



Fundusze Europejskie



Rzeczpospolita
Polska

Dofinansowane przez
Unię Europejską



Dofinansowane przez Unię Europejską – NextGenerationEU

GMINA MOGILNO
ul. Narutowicza 1
88-300 Mogilno

Mogilno, dnia 24.09.2024 r.

WFE.271.15.1.2.2024.WFE

Dotyczy postępowania pn. „**Rozbudowa istniejącego budynku Przedszkola Nr 1 w Mogilnie o Żłobek Nr 2 w Mogilnie**”.

Postępowanie prowadzone jest w trybie podstawowym bez negocjacji (art. 275 pkt 1 p.z.p.) o wartości zamówienia nie przekraczającej progów unijnych o jakich stanowi art. 3 ustawy z 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2023 r. poz. 1605 ze zm.).

ODPOWIEDZI NA PYTANIA WYKONAWCÓW

Informuje się, że do Zamawiającego wpłynęły zapytania o wyjaśnienie treści SWZ.

Działając na podstawie art. 284 ust 2 i ust. 3 ustawy z 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2023 r. poz. 1605 ze zm.) treść zapytań wraz z wyjaśnieniami Zamawiający udostępnia, bez ujawniania źródła zapytań, na swojej stronie internetowej www.bip.mogilno.pl oraz na Platformie Zakupowej pod adresem <https://platformazakupowa.pl/pn/mogilno>

Pytanie 1

Wykonawca zwraca się do Zamawiającego o dokonanie zmiany warunku udziału w w/w postępowaniu w zakresie zdolności technicznej lub zawodowej poprzez:

- dopuszczenie, aby wykaz robót budowlanych (Załącznik nr 5 do SWZ), o którym mowa w treści działu X ust. 4 pkt. 3 SWZ dotyczył robót wykonanych w okresie ostatnich dziewięciu (9) lat lub
- dopuszczenie, aby wykaz robót budowlanych (Załącznik nr 5 do SWZ), o którym mowa w treści działu X ust. 4 pkt. 3 SWZ dotyczył budowy, przebudowy, rozbudowy lub remontu budynku użyteczności publicznej o wartości robót minimum 500 000,00 zł brutto.

Wykonawca wskazać musi, iż zgodnie z zapisem ust. 2 pkt. 4 lit. a rozdziału VIII SWZ - WARUNKI UDZIAŁU W POSTĘPOWANIU Zamawiający określił, iż o udzielenie zamówienia mogą ubiegać się Wykonawcy, którzy nie podlegają wykluczeniu na zasadach określonych w Rozdziale IX SWZ oraz spełniają określone przez Zamawiającego warunki udziału w postępowaniu w zakresie zdolności technicznej lub zawodowej i wykażą, że: „w okresie ostatnich 5 lat przed upływem składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, wykonał należycie co najmniej jedną robotę budowlaną o wartości robót minimum 500 000,00 zł brutto, polegającą na budowie lub przebudowie lub rozbudowie lub remoncie budynku żłobka lub budynku przedszkola”, które to wymogi mogą ograniczać odpowiedni poziom konkurencji w postępowaniu.

Dofinansowane przez Unię Europejską – NextGenerationEU

Wykonawca wskazać bowiem musi, iż większość z prowadzonych w ostatnim czasie postępowań o udzielenie zamówienia publicznego prowadzona jest dla budynków mieszkalnych, gospodarczych oraz budynków użyteczności publicznej jak np. budynki biurowe, socjalne, handlowe, usługowe, natomiast zamówienia obejmujące swym zakresem budowę, przebudowę, rozbudowę czy remont budynku żłobka lub przedszkola są rzadziej przedmiotem tych postępowań, a tym samym, ograniczenie okresu, z którego liczy się doświadczenie wykonawców do okresu ostatnich pięciu lat przed upływem terminu składania ofert skutkować może ograniczeniem konkurencji w przedmiotowym postępowaniu.

