

Ostróda, dnia 06 lipca 2015 r.

DZP1/zp/6/2015

## DO WSZYSTKICH ZAINTERESOWANYCH WYKONAWCÓW

**Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na „Budowę podkwatery III.1 składowiska odpadów innych niż niebezpieczne i obojętne wraz z infrastrukturą oraz opracowanie dokumentacji projektowej wykonawczej”**

Na podstawie art. 38 ust. 1, 2, 4 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2013 r. poz. 907 z późn. zm.) w związku ze zwróceniem się Wykonawców o wyjaśnienie treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, Zamawiający udziela odpowiedzi na pytania oraz zmienia treść (modyfikuje) SIWZ w/w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego.

### **Pytanie nr 73**

*Wnoszę o wyjaśnienie przyczyny zmiany warunku określonego w §5 ust.2 pkt.2 SIWZ dotyczącego doświadczenia wykonawców, na zasadach ograniczających naruszenie generalnej zasady wskazanej w art.7 ust.1 ustawy prawo zamówień publicznych?*

### **Odpowiedź nr 73**

**Zamawiający dokonuje zmiany zapisu § 5 ust. 2 pkt. 2 nadając brzmienie:**

**„W zakresie warunku wskazanego w § 5 ust. 1 pkt 2) SIWZ posiadania wiedzy i doświadczenia, Wykonawca musi wykazać, że w okresie ostatnich pięciu lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie wykonał co najmniej jedną robotę budowlaną polegającą na budowie kwatery składowiskowej odpadów innych niż niebezpieczne i obojętne lub odpadów niebezpiecznych wybudowaną z drenażem podfaliowym i nadfaliowym o powierzchni min. 1,25ha i pojemności min. 90 000,00m<sup>3</sup> wraz z podaniem jej rodzaju i wartości, daty i miejsca wykonania.**

W celu potwierdzenia spełniania niniejszego warunku Wykonawcy zobowiązani są przedłożyć oświadczenie o spełnianiu warunków udziału w postępowaniu według wzoru stanowiącego załącznik nr 2 do niniejszych SIWZ oraz wykaz robót budowlanych wykonanych, wg wzoru załącznik nr 4 do SIWZ i załączyć dowody dotyczące robót budowlanych wymienionych w ww. wykazie, określające, że roboty budowlane zostały wykonane zgodnie z zasadami sztuki budowlanej i prawidłowo ukończone, tzn.: poświadczenie, albo inne dokumenty – jeżeli z uzasadnionych przyczyn o obiektywnym charakterze wykonawca nie jest w stanie uzyskać poświadczenia. W przypadku, gdy zamawiający jest podmiotem, na rzecz którego roboty budowlane wskazane w wykazie, o

którym mowa w podpunkcie 2), zostały wcześniej wykonane, wykonawca nie ma obowiązku przedkładania dowodów, o których mowa powyżej.

W przypadku Wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia każdy z warunków określonych w art. 22 ust. 1 ustawy Pzp powinien spełniać co najmniej jeden z tych Wykonawców albo wszyscy Wykonawcy wspólnie.

Zgodnie z art. 26 ust. 2 b ustawy Pzp. Wykonawca może polegać na wiedzy i doświadczeniu innych podmiotów niezależnie od charakteru prawnego łączącego go z nimi stosunków. Wykonawca w takiej sytuacji zobowiązany jest udowodnić zamawiającemu, iż będzie dysponował tymi zasobami w trakcie realizacji zamówienia, w szczególności przedstawiając w tym celu pisemne zobowiązanie tych podmiotów do oddania mu do dyspozycji niezbędnych zasobów na potrzeby wykonywania zamówienia. Przedmiotowe pisemne zobowiązanie lub inny dokument należy przedstawić w formie oryginału.

