

### WYJAŚNIENIE NR 3

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na zadanie: „**Budowa sieci kanalizacji sanitarnej w m. Diedzice oraz Strąpie i Nowa Diedzina w ramach uporządkowania gospodarki wodno-ściekowej w gm. Barlinek**”, prowadzonego w trybie podstawowym z możliwością negocjacji na podstawie art. 275 pkt 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 ze zm.), ogłoszonego w dnia 25 kwietnia 2022 r. pod nr 2022/BZP 00133216/01.

Na podstawie art. 284 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 ze zm.) Zamawiający udziela odpowiedzi na poniższe pytanie zadane przez Wykonawców.

Treść niniejszego wyjaśnienia, bez ujawniania źródła zapytania Zamawiający udostępnia na stronie internetowej prowadzonego postępowania. Treść i forma pytań jest niemieniona w stosunku do przesłanej przez Wykonawców.

#### Pytanie 1:

„Dzień dobry, poniżej składamy zapytanie do treści SWZ. 1. Prosimy o wyjaśnienie kwestii dotyczących zamieszczonych przez Zamawiającego Przedmiarów Robót i rozliczenia za wykonane prace. Zgodnie z zapisami Specyfikacji Warunków Zamówienia w Dziale 3. OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA Ustęp 3.5. Załączone przedmiary robót, stanowią wyłącznie element pomocniczy i nie są zestawieniem planowanych prac w rozumieniu art. 629 oraz 630 § 1 KC - zał. nr 11 do SWZ. Natomiast w Dziale 11. SPOSÓB OCENY OFERT mamy następujące zapisy:

1.1.2. Wykonawcy ustalają wysokość wynagrodzenia za wykonanie przedmiotu zamówienia poprzez wypełnienie Formularza Oferty - Załącznik nr 1 do niniejszej SWZ.

11.1.3. Ceną oferty jest kwota wymieniona w Formularzu Oferty, przeniesiona z wycenionych Przedmiarów Robót.

11.1.4. Cena ma charakter charter kosztorysowy w znaczeniu i ze skutkami wynikającymi z art. 629 KC.

11.1.5. Sposób zapłaty i rozliczenia za realizację niniejszego zamówienia, określone zostały w projekcie umowy - Załącznik nr 3 do niniejszej SWZ oraz w pkt 3.35. i 3.36. SWZ.

W Dziale 3. OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA Ustęp 3.27. Zamawiający również podaje: Przed Odbiorem Końcowym całego zamówienia oraz odbiorem każdego etapu wskazanego w załączniku nr 9 do SWZ Wykonawca dostarczy Inspektorowi Nadzoru kosztorys powykonawczy, odrębny dla każdego etapu wskazanego w załączniku nr 9 do SWZ, w układzie jak kosztorys ofertowy, uwzględniający faktyczne ilości wykonanych robót ustalone według obmiaru powykonawczego sporządzonego przez Wykonawcę i sprawdzonego przez inspektora nadzoru oraz ceny jednostkowe wykonanych robót pochodzące z oferty Wykonawcy. Specyfikacja Warunków Zamówienia w żadnym miejscu nie mówi o konieczności wycenienia Przedmiarów Robót i sporządzenia kosztorysów ofertowych przez Wykonawców i dołączenia ich do Oferty Cenowej. Wykonawcy, zgodnie z Formularzem oferty stanowiącym załącznik nr 1 do SWZ zobowiązani są do podania wartości prac w podziale tylko na 3 etapy (Etap I, II i III). W zamieszczonym przez Zamawiającego projekcie umowy w §10 WYNAGRODZENIE Ustęp 1 mamy: Strony ustalają że obowiązującą ich formą wynagrodzenia, zgodnie ze Specyfikacją Warunków Zamówienia oraz ofertą Wykonawcy wybraną w trybie podstawowym, o którym mowa w art. 275 pkt 2, jest wynagrodzenie kosztorysowe w znaczeniu i ze skutkami wynikającymi z art. 629 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. – Kodeks cywilny (tj. Dz.U. z 2020r. poz. 1740 ze zm.). Wynagrodzenie za wykonane roboty budowlane (kosztorys powykonawczy) będzie liczone w oparciu o rzeczywiste obmiary robót wykonanych pomnożone przez odpowiadające im ceny jednostkowe zawarte w ofercie Wykonawcy. Wynagrodzenie to obejmuje roboty określone w specyfikacji warunków zamówienia, w tym w szczególności w dokumentacji budowlanej, STWiOR i postanowieniach niniejszej umowy. a w paragrafie §13 ODBIÓR KOŃCOWY Ustęp 4.e) widnieje zapis: kosztorysy powykonawcze obejmujące zakres robót będących przedmiotem odbioru, przygotowane w oparciu o dane wyjściowe przyjęte w kosztorysach ofertowych Wykonawcy tzn. należy

w kosztorysach ująć powykonawcze ilości wykonanych robót, W projekcie umowy brak jest również zapisów wskazujących na konieczność załączenia do umowy kosztorysów ofertowych. W dokumentach stanowiących załączniki do umowy i określających przedmiot umowy wymienione są np. Przedmiary robót, ale nie ma nic odnośnie kosztorysów ofertowych. W związku z powyższym prosimy o wyjaśnienie:

1. Czy Wykonawca ma sporządzać kosztorysy ofertowe? Jeśli tak, to na jakim etapie postępowania, realizacji zadania przedłożyć je Zamawiającemu?"

