

## WYJAŚNIENIA/ZMIANA TREŚCI REGULAMINU KONKURSU

*Dotyczy: Konkursu na projekt koncepcyjny wystawy stałej i systemu identyfikacji wizualnej dla Muzeum Archeologii Podwodnej i Rybołówstwa Bałtyckiego w Łebie, numer sprawy: ZP/27-1/K/2021.*

1. Zamawiający wyjaśnia treść Regulaminu Konkursu w związku z pytaniami zadanymi przez Uczestników konkursu:

### Pytanie 1

Szanowni Państwo,

Wnoszę o zmianę regulaminu konkursu w punkcie: IV.1.5.4.1 gdzie określono, iż oferent musi wykazać się dwoma usługami w ciągu ostatnich 3 lat. Z ostatnich 3 lat ponad rok to okres pandemii Covid-19, co znacząco ograniczyło działalność projektową i wykonawczą w tego typu tematach. Wnioskujemy o wydłużenie tego okresu do lat 5, w przeciwnym razie, naszym zdaniem, zostanie naruszona zasada uczciwej konkurencji.

### Odpowiedź:

Przedmiotowy warunek opracowano w sposób adekwatny do przedmiotu konkursu, jednakże mając na uwadze chęć uzyskania jak największej liczby prac konkursowych Zamawiający złagodzi wymagania stawiane Uczestnikom konkursu, o czym mowa poniżej. Zarzut o naruszeniu przez Zamawiającego zasad uczciwej konkurencji, jako oderwany od stanu faktycznego oraz prawnego, a także pozbawiony jakiegokolwiek argumentacji jest bezpodstawny i nie zasługuje na uwzględnienie.

### Pytanie 2

Szanowni Państwo,

W punkcie VIII.3.1.6. Zamawiający oczkuje od oferenta: "projektów graficznych wszystkich elementów wystawy, w tym: wizualizacje, modele i symulacje komputerowe stanowiące zawartość multimediiów, detale architektoniczne, wnętrzarskie i scenograficzne oraz elementy stałego wyposażenia;"

O jaką zawartość mediów Państwu chodzi? Biorąc pod uwagę budżet projektowy (350 tys netto) nie ma możliwości przygotowania wsadu do elementów multimedialnych (filmów, wizualizacji modeli 3D, hologramów etc) - prosimy o doprecyzowanie, iż chodzi tylko i wyłącznie o koncepcję zawartości tych elementów, a ich wykonanie i zaprogramowanie wykonywane będzie z budżetu przeznaczonego na realizację wystawy (15 mln netto).

### **Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że wykonanie i zaprogramowanie stanowisk multimedialnych będzie realizowane na etapie wykonania wystawy. W przypadku multimedii wskazane jest podanie przykładowych technik i rozwiązań, które zostaną zastosowane na wystawie.

### **Pytanie 3**

Prosimy o informację na jakiej podstawie określono wynagrodzenie projektanta (350tys. netto)? Jest to kwota rażąco niska w odniesieniu do przewidywanej wartości wystawy (15mln netto).

1. Szczegółowy projekt wykonawczy będzie wymagał koordynacji projektowej z autorami projektu budynku i wprowadzenia do projektów wykonawczych, aktualnie realizowanego obiektu, zmian wynikających z projektu wystawy.
2. Ponadto zakres projektu wykonawczego, określony przez Zamawiającego, w punktach od VIII.3.1.2. do VIII.3.2.5 wymagał będzie zaangażowania wielu branż i fachowców z dziedzin: multimedii, wizualizacji, mechaniki wystawowej (sceniczej), scenografów, akustyków, elektroakustyków, grafików i wreszcie architektów, architektów wnętrz, projektantów instalacji elektrycznych, teletechnicznych, wentylacji etc.

Budżet projektowy powinien być zdecydowanie wyższy.

Biorąc pod uwagę złożoność i stopień szczegółowości oczekiwanych rozwiązań powinien wynosić minimum 6% wartości samej wystawy.

### **Odpowiedź:**

Zamawiający oszacował wynagrodzenie Wykonawcy na podstawie swojego wieloletniego doświadczenia w organizowaniu wystaw, z uwzględnieniem aktualnej sytuacji rynkowej, zapis pozostaje bez zmian.