#### **Pytanie nr 74**

*Wnoszę o usunięcie dodatkowych warunków postawionych przez Zamawiającego w odpowiedzi na pytanie nr 70 z 30 czerwca 2015 r. i ewentualnie pozostawienie warunku wskazującego powierzchnię kwatery, jako wystarczającego do oceny wiedzy i doświadczenia wykonawców,*

*Wskazuję, że pozostawienie przedmiotowego warunku, tak jak w odpowiedzi na pytanie nr 70 prowadzić będzie do faworyzowania wyłącznie jednego wykonawcy a co za tym idzie ograniczenie konkurencji dostępu do zamówienia innych wykonawców, co w konsekwencji doprowadzi do naruszeń związanych z racjonalnym gospodarowaniem i wydawaniem publicznych.*

#### **Odpowiedź nr 74**

**Zamawiający dokonuje zmiany zapisu § 5 ust. 2 pkt. 2 nadając brzmienie:**

**„W zakresie warunku wskazanego w § 5 ust. 1 pkt 2) SIWZ posiadania wiedzy i doświadczenia, Wykonawca musi wykazać, że w okresie ostatnich pięciu lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie wykonał co najmniej jedną robotę budowlaną polegającą na budowie kwatery składowiskowej odpadów innych niż niebezpieczne i obojętne lub odpadów niebezpiecznych wybudowaną z drenażem podfoliowym i nadfoliowym o powierzchni min. 1,25ha i pojemności min. 90 000,00m<sup>3</sup> wraz z podaniem jej rodzaju i wartości, daty i miejsca wykonania.**

W celu potwierdzenia spełniania niniejszego warunku Wykonawcy zobowiązani są przedłożyć oświadczenie o spełnianiu warunków udziału w postępowaniu według wzoru stanowiącego załącznik nr 2 do niniejszych SIWZ oraz wykaz robót budowlanych wykonanych, wg wzoru załącznik nr 4 do SIWZ i załączyć dowody dotyczące robót budowlanych wymienionych w ww. wykazie, określające, że roboty budowlane zostały wykonane zgodnie z zasadami sztuki budowlanej i prawidłowo ukończone, tzn.: poświadczenie, albo inne dokumenty – jeżeli z uzasadnionych przyczyn o obiektywnym charakterze wykonawca nie jest w stanie uzyskać poświadczenia. W przypadku, gdy zamawiający jest podmiotem, na rzecz którego roboty budowlane wskazane w wykazie, o którym mowa w podpunkcie 2), zostały wcześniej wykonane, wykonawca nie ma obowiązku przedkładania dowodów, o których mowa powyżej.

W przypadku Wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia każdy z warunków określonych w art. 22 ust. 1 ustawy Pzp powinien spełniać co najmniej jeden z tych Wykonawców albo wszyscy Wykonawcy wspólnie.

Zgodnie z art. 26 ust. 2 b ustawy Pzp. Wykonawca może polegać na wiedzy i doświadczeniu innych podmiotów niezależnie od charakteru prawnego łączącego go z nimi stosunków. Wykonawca w takiej sytuacji zobowiązany jest udowodnić zamawiającemu, iż będzie dysponował tymi zasobami w trakcie realizacji zamówienia, w szczególności przedstawiając w tym celu pisemne zobowiązanie tych podmiotów do oddania mu do dyspozycji niezbędnych zasobów na potrzeby wykonywania zamówienia. Przedmiotowe pisemne zobowiązanie lub inny dokument należy przedstawić w formie oryginału.

#### **Pytanie nr 75**

*W świetle odpowiedzi nr 66 i 67 z dnia 30.06.2015 r. oraz w kontekście istniejących ograniczeń tonażowych na jedynej drodze dojazdowej do zakładu Wykonawca prosi o udzielenie odpowiedzi na pytanie: Czy Zamawiający przewidział w budżecie na wykonanie zadania kosztu wywozu i utylizacji odpadu (będzie to ogromny koszt, który będziecie ponosić Zamawiający) jakim będzie ziemia z wykopów w ilości około 150.000 m<sup>3</sup>?*

#### **Odpowiedź nr 75**

Koszt wywozu i unieszkodliwiania odpadów jest po stronie Wykonawcy.