**Odpowiedź 1:**

Zamawiający odpowiada, że Wykonawca ma sporządzić kosztorysy ofertowe i przedłożyć je wraz z ofertą. Zamawiający informuje, że dokonuje modyfikacji SWZ w ww. zakresie.

**Pytanie 2:**

„2. Czy przy sporządzaniu kosztorysów ofertowych ma opierać się na udostępnionych przez Zamawiającego przedmiarach?"

**Odpowiedź 2:**

Zamawiający odpowiada, że Wykonawca sporządzając kosztorysy ofertowe ma opierać się na udostępnionych przez Zamawiającego przedmiarach stanowiących załącznik nr 11 do SWZ. Zamawiający informuje, że nie dopuszcza modyfikacji przedmiarów robót przez Wykonawcę.

**Pytanie 3:**

„3. Jeżeli zgodnie z zapisami SWZ i Umowy, Wykonawca nie ma obowiązku załączania kosztorysów ofertowych, na jakiej podstawie mają być sporządzane kosztorysy powykonawcze? W przypadku konieczności sporządzenia kosztorysów ofertowych prosimy o udostępnienie przedmiarów w wersji edytowalnej, tj. pliki „ath”.”

**Odpowiedź 3:**

Zamawiający odpowiada, że nie posiada przedmiarów stanowiących załącznik nr 11 do SWZ w wersji edytowalnej tj. pliki „ath”.

**Pytanie 4:**

Zgodnie z Pkt. 7.1.4 lit. a) SWZ o udzielenie niniejszego zamówienia mogą ubiegać się Wykonawcy, którzy spełniają warunek w zakresie zdolności technicznej lub zawodowej. Zamawiający uzna warunek za spełniony, jeżeli Wykonawca wykaże, że wykonał należycie w okresie ostatnich 5 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, co najmniej jedno zamówienie polegające na budowie kanalizacji sanitarnej wraz z przepompownią/przepompowniami i odtworzeniem drogi o nawierzchni bitumicznej o całkowitej wartości zadania nie mniejszej niż 3 000 000,00 PLN brutto (słownie: trzy miliony i 00/100 PLN brutto). Zamawiający zastrzega, iż przez jedno zamówienie rozumie jedną wykonaną robotę budowlaną w ramach jednej umowy/kontraktu/zlecenia. Pomimo złożenia do Zamawiającego pytania do przedmiotowego warunku (pytanie nr 3), Zamawiający wprost nie ustosunkował się do niego poprzestając w zasadzie na powieleniu treści specyfikacji. Wobec powyższego, Wykonawca niniejszym zwraca się o modyfikację powyższego zastrzeżenia i dopuszczenie przez Zamawiającego możliwości spełnienia przytoczonego warunku udziału w postępowaniu poprzez wykazanie, że Wykonawca wykonał co najmniej jedno zamówienie polegające na budowie sieci kanalizacji sanitarnej wraz z przepompownią ścieków i co najmniej jedno inne zamówienie polegające na odtworzeniu drogi o nawierzchni bitumicznej. Zawężenie możliwości wylegitymowania się doświadczeniem w realizacji robót podobnych tylko do jednego zamówienia, w którym łącznie wykonano budowę sieci kanalizacji sanitarnej wraz z przepompownią ścieków oraz odtworzenie drogi o nawierzchni bitumicznej stanowi

warunek nadmierny, nieproporcjonalny, nieadekwatny do przedmiotu zamówienia i prowadzi do naruszenia zasady równego traktowania wykonawców oraz uczciwej konkurencji wobec wykluczenia z grona potencjalnych oferentów tych Wykonawców, którzy posiadają adekwatne doświadczenie w tego typu pracach, lecz nabyte w ramach odrębnych zamówień. Nie sposób bowiem uznać, że Wykonawca, który z powodzeniem wybudował sieć kanalizacji sanitarnej wraz z przepompownią ścieków w ramach jednego zadania a w ramach innego odtworzył nawierzchnię drogi po takich pracach – nie jest podmiotem wystarczająco doświadczonym by zagwarantować należyte wykonanie robót objętych niniejszym zamówieniem. Zgodnie z przepisem art. 16 ustawy PZP, Zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób: 1) zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców; 2) przejrzysty; 3) proporcjonalny. Jak podkreśla się w orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej, określenie warunków udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego jest kompetencją zamawiającego, który występuje w nim w roli gospodarza. Jednakże istotę warunków należy postrzegać w ten sposób, że umożliwiają wybór wykonawcy dającego rękojmię należytego wykonania zamówienia. Jednocześnie stanowią one niejako zaporę przed nieograniczonym dostępem do zamówienia wszystkich podmiotów funkcjonujących w danym sektorze rynku. Zamawiający ograniczony jest w realizacji omawianego uprawnienia przepisami konkretyzującymi w płaszczyźnie warunków zasadę wyrażoną w przepisie art. 16 PZP. Wymaga się zatem od zamawiającego, aby określenie warunków udziału w postępowaniu było proporcjonalne do przedmiotu zamówienia. Celem zapewnienia proporcjonalności warunku udziału w postępowaniu w postaci zdolności technicznej i zawodowej do przedmiotu zamówienia, wnosi się jak na wstępie.

**Odpowiedź 4:**

Zamawiający odpowiada, że w związku z zadaniem pytaniem dokonuje modyfikacji SWZ.

Zamawiający informuje, że pytania oraz odpowiedzi stają się integralną częścią SWZ i będą wiążące przy składaniu ofert.

Termin składania ofert zostaje przedłużony do dnia **25 maja 2022 r., do godz. 10<sup>00</sup>**.