Podmioty bowiem, które posiadają stosowne doświadczenie w realizacji skomplikowanych budynków użyteczności publicznej, również w realizacji żłobka czy przedszkola, ale zrealizowały te zadania w okresie przekraczającym pięć lat, którego to upływ okresu nie ma przecież wpływu na już zdobyte doświadczenie, nie będą mogły wziąć udziału w postępowaniu. Tym samym dostęp do udzielenia tego zamówienia zostanie ograniczony.

Wskazać zaś należy, iż zgodnie z zapisami § 9 ust.4 pkt.1 1. Rozporządzenia MINISTRA ROZWOJU, PRACY I TECHNOLOGII z dnia 23 grudnia 2020 r. w sprawie podmiotowych środków dowodowych oraz innych dokumentów lub oświadczeń, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy w celu zapewnienia odpowiedniego poziomu konkurencji w postępowaniu, zamawiający może dopuścić, aby wykaz o którym mowa w § 9 ust.1 pkt 1 w/w rozporządzenia, dotyczył robót budowlanych wykonanych w okresie dłuższym niż ostatnie 5 lat.

Ponadto wykonawca wnosi o wyrażenie przez Zamawiającego zgody, aby wykaz robót budowlanych, o którym mowa w/w treści ust. 2 pkt. 4 lit. a rozdziału VIII SWZ dotyczył budowy, przebudowy, rozbudowy lub remontu budynku użyteczności publicznej wskazując, iż zmiana wymogu w zakresie rodzaju obiektu nie będzie stanowić zmiany istotnej, wymóg nadal korespondować będzie z przedmiotem zamówienia, a jednocześnie jego nieznaczna zmiana zwiększy konkurencyjność, co jest zapewne w interesie Zamawiającego.

Dlatego też wykonawca wnosi o zmianę zapisu ust. 2 pkt. 4 lit. a rozdziału VIII SWZ - WARUNKI UDZIAŁU W POSTĘPOWANIU na zapis o brzmieniu: „Wykonawca spełni warunek, jeżeli wykaże, że w okresie ostatnich 9 lat przed upływem składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, wykonał należycie co najmniej jedną robotę budowlaną o wartości robót minimum 500 000,00 zł brutto, polegającą na budowie lub przebudowie lub rozbudowie lub remoncie budynku żłobka lub budynku przedszkola” lub „Wykonawca spełni warunek, jeżeli wykaże, że w okresie ostatnich 5 lat przed upływem składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, wykonał należycie co najmniej jedną robotę budowlaną o wartości robót minimum 500 000,00 zł brutto, polegającą na budowie lub przebudowie lub rozbudowie lub remoncie budynku użyteczności publicznej” uznając, iż zmiana taka zapewni większy poziom konkurencji w postępowaniu.

Zważywszy na powyższy wykonawca wnosi o przychylenie się Zamawiającego do złożonego wniosku.

Dofinansowane przez Unię Europejską – NextGenerationEU

Jednocześnie z uwagi na trwające postępowanie przetargowe wykonawca wnosi o przedłużenie składania terminu składania ofert o czas udzielenia odpowiedzi na powyższy wniosek.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę warunku udziału w w/w postępowaniu w zakresie zdolności technicznej lub zawodowej i tym samym nie przedłuża terminu składania ofert.

W opinii Zamawiającego warunki udziału w postępowaniu muszą być związane z przedmiotem zamówienia. Stosownie do art. 116 ust. 1 ustawy z 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2023 r. poz. 1605 ze zm.) – w odniesieniu do zdolności technicznej lub zawodowej zamawiający może określić warunki dotyczące niezbędnego wykształcenia, kwalifikacji zawodowych, doświadczenia, potencjału technicznego wykonawcy lub osób skierowanych przez wykonawcę do realizacji zamówienia, **umożliwiające realizację zamówienia na odpowiednim poziomie jakości.**

