



Warszawa, dnia 18 września 2023 r.

Prezes Krajowej Izby Odwoławczej  
ul. Postępu 17 a  
02-676 Warszawa

**Zamawiający:** Mazowiecki Zarząd Dróg Wojewódzkich  
w Warszawie

Ul. Mazowiecka 14  
00-048 Warszawa  
e-mail: [przetargi@mzdw.pl](mailto:przetargi@mzdw.pl)  
platforma do komunikacji:  
<https://platformazakupowa.pl/pn/mzdw>

reprezentowany przez radcę prawnego  
Urszulę Borowską

**Odwołujący:** 1. Fabe Polska Spółka z o.o. (Lider)

Ul. Cybernetyki 19b  
02-677 Warszawa  
KRS:0000600039

2. „SP” SINE MIDAS STROY Spółka z o.o. (Partner)

Ul. Burabay 139b/30, 030000 Aktobe  
BIN:080023209  
działający przez Oddział w Polsce  
Ul. Cybernetyki 19b, 02-677 Warszawa  
KRS:0000768087

e-mail: [przetargi@fabepolska.pl](mailto:przetargi@fabepolska.pl)

Sygn. akt. KIO 2575/23

Dotyczy: „Rozbudowa drogi wojewódzkiej nr 747 na odcinku skrzyżowania z drogą krajową nr 9 w m. Iłża do skrzyżowania z drogą krajową nr 79 w m. Lipsko – przewidziane do dofinansowania ze środków Unii Europejskiej – nr postępowania 224/23.

## ODPOWIEDŹ NA ODWOŁANIE

Działając w imieniu Zamawiającego - Mazowieckiego Zarządu Dróg Wojewódzkich w Warszawie, pełnomocnictwo w załączeniu, po zapoznaniu się z odwołaniem złożonym przez Konsorcjum Spółek Fabe Polska Sp. z o.o. oraz „SP” Sine Midas Stroy” Sp. z o.o. działającej przez swój oddział w Polsce wnoszę o:

1. Oddalenie odwołania w całości.

Ponadto wnoszę o:



- zasądzenie od Odwołującego na rzecz Zamawiającego zwrotu kosztów postępowania odwoławczego, w tym kosztów zastępstwa procesowego na podstawie przedłożonej na rozprawie faktury.

### Uzasadnienie

W prowadzonym przez Zamawiającego postępowaniu „Rozbudowa drogi wojewódzkiej nr 747 na odcinku skrzyżowania z drogą krajową nr 9 w m. Iłża do skrzyżowania z drogą krajową nr 79 w m. Lipsko – przewidziane do dofinansowania ze środków Unii Europejskiej – nr postępowania 224/23 odwołanie od niezgodnej z przepisami czynność Zamawiającego w Postępowaniu prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego na udzielenie zamówienia publicznego postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na udzielenie zamówienia pn. „Rozbudowa drogi wojewódzkiej nr 747 na odcinku od skrzyżowania z drogą krajową nr 9 w m. Iłża do skrzyżowania z drogą krajową nr 79 w m. Lipsko” – nr postępowania 224/23 Numer referencyjny: 224/23 polegającej na ustaleniu treści ogłoszenia o zamówieniu-dokumentu SWZ w sposób naruszający przepisy prawa złożyło Konsorcjum Spółek Fabe Polska Sp. z o.o. oraz „SP” Sine Midas Stroy” Sp. z o.o. działającej przez swój oddział w Polsce.

Odwołujący zarzucił Zamawiającemu naruszenie art. 112 ust. 1 oraz art. 116 ust 1 w zw. z art. 16 pkt 1) i 3) P.z.p. poprzez ukształtowanie opisu przedmiotu zamówienia w zakresie warunku udziału w postępowaniu określonego w pkt VII.2.pkt 4) ppkt a) Części I SWZ – Instrukcja dla Wykonawców w sposób nieodpowiedni i nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia, stosując inne (pozamerytoryczne) kryteria oceny zdolności wykonawcy do należytego wykonania umowy na odpowiednim poziomie jakości, w sposób naruszający zasady uczciwej konkurencji (konkurowanie krajem prowadzenia działalności zamiast rzeczywistymi zdolnościami Wykonawcy) oraz naruszający obowiązek równego traktowania wykonawców, a w rezultacie w sposób zawężający grono potencjalnych wykonawców z pobudek nie dotyczących realnej potrzeby Zamawiającego w zakresie dopuszczenia do realizacji zamówienia wykonawców posiadających odpowiednie zdolności techniczne i kwalifikacje, którego Zamawiający dopuścił się wymagając aby wykonawca legitymował się doświadczeniem w wykonaniu drogi publicznej rozumianej jako „drogi określone w ustawie dnia 21 marca 1985 r. o drogach publicznych lub drogi będące ich odpowiednikami w państwach Unii Europejskiej, państwach będących stronami Porozumienia Światowej Organizacji Handlu w sprawie zamówień rządowych i państwach będących stronami umów międzynarodowych, których stroną jest Unia Europejska”, co stanowi wymaganie sprzeczne z przepisami i wniosło o Zastąpienie dotychczasowego brzmienia przypisu pierwszego oznaczonego znakiem („\*”) na stronie 12 Części I SWZ- Instrukcja dla Wykonawców aktualnie posiadającego treść:

