

Or.271.47.6.2022

### Wykonawcy zainteresowani uczestnictwem w postępowaniu

Działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 ze zm.) zwanej dalej Pzp Zamawiający: Gmina Ostrowiec Świętokrzyski, ul. Jana Głogowskiego 3/5, 27-400 Ostrowiec Świętokrzyski, przekazuje zapytanie Wykonawcy, dotyczące treści specyfikacji warunków zamówienia i udziela wyjaśnień dotyczących postępowania pn: **Budowa infrastruktury kulturalno-rekreacyjnej (zadaszenie amfiteatru, tor rowerowy i skateplaza) na terenie os. Pułanki i Parku im. Marszałka J. Piłsudskiego** ogłoszonego w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 18 października 2022 r. pod numerem 2022/BZP 00398158/01 **oraz na podstawie art. 286 ust 1 Pzp dokonuje zmiany treści SWZ.**

Treść pytania Wykonawcy i odpowiedź Zamawiającego.

Pytanie.

Przedmiotowe Zamówienie zostało podzielone na dwie części. Część II obejmuje budowę toru rowerowego i skateplazy realizowanej w ramach zadania inwestycyjnego pn. „Budowa toru rowerowego typu pumptrack z infrastrukturą towarzyszącą”.

Zamawiający określił następujący warunek udziału w postępowaniu dla części II Zamówienia w zakresie zdolności technicznej lub zawodowej:

*„Warunek zostanie uznany za spełniony, jeśli Wykonawca wykaże, że:*

- 1) posiada wiedzę i doświadczenie w zakresie odpowiadającym przedmiotowi zamówienia tj:  
– w okresie ostatnich 5 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy, to w tym okresie wykonał co najmniej trzy inwestycje typu budowa toru rowerowego pumptrack o nawierzchni asfaltowej za kwotę min 600 000,00 zł brutto każdy, w tym co najmniej dwa obiekty których skateplaza jest połączona z asfaltowym pumptrackiem.”*

Z powyższego wynika, iż podmiotem, który może ubiegać się o realizację II części Zamówienia jest wyłącznie taki przedsiębiorca, który wykonał przynajmniej dwa obiekty w skład których wchodzi skatepark w typie skateplaza, pumptrack oraz połączenie skateplazy z pumptrackiem. Tym samym uniemożliwiony jest udział w postępowaniu podmiotów, które z powodzeniem wykonały wiele skateparków, skateplaz i wiele pumptracków, lecz w realizowanych przez siebie zamówieniach nie wykonywały połączeń tych obiektów. Podkreślenia wymaga, iż połączenie takich obiektów polega de facto jedynie na bliskim ich położeniu i wykonaniu ciągu komunikacyjnego pomiędzy nimi. W żadnym wypadku wykonanie takiego połączenia nie wymaga jakiegokolwiek szerszej wiedzy czy doświadczenia niż wybudowanie samego skateparku i pumptracka. Co więcej, warunki sformułowane przez Zamawiającego eliminują z udziału w postępowaniu nawet takich wykonawców, którzy z powodzeniem wykonali połączenia pumptracków i skateparków z różnymi obiektami.

Ustalenie, iż podmioty ubiegające się o przedmiotowe Zamówienia muszą mieć w swoim doświadczeniu realizację obiektów zawierających akurat połączenie pumptracka ze skateplazą stanowi bezpodstawne ograniczenie konkurencyjności. Prawidłowe określenie warunków udziału powinno zawierać wymóg wykonania w przeszłości danych obiektów lecz nie można wymagać od wykonawców wykazania połączenia takich tras w sytuacji, gdy do wykonania tej czynności nie są potrzebne szersze kompetencje niż do wykonania samych obiektów. W przedmiotowym Zamówieniu połączenie tras stanowi najmniej skomplikowany element robót. Wykonawcy posiadający szerokie doświadczenie w budowaniu złożonych pumptracków i skateparków z pewnością są w stanie wykonać również fragment ciągu stanowiący połączenie obu obiektów. Tym bardziej że koncepcja, przebieg oraz cały projekt budowlany już istnieje i został opracowany przez Zamawiającego, a przyszły wykonawca ma jedynie wykonać roboty budowlane według stworzonej dokumentacji.