#### **Pytanie nr 76**

*Czy Zamawiający nie przewiduje pozostawienia sobie przynajmniej części materiału z wykopów na potrzeby istniejącego składowiska (n.p. przesyпки, rekultywacja)? Jeżeli tak, to jaka ilość ma pozostać na terenie Zamawiającego?*

#### **Odpowiedź nr 76**

Zamawiający aktualnie nie przewiduje pozostawienia sobie części materiału z wykopów.

#### **Pytanie nr 77**

*W dniu 30.06.2015 r. zgodnie z odpowiedzią na pytanie nr 70 Zamawiający zmienił zapisy §5 ust.2 pkt.2) SIWZ z:*

*„Wykonawca musi wykazać, że w okresie ostatnich pięciu lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie wykonał co najmniej jedną robotę budowlaną polegającą na budowie kwatery składowiskowej odpadów innych niż niebezpieczne i obojętne lub odpadów niebezpiecznych wybudowaną z drenażem podfoliowym i nadfoliowym”*

*na:*

*Wykonawca musi wykazać, że w okresie ostatnich pięciu lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie wykonał co najmniej jedną robotę budowlaną polegającą na budowie kwatery składowiskowej odpadów innych niż niebezpieczne i obojętne lub odpadów niebezpiecznych wybudowaną z drenażem podfoliowym i nadfoliowym wraz z podaniem jej rodzaju i wartości, daty i miejsca wykonania. Zamawiający wyznacza następujące minimalne parametry wykonanej roboty budowlanej polegającej na budowie kwatery składowiskowej odpadów innych niż*

*niebezpieczne i obojętne lub odpadów niebezpiecznych wybudowaną z drenażem podfoliowym i nadfoliowym:*

- kwatera podziemowa o różnicy pomiędzy dnem a koroną kwatery minimum 8 m ze skarpami wykonanymi z przynajmniej jedną półką pośrednią z rowem kotwiącym;
- uszczelnienie zgodnie z projektem budowlanym przedmiotu zamówienia;
- powierzchnia minimum 1,25ha;
- pojemność minimum 90 000,00m<sup>3</sup>.

Naszym zdaniem Zamawiający nadmiernie obostrzył wymogi dotyczące wiedzy i doświadczenia, co ogranicza grono potencjalnych wykonawców, którzy mogliby ubiegać się o udzielenie niniejszego zamówienia. Postawiony wymóg kształtuje wymogi stawiane oferentom w sposób utrudniający zachowanie uczciwej konkurencji.

Zgodnie z Ustawą Prawo zamówień publicznych Zamawiający określa warunki udziału w postępowaniu, jakie ma spełnić Wykonawca, wykazując się doświadczeniem proporcjonalnym (co nie jest tożsame z identycznym) do przedmiotu zamówienia.

Warunkiem proporcjonalnym może być wykonanie kwatery składowiska o podobnej powierzchni, czy objętości jak np. "powierzchnia minimum 1,25 ha i pojemność minimum 90 000 m<sup>3</sup>", jednakże już obostrzenie w postaci wymogu wykonania uszczelnienia zgodnie z projektem budowlanym przedmiotu zamówienia, czy też skarp z półką pośrednią z rowem kotwiącym, powoduje, iż jedynie wykonawca, który wykonywał kwaterę w oparciu o takie same autorskie rozwiązania projektowe spełni wymóg wiedzy i doświadczenia.

Wykonawca, który wybudował kwaterę podziemową o powierzchni minimum 1,25 ha i pojemności minimum 90 000 m<sup>3</sup> z drenażem podfoliowym i nadfoliowym, ma również duże doświadczenie i wiedzę pozwalające na wykonanie przedmiotu zamówienia w sposób rzetelny i zgodny z wymogami Zamawiającego oraz dokumentacji projektowej. Nie ma przy tym znaczenia, czy różnica między dnem a koroną kwatery wynosiła np. 7 czy 8 metrów, czy skarpy były z półką i rowkiem czy bez, gdyż same niuanse rozwiązań technologicznych nie warunkują wiedzy i doświadczenia wykonawcy, a poszczególne rozwiązania projektowe stosowane przy budowie składowisk muszą być zgodne z wymogami obowiązujących Rozporządzeń w tym zakresie, które precyzują istotne rozwiązania techniczne wymagane przy budowie poszczególnych rodzajów składowisk odpadów.