„\* Pod pojęciem drogi publicznej, Zamawiający rozumie drogi określone w ustawie z dnia 21 marca 1985 r. o drogach publicznych (t.j. Dz. U. z 2023 r. poz. 645, 760, 1193) lub drogi będące ich odpowiednikami w państwach Unii Europejskiej, państwach będących stronami Porozumienia





Światowej Organizacji Handlu w sprawie zamówień rządowych (GPA) i państwach będących stronami umów międzynarodowych, których stroną jest Unia Europejska.”

następującym brzmieniem:

„\* Pod pojęciem drogi publicznej, Zamawiający rozumie drogi określone w ustawie z dnia 21 marca 1985 r. o drogach publicznych (t.j. Dz. U. z 2023 r. poz. 645, 760, 1193) lub drogi będące ich odpowiednikami według systemu prawnego kraju ich wykonania” lub też, mając na względzie, że treść SWZ jest przygotowywana przez Zamawiającego, o zmianę SWZ poprzez inne sformułowanie pkt VII.2.pkt 4) ppkt a) Części I SWZ – Instrukcja dla Wykonawców, umożliwiające Wykonawcy skorzystanie z posiadanego doświadczenia zdobytego w Republice Kazachstanu i udział w Postępowaniu.

**Zamawiający wskazuje, co następuje:**

Odnosząc się do uzasadnienia zarzutów odwołania Zamawiający podkreśla, że określił warunki udziału w postępowaniu w sposób proporcjonalny do przedmiotu zamówienia oraz umożliwiającą ocenę zdolności wykonawcy do należytego wykonania umowy, określił warunki dotyczące niezbędnego doświadczenia umożliwiające realizację zamówienia na odpowiednim poziomie jakości oraz przygotował postępowanie o udzielenia zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców, a także w sposób proporcjonalny.

Zgodnie z art. 25 dyrektywy 2014/24/UE w zakresie, w jakim obejmują to załączniki 1,2,4 i 5 oraz uwagi ogólne do dodatku I Unii Europejskiej do Porozumienia GPA, a także inne umowy międzynarodowe, którymi związana jest Unia, instytucje zamawiające przyznają robotom budowlanym, dostawom, usługom i wykonawcom sygnatariuszy wspomnianych umów i Porozumienia traktowanie nie mniej korzystne niż traktowanie przyznane robotom budowlanym, dostawom, usługom i wykonawcom Unii. UE zobowiązała się w szeregu umów międzynarodowych do zapewnienia dostępu do swojego rynku zamówień publicznych w odniesieniu do niektórych robót budowlanych, dostaw, usług i wykonawców z państw trzecich.

Mając powyższe na uwadze Zamawiający w przedmiotowym postępowaniu wskazując, co należy rozumieć pod pojęciem drogi publicznej odwołał się do ustawy z dnia 21 marca 1985r o drogach publicznych jak też do będących ich odpowiednikami dróg publicznych w państwach Unii Europejskiej, państwach będących stronami Porozumienia Światowej Organizacji Handlu w sprawie zamówień rządowych i państwach będących stronami umów międzynarodowych, których stroną jest Unia Europejska.