Bezpodstawnym ograniczeniem grona potencjalnych wykonawców jest ustanowienie wymogu wykonania w przeszłości konkretnego rodzaju skateparku, którym jest skateplaza. Szczególnego podkreślenia wymaga,

iz skateplaza jest obiektem, który zawiera te same lub takie same elementy co każdy klasyczny skatepark, a jedynym wyróżnikiem jest oddanie miejskiego charakteru w trasie nazywanej skateplazą. Cecha ta musi zostać uwzględniona w szczególności jedynie na etapie projektowania. Natomiast przedmiotowe Zamówienia w zakresie skateparku obejmuje wyłącznie etap prowadzenia robót budowlanych. Zatem przyszły wykonawca nie będzie miał wpływu na wygląd, formę, elementy budowanej skateplazy. Jego zadaniem będzie jedynie prawidłowe wykonanie robót budowlanych i tym samym odwzorowanie projektu i założeń Zamawiającego. Pod względem technicznym i budowlanym wykonanie klasycznego skateparku i skateparku w rodzaju skateplaza wymaga zastosowania takiej samej wiedzy i kompetencji, wykonania takich samych prac, wykorzystania takiego samego sprzętu.

Dodatkowego podkreślenia wymaga, iż niejednokrotnie w ramach realizacji zamówień publicznych wykonywane są trasy zawierające identyczne elementy co skateplaza określona w dokumentacji przedmiotowego Zamówienia, lecz w zamówieniach takich często nie pojawia się samo określenie „skateplaza”, a nazywane są generalnym terminem „skatepark”. Na rynku działają zatem przedsiębiorcy, którzy wykonali trasy o identycznej specyfice i trudności co skateplaza w przedmiotowym Zamówieniu, lecz i tak nie będą spełniać warunków udziału w aktualnej formie zawartej w SWZ.

Wskazuję, iż w Polsce istnieje wielokrotnie więcej obiektów określanych ogólnie jako skateparki niż tych stanowiących skateplazy. Wobec faktu, iż pod względem sztuki budowlanej obiekty te są tożsame (a przedmiotowe zamówienie obejmuje tylko „buduj”), to uzależnienie możliwości udziału w postępowaniu od wybudowania w przeszłości akurat skateplaz stanowi drastyczne, wielokrotne ograniczenie ilości podmiotów mogących ubiegać się o realizację Zamówienia. Dopuszczenie do postępowania przedsiębiorców, którzy wykonali wiele skateparków zwiększy konkurencyjność przy jednoczesnym zachowaniu takiego samego poziomu wiedzy i doświadczenia wykonawców w budowie tras o takiej samej specyfikacji co trasa stanowiąca przedmiot II części Zamówienia.

Wobec niewielkiej ilości skateparków typu skateplaza w Polsce, określenie warunku udziału w postępowaniu jako posiadanie doświadczenia w wybudowaniu dwóch skateplaz połączonych z asfaltowymi pumtrackami o wartości minimum 600.000,00 zł stanowi w ocenie Wykonawcy nie tylko bezpodstawne ograniczenie konkurencyjności, lecz jawi się jako określenie warunku, który może zostać spełniony wyłącznie przez jeden konkretny podmiot.

Ponadto, wskazuję iż nieprawidłowym – i również bezpodstawnie ograniczającym konkurencyjność – kryterium dopuszczenia wykonawców do udziału w postępowaniu jest określenie standardu wybudowanych tras przy użyciu kwoty stanowiących wartość robót. Wskazuję, iż w przypadku skateparków oraz pumtracków na przestrzeni ostatnich pięciu lat diametralnie zmieniły się stawki oraz ceny wszystkich elementów składających się na wartość realizowanych zamówień. Jest to tendencja niewątpliwie wszechobecna na rynku budowlanym, a dodatkowo potęgowana w przypadku robót z przedmiotowego zakresu, między innymi z powodu stosunkowo krótkich okresów realizacji takich inwestycji i niewielkich kilometrów (w porównaniu do innych obiektów budowlanych z wykorzystaniem sprzętu drogowego i nawierzchni mineralno-bitumicznych). Inwestycje realizowane przed czterema latami mimo wielkości i zakresu odpowiadającego przedmiotowemu Zamówieniu miały wówczas zdecydowanie mniejszą wartość i były wyceniane z wykorzystaniem innych stawek.