### **Pytanie 4**

Szanownie Państwo,

W nawiązaniu do złożonego już wcześniej wniosku dotyczącego przedłużenia okresu, w którym oferent wykaże się doświadczeniem, z 3 do 5 lat, przesyłam propozycję nowego brzmienia tego punktu regulaminu wraz z uzasadnieniem i przywołaniem adekwatnych orzeczeń KIO:

Pkt. 7.1. otrzymuje brzmienie:

7.1.) Wymagania, jakie muszą spełnić uczestnicy konkursu:

1. Uczestnikiem konkursu, może być osoba fizyczna, osoba prawna lub jednostka organizacyjna nieposiadająca osobowości prawnej lub podmioty te występujące wspólnie, spełniający wymagania określone w Regulaminie konkursu.
2. Uczestnik konkursu podlega wykluczeniu w sytuacjach określonych w art. 108 ust. 1 ustawy PZP.
3. Posiadanie zdolności technicznej lub zawodowej. Opis sposobu dokonywania oceny spełniania warunku: Zamawiający uzna warunek za spełniony, jeżeli Uczestnik wykaże, że w okresie ostatnich pięciu lat, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, wykonał w sposób należyty nie mniej niż 2 (dwie) usługi polegające na sporządzeniu: projektu ekspozycji stałej, wraz z dokumentacją wykonawczą, dla budynku użyteczności publicznej o charakterze muzealno - wystawienniczym, o powierzchni użytkowej nie

mniejszej niż 500 m.kw. każdy.

## UZASADNIENIE

W trakcie prowadzonego postępowania, a przed upływem terminu składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo ofert zamawiającemu przysługuje możliwość dokonania zmiany ogłoszenia czy to poprzez modyfikację przekazanej pierwotnie treści, czy to opublikowanie nowych informacji. Podstawą takiej zmiany jest dyspozycja art. 90 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych.

Zamawiający w tym celu musi skorzystać z formularza o nazwie „Sprostowanie ogłoszenia zmian lub dodatkowych informacji”. Zasady publikacji takiego ogłoszenia na stronie internetowej postępowania lub w innych wybranych przez zamawiającego miejscach są takie same jak w przypadku ogłoszenia o zamówieniu.

## II.

Zgodnie z zapisami art. 112 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych - dalej p.z.p. zamawiający określa warunki udziału w postępowaniu oraz wymagane od wykonawców środki dowodowe w sposób proporcjonalny do przedmiotu zamówienia oraz umożliwiającą ocenę zdolności wykonawcy do należytego wykonania zamówienia, w szczególności wyrażając je jako tzw. minimalne poziomy zdolności.

Art. 116 p.z.p. pozwala natomiast oceniać zdolność techniczną lub zawodową wykonawcy, poprzez ustalenie minimalnych warunków dotyczących wykształcenia, kwalifikacji zawodowych, doświadczenia, potencjału technicznego wykonawcy lub osób skierowanych przez wykonawcę do realizacji zamówienia, umożliwiające realizację zamówienia na odpowiednim poziomie jakości. Weryfikacja spełnienia ustalonych przez zamawiającego warunków opiera się na składanych przez wykonawców oświadczeniach i dokumentach wskazanych przez Zamawiającego, zgodnie z art. 128 ust. 6 pzp. Katalog tych dokumentów i oświadczeń określono w rozporządzeniu Ministra Rozwoju, Pracy i technologii z dnia 23 grudnia 2020 roku w sprawie podmiotowych środków dowodowych oraz innych dokumentów lub oświadczeń, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy (Dz. U. z 2020 r. poz. 2415) - dalej r.p.ś.d.

Ustawodawca określił, że wykaz usług lub dostaw (podmiotowy środek dowodowy, o którym mowa w § 9 ust. 1 pkt. 2 r.p.ś.d.) powinien zawierać usługi lub dostawy wykonane nie wcześniej niż w okresie ostatnich 3 lat, jednocześnie jednak, w § 9 ust. 4 pkt. 2 r.p.ś.d. ustawodawca wskazał, iż w celu zapewnienia odpowiedniego poziomu konkurencji w postępowaniu, zamawiający może dopuścić, aby wykaz dotyczył dostaw lub usług wykonanych w okresie dłuższym niż ostatnie 3 lata.