Uwagę należy zwrócić również na to, że dokumentacja projektowa będąca opisem przedmiotu zamówienia została sporządzona w maju 2002 r., a w roku 2003 zaczęło obowiązywać Rozporządzenie Ministra Środowiska z dnia 24 marca 2003 r. w sprawie szczegółowych wymagań dotyczących lokalizacji, budowy, eksploatacji i zamknięcia, jakim powinny odpowiadać poszczególne typy składowisk odpadów, zmieniające wymogi dotyczące m.in. wykonywania uszczelnienia składowisk, co powoduje, że kwatera z takim układem warstw uszczelnienia, jak w przedmiocie zamówienia obecnie buduje się incydentalnie, co ogranicza rzeczywistą ilość potencjalnych wykonawców spełniających wymogi w postępowaniu.

Prawdą jest, że Wykonawca mający doświadczenie w budowie składowiska np. odpadów stałych będzie miał mniejszą wiedzę i doświadczenie niż wykonawca, który wybudował składowisko odpadów innych niż niebezpieczne i obojętne, ponieważ same przepisy i wymogi prawne obostrzają warunki techniczne i warunki wykonania, jakim mają odpowiadać poszczególne typy i rodzaje składowisk, ale już same rozwiązania techniczne, którymi różnią się poszczególne dokumentacje projektowe wykonane przez różnych

projektantów przy projektowaniu składowisk tego samego rodzaju, np. składowisk odpadów innych niż niebezpieczne i obojętne, nie decydują o wiedzy i doświadczeniu wykonawcy i są nadmiernym wymogiem stawianym przez Zamawiającego.

Zamawiający zmienił istotnie wymogi postawione w ogłoszeniu o postępowaniu, na kilka dni przed złożeniem ofert, co może zniechęcić wykonawców do stosowania środków ochrony prawnej im przysługujących zgodnie z ustawą prawo zamówień publicznych.

Dziwi również fakt, że w ogłoszonym 13.06.2011 r. postępowaniu, którego przedmiotem były roboty pn. "Kontrakt nr 4 Budowa kwatery składowania 11.2" z przedmiotem zamówienia obejmującym roboty budowlane co do rodzaju zgodne z niniejszym postępowaniem, tj. budowę kwatery realizowaną na podstawie podobnych rozwiązań technicznych zastosowanych w dokumentacji projektowej, warunkiem wystarczającym na spełnienie wymogu wiedzy i doświadczenia, było wykazanie się przez oferentów wykonaniem co najmniej 2 robót budowlanych, których przedmiotem była budowa składowiska odpadów innych niż niebezpieczne i obojętne o powierzchni nie mniejszej niż 1,5 ha każde, a przynajmniej jedno z nich było wybudowane z drenażem podfoliowym i nadfoliowym. W roku 2011 warunek ten był wystarczający dla Zamawiającego do wyboru oferty najkorzystniejszej w postępowaniu.

Również na etapie ogłoszenia niniejszego postępowania Zamawiający postawił podobny wymóg dotyczący wiedzy doświadczenia Wykonawcy, a nawet złagodził go w trakcie postępowania przetargowego, by następnie w dniu 30.06.2015 r. już po terminie, w którym ma obowiązek odpowiadać na pytania zadane przez Wykonawców, uszczegółowić, naszym zdaniem nadmiernie, warunek wiedzy doświadczenia, ograniczając grono potencjalnych oferentów mogących ubiegać się o udzielenie niniejszego zamówienia, po pytaniu jednego z "zatroskanych" wykonawców. Co ciekawe, ów wykonawca w pytaniu nr 70 zauważał jedynie, że trudnym inżynierskim wyzwaniem będzie zachowanie stateczności skarp ze względu na różnice poziomów pomiędzy dnem a koroną kwatery. Nie sposób więc zrozumieć, dlaczego w odpowiedzi na to pytanie Zamawiający „uszczegóławia” warunek w odniesieniu do parametrów kwatery w dalej idącym zakresie, w szczególności obejmującym sposób uszczelnienia.

