 ust. 2b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych wykonawca może polegać na wiedzy i doświadczeniu, potencjale technicznym, osobach zdolnych do wykonania zamówienia lub zdolnościach finansowych lub ekonomicznych innych podmiotów, niezależnie od charakteru prawnego łączących go z nimi stosunków. Wykonawca w takiej sytuacji zobowiązany jest udowodnić zamawiającemu, iż będzie dysponował tymi zasobami w trakcie realizacji zamówienia, w szczególności przedstawiając w tym celu pisemne zobowiązanie tych podmiotów do oddania mu do dyspozycji niezbędnych zasobów na potrzeby wykonaniu zamówienia.

Powyższe stanowisko znajduje oparcie w orzecznictwie KIO, w tym w orzeczeniu z dnia 01 czerwca 2015 roku sygn.akt KIO 1007/15, w którym Izba wyraziła pogląd: „ Zgodnie z art. 22 ust. 1 pkt 2 P.z.p. o udzielenie zamówienia mogą ubiegać się wykonawcy, którzy spełniają warunki dotyczące posiadania wiedzy i doświadczenia. W myśl art. 26 ust. 2b P.z.p. wykonawca może polegać na wiedzy i doświadczeniu, potencjale technicznym, osobach zdolnych do wykonania zamówienia, zdolnościach finansowych lub ekonomicznych innych podmiotów, niezależnie od charakteru prawnego łączących go z nimi stosunków. Wykonawca w takiej sytuacji zobowiązany jest udowodnić

zamawiającemu, iż będzie dysponował tymi zasobami w trakcie realizacji zamówienia, w szczególności przedstawiając w tym celu pisemne zobowiązanie tych podmiotów do oddania mu do dyspozycji niezbędnych zasobów na potrzeby wykonania zamówienia”.

.... forma tego udziału nie musi być zawężana jedynie do stosunku podwykonawstwa, zwłaszcza w przypadku takich przedmiotów zamówienia, jak w niniejszej sprawie. Dopuszczalne są także inne formy, chociażby w postaci konsultacji i doradztwa, za pomocą których może równie skutecznie dojść do rzeczywistego udostępnienia zasobu, jak i do czynnego udziału podmiotu trzeciego w realizacji zamówienia. O spełnieniu tych warunków przesądza treść udzielonego zobowiązania i nie można stawiać ogólnie tezy o tym, że sama forma konsultacji i doradztwa nie pozwala na to, by mogło dojść do realnego przekazania przez jeden podmiot swojej wiedzy i doświadczenia na rzecz drugiego podmiotu (wykonawcy)”.

Możliwość udostępnienia przez podmioty trzecie zasobów w postaci wiedzy i doświadczenia na zasadzie doradztwa, konsultacji lub przekazania know-how została wielokrotnie potwierdzona w orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej (przykładowo: wyrok KIO z dnia 29 lipca 2014 r., sygn. akt KIO 1451/14).

Zamawiający podtrzymuje swoje stanowisko wyrażone w Informacji o wyborze najkorzystniejszej oferty z dnia 19.11.2015 roku.

Kierownik Zamawiającego:

Tomasz Sołtysik