Zgodnie z treścią wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z 2.11.2016 r. (KIO 1959/16) wydanego na gruncie poprzednio obowiązującego prawa zamówień publicznych, który zachował aktualność również na gruncie obecnej pzp wskazano, że przepis pozwalający na wydłużenie okresu którego dotyczy wykaz usług „ma charakter fakultatywny dla zamawiającego. Jednak w sytuacji, gdyby ustalone przez zamawiającego na podstawie § 4 ust. 2 r.w.r.d. (rozporządzenia w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy w postępowaniu o udzielenie zamówienia – któremu obecnie odpowiada § 9 ust. 1 pkt. 2 r.p.ś.d. przyp. aut) warunki miały doprowadzić do zaburzenia odpowiedniego poziomu konkurencji, zamawiający będzie zobligowany

do wydłużenia terminu zgodnie z § 2 ust. 5 pkt. 2 r.w.r.d. (obecnie - § 9 ust. 4 pkt. 2 r.p.s.d. przyp. aut.). Tego rodzaju konstatacja wynika również z jednej z podstawowych dla postępowań o udzielenie zamówień publicznych zasad, tj. zawartej w art. 7 d p.z.p. (obecnie art. 16 pkt 1 pzp – przyp. aut.) zasady zachowania uczciwej konkurencji."

Zasadą przy tym jest, że warunki udziału w postępowaniu oraz katalog dokumentów przedkładanych w celu wykazania ich spełnienia powinny zostać jednoznacznie ustalone na etapie przygotowywania procedury i wskazane w specyfikacji istotnych warunków zamówienia i ogłoszeniu o zamówieniu. Ustawodawca przewidział tak w obecnym p.z.p., jak i w poprzednio obowiązującym dpzp możliwość wprowadzania zmian w treści tych dokumentów już po ogłoszeniu postępowania. Art. 90 pzp stanowi, że w uzasadnionych przypadkach zamawiający może przed upływem terminu składania ofert zmienić treść specyfikacji istotnych warunków zamówienia. Dokonaną zmianę treści specyfikacji zamawiający udostępnia na stronie internetowej, chyba że specyfikacja nie podlega udostępnieniu na stronie internetowej.

Kwestię dopuszczalności takiej zmiany dobrze wyjaśnia wyrok KIO z 30.08.2016 r. (sygn. akt. KIO 1525/06). Zgodnie z tezą wyroku "problemem, jaki powstaje na gruncie określania wymogów w zakresie wiedzy i doświadczenia oraz ich adekwatności do przedmiotu zamówienia, jest ryzyko zawężenia kręgu wykonawców mogących ubiegać się o zamówienie, co ma bezpośrednie przełożenie na zachowanie konkurencji. Ukształtowanie wymogów na poziomie mogącym skutkować ograniczeniem liczby wykonawców dopuszczonych do postępowania należy uznać za dopuszczalne w takim zakresie, w jakim usprawiedliwione jest dbałością o jakość i rzetelność wykonania przedmiotu zamówienia. Konieczne jest zatem zachowanie równowagi pomiędzy interesem zamawiającego w uzyskaniu rękopisami należytego wykonania zamówienia a interesem wykonawców, którzy poprzez sformułowanie nadmiernych wymagań mogą zostać wyeliminowani z postępowania.

Nieproporcjonalność warunku zachodzi w sytuacji, gdy równowaga ta zostanie zachwiana, powodując uniemożliwienie ubiegania się o zamówienie wykonawcom mającym doświadczenie dające rękopis jego prawidłowej realizacji. Przepis art. 38 ust. 4 d p.z.p. (obecnie 90 pzp – przyp. aut.) nie ustanawia dla zamawiającego szczególnych ograniczeń w możliwości dokonania zmiany SIWZ. Sformułowanie w uzasadnionych przypadkach należy rozumieć jako stwierdzenie przez zamawiającego zaistnienia takiej potrzeby. Może to być potrzeba naprawienia błędów popełnionych przy opracowaniu SIWZ, zweryfikowanie jej postanowień czy refleksja zamawiającego co do wcześniej nadanego brzmienia. Sam fakt skorzystania z możliwości określonej w art. 38 ust. 4 d p.z.p. (obecnie art., 90 pzp) nie może być uznany za naruszenie przez zamawiającego p.z.p., jeżeli zmiana ta została przekazana do wiadomości wykonawców w sposób określony w tym przepisie."