Zamawiający bowiem powinien się kierować przy precyzowaniu warunków udziału w postępowaniu obiektywnymi przesłankami, prowadzącymi do dopuszczania do udziału w postępowaniu każdego wykonawcę. dającego rękojmię należytego wykonania zamówienia.

Jak wskazuje się w orzecznictwie: „W odniesieniu do warunków udziału w postępowaniu, o których mowa w art. 22 ust. 1 Pzp zamawiający ma prawo i obowiązek opisać, jak będzie oceniał ich spełnianie przez wskazanie minimalnych wymagań, które muszą być związane z przedmiotem zamówienia i proporcjonalne do niego. Zamawiający kształtując ten opis, aby nie narazić się na zarzut naruszenia zasad zachowania uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców, **obowiązany jest zachować niezbędną równowagę pomiędzy jego interesem, polegającym na uzyskaniu rękojmi należytego wykonania zamówienia publicznego, a interesem poszczególnych wykonawców, których nie wolno, poprzez wprowadzanie nadmiernych ; wygórowanych wymagań, eliminować z udziału w postępowaniu**” (tak KIO w wyroku z dnia 26.08.2011 r., sygn. akt KIO 1721/11). Podobne stanowisko KIO zawarła w uchwale z dnia 04.01.2011 r., sygn. akt KIO/KU 104/10, stwierdzając nadto: "Opis warunków udziału oraz sposób oceny powinien być adekwatny, a

więc proporcjonalny do przedmiotu zamówienia, co jednak nie upoważnia zamawiającego do takiego stawiania wymagań, które nie mają związku z przedmiotem zamówienia. Opis ten powinien być także adekwatny do osiągnięcia celu, tj. wyboru wykonawcy dającego rękojmię należytego wykonania przedmiotu zamówienia jak i być dokonywany przez pryzmat celu, jakiemu ma on służyć. Nie można bowiem opisywać warunku w sposób, który wykracza poza realizację tego celu". Ponadto "zamawiający nie może naruszać konkurencji i ograniczać dostępu do zamówienia ponad miarę, tzn. wyjść poza niezbędne minimum warunków udziału w postępowaniu uzasadnione rodzajem i zakresem przedmiotu zamówienia" - tak w wyroku z dnia 9 listopada 2009 r., sygn. akt KIO/UZP 1379/09. Podobnie w wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 27 lipca 2009 r., w sprawie sygn. akt KIO/UZP 916/09 ORAZ w sprawie sygn. akt: KIO/UZP 749/08, uchwała KIO z dnia 12 sierpnia 2011 r., w sprawie sygn. akt: KIO/KU 63/11).

Modyfikacja SIWZ dokonana Odpowiedzią na pytanie nr 70 wychodzi poza niezbędne minimum warunków udziału w postępowaniu uzasadnione rodzajem i zakresem przedmiotu zamówienia, naruszając przy tym zasadę proporcjonalności.

"Zasada proporcjonalności oznacza, że opisane przez zamawiającego warunki udziału w postępowaniu muszą być uzasadnione wartością zamówienia, charakterystyką, zakresem, stopniem złożoności lub warunkami realizacji zamówienia. Nie powinny ograniczać dostępu do zamówienia wykonawcom dającym rękojmię należytego jego wykonania" (wyrok KIO z dnia 14 grudnia 2012r., sygn. akt: KIO 2636/12);

Prosimy więc o zmianę § 5 ust. 2 pkt. 2) SIWZ ponownie na: "Wykonawca musi wykazać, że w okresie ostatnich pięciu lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie wykonał co najmniej jedną robotę budowlaną polegającą na budowie kwatery składowiskowej odpadów innych niż niebezpieczne i obojętne lub odpadów niebezpiecznych wybudowaną z drenażem podfoliowym i nadfoliowym".