Z wydanych przez Komisję Europejską wytycznych dotyczących udziału oferentów z państw trzecich w unijnym rynku zamówień publicznych oraz wprowadzania na rynek towarów z państw trzecich ( 2019/C 271/02 ) - Komunikat Komisji Europejskiej opublikowany w DzUUE C 271/43 wynika, że poza zobowiązaniem nabywców publicznych w UE przyznającym i wykonawcom sygnatariuszy wspomnianych umówi i porozumień traktowanie nie mniej korzystne niż traktowanie przyznane robotom budowlanym, dostawom, usługom i wykonawcom w Unii, wykonawcy z państw trzecich, którzy nie zawarli żadnej umowy przewidującej otwarcie unijnego rynku zamówień publicznych lub których towary, usługi, roboty budowlane nie są objęte taką umową , nie mają zapewnionego udziału w procedurach udzielania zamówień publicznych w UE i mogą zostać z nich wykluczeni. Jeżeli nabywcy publiczni otrzymują ofertę od wykonawcy spoza UE mają obowiązek sprawdzić, czy oferta jest objęta zawartymi przez UE umowami dotyczącymi udzielania zamówień publicznych w kontekście międzynarodowym aby ustalić, czy oferent uzyskał dostęp do tego zamówienia .

Wobec powyższego Zamawiający nie wyraża zgody na zastąpienie dotychczasowego brzmienia przepisu brzmieniem zaproponowanym w odwołaniu tj.” pod pojęciem drogi publicznej zamawiający rozumie drogi określone w ustawie z dnia 21 marca 1985r o drogach publicznych lub drogi będące ich odpowiednikami według systemu prawnego kraju ich wykonania”.

Zamawiający nie wyraża również zgody na zaproponowaną w odwołaniu zmianę zapisów SWZ poprzez inne sformułowanie pkt VII.2.pkt 4) ppkt a) Części I SWZ – Instrukcja dla Wykonawców, umożliwiające Wykonawcy skorzystanie z posiadanego doświadczenia zdobytego w Republice Kazachstanu i udział w Postępowaniu. W ocenie Zamawiającego niedopuszczalne jest faworyzowanie wykonawcy z konkretnego kraju spoza UE. W tym miejscu Zamawiający, odnosząc się do zarzutu z pkt VIII odwołania , wskazuje, że w dniu 7 kwietnia 2020r. zawarta została umowa o wzmocnionym partnerstwie i współpracy między Unią Europejską i jej państwami członkowskimi z jednej strony , a Republiką Kazachstanu, z drugiej strony (Dz.U. 2020r., poz 614) w której strony uregulowały zasady dostępu do zamówień publicznych.

Mając powyższe na uwadze wnoszę jak wyżej.

Informuję, że Zamawiający w dniu 18 września 2023r. r. przekazał odpowiedź na odwołanie Odwołującemu za pośrednictwem Platformy Zakupowej oraz umieścił odpowiedź na odwołanie na stronie internetowej prowadzonego postępowania: <https://platformazakupowa.pl/pn/mzdww>.

RADCA PRAWNY  
Urszula Bonowska







Warszawa, 13.09.2023 r.

W-1.012.2.2023.8..AG

### PEŁNOMOCNICTWO

Niniejszym udzielam pełnomocnictwa Pani Urszuli Borowskiej - Radcy Prawnemu wpisanemu na listę radców prawnych prowadzoną przez Okręgową Izbę Radców Prawnych w Białymstoku – numer wpisu BŁ 625,

do reprezentowania przed Krajową Izbą Odwoławczą przy Urzędzie Zamówień Publicznych, Zamawiającego – Województwa Mazowieckiego - Mazowieckiego Zarządu Dróg Wojewódzkich z siedzibą w Warszawie ul. Mazowiecka 14, w postępowaniu odwoławczym (sygn. akt: KIO 2575/23) prowadzonym w związku z odwołaniem wniesionym przez: **Wykonawcę wspólnie ubiegającego się o udzielenie Zamówienia - Konsorcjum Spółek: 1. FABE POLSKA SPÓŁKA Z OGRANICZONĄ ODPOWIEDZIALNOŚCIĄ (Lider)** ul. Cybernetyki 19b, 02-677 Warszawa, KRS: 0000600039, **2. „SP” SINE MIDAS STROY” SPÓŁKA Z OGRANICZONĄ ODPOWIEDZIALNOŚCIĄ (Partner)** ul. Burabay 139b/30, 030000 Aktobe (Kazachstan) BIN: 080023209, **DZIAŁAJĄCY PRZEZ SWÓJ ODDZIAŁ W POLSCE** ul. Cybernetyki 19b, 02-677 Warszawa, KRS: 0000768087 - w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na: „**Rozbudowę drogi wojewódzkiej nr 747 na odcinku od skrzyżowania z drogą krajową nr 9 w m. Iłża do skrzyżowania z drogą krajową nr 79 w m. Lipsko - przewidziane do dofinansowania ze środków Unii Europejskiej.**” – nr postępowania 224/23,

Pełnomocnictwo niniejsze upoważnia do udzielania dalszych pełnomocnictw w powyższym zakresie.