Prawidłowym cenzusem, pozwalającym na wyselekcjonowanie podmiotów posiadających w swoim doświadczeniu budowę odpowiednio dużych obiektów, będzie określenie wielkości pumtracków w metrach bieżących, a skateparków w metrach kwadratowych. Pozostawienie warunków udziału w postępowaniu w aktualnej formie doprowadzi do sytuacji, gdzie podmioty które prawidłowo wykonały obiekty nawet większe od zamawianego, nie będą dopuszczone do udziału w postępowaniu wyłącznie z powodu zmian cen transakcyjnych i nieprawidłowo określanych warunków udziału.

Wobec wszystkich wyżej przytoczonych okoliczności zasadnym jest dokonanie zmiany warunków udziału w postępowaniu dla II części Zamówienia w taki sposób, aby:

- dopuszczalne było wykazanie doświadczenia w wybudowaniu ogólnie określanych skateparków a nie wyłącznie ich rodzaju jakim są skateplazy,
- nie było wymagane wykazanie wykonania w przeszłości połączeń pumtracków ze skateparkami,
- wybudowane przez oferentów trasy były typizowane przez ich metraż a nie wartość wykonanych robót.

Niewprowadzenie powyższych zmian i pozostawienie warunków udziału w postępowaniu dla II części Zamówienia w aktualnej formie stanowić będzie bezpodstawne ograniczenie grona podmiotów mogących wziąć udział w postępowaniu oraz uniemożliwienie udziału w postępowaniu podmiotom posiadającym zdolności techniczne i zawodowe odpowiednie do wykonania przedmiotowego Zamówienia. W ocenie Wykonawcy, takie sformułowanie warunków udziału w postępowaniu nosi znamiona podjęcia przez Zamawiającego czynności niezgodnych z ustawą Prawo zamówień publicznych. Naruszane zostają w szczególności art. 16 pkt 1-3 PZP, a ewentualne udzielenie zamówienia w oparciu o SWZ w aktualnym brzmieniu naruszy art. 17 ust. 1 pkt 1 i 2 oraz art. 17 ust. 2 PZP. Wobec tego brak odpowiedniej reakcji Zamawiającego w omawianym zakresie może powodować skorzystanie przez potencjalnych Wykonawców z przysługujących im ustawowych uprawnień w zakresie środków ochrony prawnej określone w Dziale IX PZP.

#### **Odpowiedź.**

**Zamawiający na podstawie art. 286 ust 1 Pzp dokonuje zmiany treści SWZ – Rozdział 5 pkt 4 dla części II zamówienia tj. budowa toru rowerowego typu pumtrack z infrastrukturą towarzyszącą**

Aktualna treść pkt. 4 „ZDOLNOŚCI TECHNICZNEJ LUB ZAWODOWEJ” Rozdziału 5 „Warunki udziału w postępowaniu brzmi:

**„Warunek zostanie uznany za spełniony, jeśli Wykonawca wykaże, że:**

**posiada wiedzę i doświadczenie w zakresie odpowiadającym podmiotowi zamówienia tj.: w okresie ostatnich 5 lat przed upływem składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy, to w tym okresie wykonał minimum trzy inwestycje typu budowa toru rowerowego pumtrack o nawierzchni asfaltowej za kwotę min 600 000,00 zł brutto każdy oraz wykonał minimum jedną inwestycję polegającą na budowie skateparku lub skateplazy o nawierzchni betonowej za kwotę min 200 000,00 zł brutto”**

W związku z wprowadzanymi zmianami, działając na podstawie art. 286 ust. 3 Pzp, Zamawiający przedłuża **termin składania ofert do dnia 9 listopada 2022 r. godz. 10<sup>00</sup>.**

Zmianie ulegają również:

- termin otwarcia ofert: na dzień **9 listopada 2022 r. godz. 11<sup>00</sup>,**
- termin związania ofertą: do dnia 8 grudnia 2022 r.

W załączeniu ogłoszenie o zmianie ogłoszenia o zamówieniu.

**Pytanie zadane przez Wykonawcę oraz odpowiedzi Zamawiającego stanowią integralną część Specyfikacji Warunków Zamówienia.**

*Z up. Prezydenta Miasta  
Dominik Smoliński  
Wiceprezydent Miasta  
Ostrowca Świętokrzyskiego*