Przedmiotowy § 5 ust. 2 pkt 2) SIWZ w obecnej treści narusza zapisy art. 22 ust. 4, art. 25 ust. 1 Ustawy zamówień publicznych poprzez sformułowanie warunków udziału w postępowaniu w sposób nadmierny i nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia oraz zapisy art. 7 ust. 1 w/w ustawy, utrudniając zachowanie uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców. Kwestionowane postanowienie SIWZ nie tylko ogranicza konkurencję, ale pozostaje też w sprzeczności z oczywistym interesem Zamawiającego. Większa konkurencja w postępowaniu daje bowiem Zamawiającemu możliwość uzyskania korzystniejszej oferty.

#### **Odpowiedź nr 77**

**Zamawiający dokonuje zmiany zapisu § 5 ust. 2 pkt. 2 nadając brzmienie:**

„W zakresie warunku wskazanego w § 5 ust. 1 pkt 2) SIWZ posiadania wiedzy i doświadczenia, Wykonawca musi wykazać, że w okresie ostatnich pięciu lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie wykonał co najmniej jedną robotę budowlaną polegającą na budowie kwatery składowiskowej odpadów innych niż niebezpieczne i obojętne lub odpadów niebezpiecznych wybudowaną z drenażem podfoliowym i nadfoliowym o powierzchni

min. 1,25ha i pojemności min. 90 000,00m<sup>3</sup> wraz z podaniem jej rodzaju i wartości, daty i miejsca wykonania.

W celu potwierdzenia spełniania niniejszego warunku Wykonawcy zobowiązani są przedłożyć oświadczenie o spełnianiu warunków udziału w postępowaniu według wzoru stanowiącego załącznik nr 2 do niniejszych SIWZ oraz wykaz robót budowlanych wykonanych, wg wzoru załącznik nr 4 do SIWZ i załączyć dowody dotyczące robót budowlanych wymienionych w ww. wykazie, określające, że roboty budowlane zostały wykonane zgodnie z zasadami sztuki budowlanej i prawidłowo ukończone, tzn.: poświadczenie, albo inne dokumenty – jeżeli z uzasadnionych przyczyn o obiektywnym charakterze wykonawca nie jest w stanie uzyskać poświadczenia. W przypadku, gdy zamawiający jest podmiotem, na rzecz którego roboty budowlane wskazane w wykazie, o którym mowa w podpunkcie 2), zostały wcześniej wykonane, wykonawca nie ma obowiązku przedkładania dowodów, o których mowa powyżej.

W przypadku Wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia każdy z warunków określonych w art. 22 ust. 1 ustawy Pzp powinien spełniać co najmniej jeden z tych Wykonawców albo wszyscy Wykonawcy wspólnie.

Zgodnie z art. 26 ust. 2 b ustawy Pzp. Wykonawca może polegać na wiedzy i doświadczeniu innych podmiotów niezależnie od charakteru prawnego łączącego go z nimi stosunków. Wykonawca w takiej sytuacji zobowiązany jest udowodnić zamawiającemu, iż będzie dysponował tymi zasobami w trakcie realizacji zamówienia, w szczególności przedstawiając w tym celu pisemne zobowiązanie tych podmiotów do oddania mu do dyspozycji niezbędnych zasobów na potrzeby wykonywania zamówienia. Przedmiotowe pisemne zobowiązanie lub inny dokument należy przedstawić w formie oryginału.

#### **Pytanie 78**

*Czy Zamawiający uzna za spełnienie wymagań SIWZ wskazanych w §5 ust.1 pkt.2), wykonania przez Wykonawcę kwatery składowej odpadów innych niż niebezpieczne i obojętne wraz z drenażem nadfaliowym i podfaliowym odcieków, bez półki pośredniej i różnicy między dnem i koroną nasypu wynosząca 4,0m?*

#### **Odpowiedź nr 78**

**Zamawiający dokonuje zmiany zapisu § 5 ust. 2 pkt. 2 nadając brzmienie:**

„W zakresie warunku wskazanego w § 5 ust. 1 pkt 2) SIWZ posiadania wiedzy i doświadczenia, Wykonawca musi wykazać, że w okresie ostatnich pięciu lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie wykonał co najmniej jedną robotę budowlaną polegającą na budowie kwatery składowiskowej odpadów innych niż niebezpieczne i obojętne lub odpadów niebezpiecznych wybudowaną z drenażem podfaliowym i nadfaliowym o powierzchni min. 1,25ha i pojemności min. 90 000,00m<sup>3</sup> wraz z podaniem jej rodzaju i wartości, daty i miejsca wykonania.