Dyrektor  
Mazowieckiego Zarządu Dróg Wojewódzkich  
w Warszawie

Grzegorz Obłękowski

Przyjęłam

14.09.2023. Urszula Borowska

**w sprawie udzielenia pełnomocnictwa Dyrektorowi Mazowieckiego Zarządu Dróg Wojewódzkich w Warszawie**

Na podstawie art. 41 ust. 1 i art. 56 ust. 1 ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie województwa (Dz. U. z 2020 r. poz. 1668 oraz z 2021 r. poz. 1038), art. 95 i art. 96 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. – Kodeks cywilny (Dz. U. z 2020 r. poz. 1740 i 2320), art. 86 ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. – Kodeks postępowania cywilnego (Dz. U. z 2020 r. poz. 1575, 1578 i 2320 oraz z 2021 r. poz. 11, 1090 i 1177), art. 32 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. – Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2021 r. poz. 735), art. 87 § 1 i 2 ustawy z dnia 6 czerwca 1997 r. – Kodeks postępowania karnego (Dz. U. z 2021 r. poz. 534 i 1023), art. 34 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. – Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. z 2019 r. poz. 2325, poz. 2299 i 2320 oraz z 2021 r. poz. 54 i 159), art. 18 ust. 3 ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych (Dz. U. z 2019 r. poz. 2137) oraz art. 138a ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. – Ordynacja podatkowa (Dz. U. z 2020 r. poz. 1325, z późn. zm.<sup>1</sup>) – uchwała się, co następuje:

**§ 1.**

Udziela się Grzegorzowi Obłąkowskiemu – Dyrektorowi Mazowieckiego Zarządu Dróg Wojewódzkich w Warszawie, pełnomocnictwa do:

- 1) działania w imieniu i na rzecz Województwa Mazowieckiego, w tym składania oświadczeń woli, w zakresie spraw określonych Statutem Mazowieckiego Zarządu Dróg Wojewódzkich w Warszawie;
- 2) reprezentowania Województwa Mazowieckiego w zakresie spraw określonych Statutem Mazowieckiego Zarządu Dróg Wojewódzkich w Warszawie przed: sądami powszechnymi i administracyjnymi, Sądem Najwyższym, Krajową Izbą Odwoławczą, organami administracji publicznej oraz organami egzekucyjnymi we wszystkich postępowaniach w zakresie spraw określonych Statutem Mazowieckiego Zarządu Dróg Wojewódzkich w Warszawie;
- 3) udzielania dalszych pełnomocnictw, w zakresie określonym w pkt 1 i 2.

**§ 2.**

1. Pełnomocnictwa, o którym mowa w § 1, udziela się na czas pełnienia funkcji Dyrektora Mazowieckiego Zarządu Dróg Wojewódzkich w Warszawie.
2. Pełnomocnictwo, o którym mowa § 1, może być w każdym czasie odwołane.

**§ 3.**

Wykonanie uchwały powierza się Marszałkowi Województwa Mazowieckiego.

**§ 4.**

Uchwała wchodzi w życie z dniem 21 lipca 2021 r.

z up. Marszałka Województwa

**Wiesław Raboszuk**  
**Wicemarszałek**

<sup>1</sup> Zmiany tekstu jednolitego wymienionej ustawy zostały ogłoszone w: Dz. U. z 2020 r. poz. 1423, 2122, 2123 i 2320 oraz z 2021 r. poz. 72, 694, 802, 1005 i 1163.

REPERTORIUM

**KANCELARIA NOTARIALNA**

**ANNA BRZOZOWSKA - NOTARIUSZ**

**EWELINA MIŚ-SLEZAK - NOTARIUSZ**

spółka cywilna

00-691 Warszawa, ul. Nowogrodzka 38 m. 9

tel. 22 621-91-24; kom. 696-430-438

NIP 7011092914

nowogrodzka38@waw-notariusz.pl

REPERTORIUM nr 1315 / 2023  
KANCELARIA NOTARIALNA w Warszawie  
ul. Nowogrodzka 38 m. 9

Paświadezam zgodność powyższego odpisu  
z okazanym mi dokumentem.

Pobrano za dokonanie czynności notarialnej:

1. taksę not. 9,158 zł (§ 13 rozp. w spr.taksy not.)
2. VAT 23% 9,158 zł (art. 146a ustawy o podatku  
od towarów i usług.)

Dnia 2023-06-19



Anna Brzozowska  
NOTARIUSZ