Podsumowując zatem powyższe, należy stwierdzić, że zamawiający może dokonać modyfikacji warunków udziału w postępowaniu poprzez wyznaczenie dłuższego niż 3 lat okresu, w którym badane będzie doświadczenie wykonawcy. W szczególności w sytuacji takiej jak obecna w której ze względu na specyfikę postępowania, które przewiduje wykazanie się doświadczeniem w postaci wykonania projektu ekspozycji stałej, wraz z dokumentacją wykonawczą, dla budynku użyteczności publicznej o charakterze muzealno - wystawienniczym, o powierzchni użytkowej nie mniejszej niż 500 m.kw., a więc projektu relatywnie rzadko wykonywanego. Dodatkowo, przez pandemię COVID doszło do zaburzenia wykonywania ekspozycji muzealnych przez ostatni co najmniej rok, co również uzasadnia wydłużenie okresu z którego doświadczenie wykonawców mogłoby być brane pod uwagę. Powyższe czyni proponowaną zmianę w całości uzasadnioną – jako przywracającą możliwą konkurencję w toku postępowania.

### **Odpowiedź:**

W celu zapewnienia większego zainteresowania konkursem Zamawiający modyfikuje przedmiotowy warunek udziału w konkursie nadając mu następującą treść:

*„Zamawiający uzna warunek za spełniony, jeżeli Uczestnik wykaże, że w okresie ostatnich pięciu lat, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, wykonał w sposób należyty nie mniej niż jedną usługę polegającą na sporządzeniu: projektu ekspozycji stałej, wraz z dokumentacją wykonawczą, dla budynku użyteczności publicznej o charakterze muzealno - wystawienniczym, o powierzchni użytkowej nie mniejszej niż 500 m.kw.”*

Jednocześnie Zamawiający uczula, iż brak możliwości spełnienia warunku udziału w konkursie (określonego w sposób proporcjonalny do przedmiotu konkursu) przez pojedynczy podmiot dysponujący niewielkim doświadczeniem w projektowaniu wystaw, w żadnym wypadku nie upoważnia do stawiania zarzutów o naruszeniu przez Zamawiającego zasady uczciwej konkurencji.

### **Pytanie 5**

Ze względu na trwającą pandemię, wnioskuję o zmniejszenie wymogu dotyczącego doświadczenia z co najmniej 2 wystaw muzealno-wystawienniczych powyżej 500m<sup>2</sup>, do co najmniej jednej. Prośbę tą motywujemy zwiększeniem konkurencyjności konkursu oraz trwającą od roku pandemią, która znacząco ograniczyła możliwość wykonywania tego typu projektów.

### **Odpowiedź:**

Przedmiotowy wniosek został uwzględniony w powyższej odpowiedzi.

2. W związku z powyższymi wyjaśnieniami Zamawiający modyfikuje treść Regulaminu Konkursu w następującym zakresie:

- Zmianie ulega w Rozdziale IV jednostka redakcyjna oznaczona numerem: IV 1.5.4.1., otrzymując następujące brzmienie:

*„Zamawiający uzna warunek za spełniony, jeżeli Uczestnik wykaże, że w okresie ostatnich pięciu lat, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, wykonał w sposób należyty nie mniej niż jedną usługę polegającą na sporządzeniu: projektu ekspozycji stałej, wraz z dokumentacją wykonawczą, dla budynku użyteczności publicznej o charakterze muzealno - wystawienniczym, o powierzchni użytkowej nie mniejszej niż 500 m.kw.”*

- Zmianie ulega w Rozdziale V jednostka redakcyjna oznaczona numerem: V 1.3., otrzymując następujące brzmienie:

*„Formularz nr 3 - Wykaz usług wykonanych, w okresie ostatnich 5 lat, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, wraz z podaniem ich wartości, przedmiotu, dat wykonania i podmiotów, na rzecz których usługi zostały wykonane, oraz załączenie dowodów określających, czy te usługi zostały wykonane należycie, przy czym dowodami, o których mowa, są referencje bądź inne dokumenty sporządzone przez podmiot, na rzecz którego usługi zostały wykonane, a jeżeli Wykonawca z przyczyn niezależnych od niego nie jest w stanie uzyskać tych dokumentów – oświadczenie Uczestnika konkursu – załącznik formalny;”.*