Zgodnie definicją zawartą w par. 3 pkt 6 rozporządzenia Ministra Infrastruktury z 12 kwietnia 2002 r. w sprawie warunków technicznych, jakim powinny odpowiadać budynki i ich usytuowanie, budynkiem użyteczności publicznej jest budynek przeznaczony na potrzeby administracji publicznej, wymiaru sprawiedliwości, kultury, kultu religijnego, oświaty, szkolnictwa wyższego, nauki, wychowania, opieki zdrowotnej (np. szpital, co potwierdza np. wyrok NSA z 7 czerwca 2016 r., sygn. akt II GSK 191/15), społecznej lub socjalnej, obsługi bankowej, handlu, gastronomii, usług, w tym usług pocztowych lub telekomunikacyjnych, turystyki, sportu, obsługi pasażerów w transporcie kolejowym, drogowym, lotniczym, morskim lub wodnym śródlądowym, oraz inny budynek przeznaczony do wykonywania podobnych funkcji. Ponadto za budynek użyteczności publicznej uznaje się także budynek biurowy lub socjalny.

Warto też podkreślić, że pojęcie to było też przedmiotem orzecznictwa sądów administracyjnych. Wskazywały one między innymi, że cmentarz parafialny nie wpisuje się w definicję budynku użyteczności publicznej (wyrok WSA w Poznaniu z 4 grudnia 2019 r., sygn. akt III SA/Po 590/19). Uznawały zaś za taki budynek myjni samochodowej jako ogólnodostępny i przeznaczony do świadczenia usług nieograniczonej liczbie klientów (np. wyrok NSA z 25 stycznia 2010 r., sygn. akt II OSK 31/09).

Mając na uwadze powyższe, **określenie warunku przez Zamawiającego w sposób tak „szeroki” (budynek użyteczności publicznej) wpłynęło by istotnie na jakość realizowanego zamówienia. Zamawiający musiałby respektować spełnienie warunku zarówno przez wykonawcę, który wykaże doświadczeniem w budowie żłobka, przedszkola czy szkoły, jak i tego wykonawcy, który wykaże doświadczenie w remoncie portu lotniczego, a nawet myjni samochodowej.**

§ 9 ust. 4 Rozporządzenia Ministra Rozwoju Pracy i Technologii z dnia 23 grudnia 2020 r. w sprawie podmiotowych środków dowodowych oraz innych dokumentów lub oświadczeń, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy w celu zapewnienia odpowiedniego poziomu konkurencji w postępowaniu w sprawie dokumentów, zawiera **jedynie uprawnienie Zamawiającego, które pozwala na wydłużenie**



Fundusze Europejskie



Rzeczpospolita
Polska

Dofinansowane przez
Unię Europejską



KRAJOWY
PLAN
ODBUĐOWY

Dofinansowane przez Unię Europejską – NextGenerationEU

okresu z jakiego doświadczeniem wykonawca może się wykazać i nie stanowi obowiązku nałożonego na Zamawiającego.

W niniejszym postępowaniu wymóg postawiony przez Zamawiającego legitymowania się doświadczeniem zdobytym „w okresie ostatnich pięciu lat przed upływem terminu składania ofert” podyktowany jest następującym na przestrzeni ostatnich lat postępowem technicznym w sposobie i metodach prowadzenia robót budowlanych, a także sposobem dostosowania i wyposażenia placówek oświatowych, które znacząco się różnią od tych sprzed 5 lat.

Tak postawiony warunek przez Zamawiającego nie ogranicza konkurencji. Istnieje bowiem wiele obiektów doświadczeniem w realizacji, których wykonawcy mogą się legitymować. Na przestrzeni chociażby już ostatnich dwóch lat wszczęto ponad 1500 postępowań (wg. Platformy e-Zamówienia) dotyczących robót budowlanych w samych szkołach, żłobkach i przedszkolach. Tak więc posiadanie doświadczenia wymaganego przez Zamawiającego i uzyskanego w okresie ostatnich pięciu lat przed upływem terminu składania ofert, nie jest niczym wyjątkowym.

Okoliczność, iż warunku tego nie spełnia Wykonawca nie oznacza jeszcze, iż doszło do naruszenia konkurencji.

BURMISTRZ

Karol Nawrot

Kierownik Zamawiającego