W celu potwierdzenia spełniania niniejszego warunku Wykonawcy zobowiązani są przedłożyć oświadczenie o spełnianiu warunków udziału w postępowaniu według wzoru stanowiącego załącznik nr 2 do niniejszych SIWZ oraz wykaz robót budowlanych wykonanych, wg wzoru załącznik nr 4 do SIWZ i załączyć dowody dotyczące robót budowlanych wymienionych w ww. wykazie, określające, że roboty budowlane zostały

wykonane zgodnie z zasadami sztuki budowlanej i prawidłowo ukończone, tzn.: poświadczenie, albo inne dokumenty – jeżeli z uzasadnionych przyczyn o obiektywnym charakterze wykonawca nie jest w stanie uzyskać poświadczenia. W przypadku, gdy zamawiający jest podmiotem, na rzecz którego roboty budowlane wskazane w wykazie, o którym mowa w podpunkcie 2), zostały wcześniej wykonane, wykonawca nie ma obowiązku przedkładania dowodów, o których mowa powyżej.

W przypadku Wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia każdy z warunków określonych w art. 22 ust. 1 ustawy Pzp powinien spełniać co najmniej jeden z tych Wykonawców albo wszyscy Wykonawcy wspólnie.

Zgodnie z art. 26 ust. 2 b ustawy Pzp. Wykonawca może polegać na wiedzy i doświadczeniu innych podmiotów niezależnie od charakteru prawnego łączącego go z nimi stosunków. Wykonawca w takiej sytuacji zobowiązany jest udowodnić zamawiającemu, iż będzie dysponował tymi zasobami w trakcie realizacji zamówienia, w szczególności przedstawiając w tym celu pisemne zobowiązanie tych podmiotów do oddania mu do dyspozycji niezbędnych zasobów na potrzeby wykonywania zamówienia. Przedmiotowe pisemne zobowiązanie lub inny dokument należy przedstawić w formie oryginału.

#### **Pytanie 79**

*Biorąc pod uwagę odpowiedzi na pytania nr 66 i 67, które są dla Wykonawcy zaskakujące z Uwagi na fakt, że Zamawiający będzie w przyszłości rekultywował kolejne kwatery składowania i ekonomicznie nieuzasadnione byłoby w takim przypadku pozbywanie się własnych materiałów ziemnych, prosimy o odpowiedź na pytania:*

- a) czy Zamawiający jest właścicielem wszystkich działek objętych aktualną granicą ogrodzenia Zakładu, w tym działek zajętych przez kwaterę nr I.
- b) czy Zamawiający podjął, a jeśli tak to jakie, czynności w celu uzgodnienia miejsca ewentualnego zgromadzenia nadmiaru gruntu z wykopu (ok. 160.000 ton) w celu utrzymania własności tego gruntu dla przyszłych inwestycji.
- c) czy Zamawiający przyjmuje, że nadmiar gruntu z wykopu kwatery III.1 pozostanie do dyspozycji Wykonawcy.
- d) dlaczego odpowiadając na pytanie nr 60 Zamawiający stwierdził, że nie jest konieczne korzystanie z terenów poza terenem budowy, jeżeli nie zgadza się jednocześnie na składowanie ziemi z wykopu na swoim terenie.

#### **Odpowiedź nr 79**

**Ad.a)** Tak.

**Ad.b)** Nie.

**Ad.c)** Tak.

**Ad.d)** Zagospodarowanie ziemi z wykopu jest po stronie Wykonawcy.

#### **Pytanie 80**

*W związku z odpowiedziami na pytania nr 70 i 71 należy zauważyć, że Zamawiający po raz kolejny zmienia warunki dostępu do postępowania. W odpowiedziach na pytania nr 13 i 15 rozszerzył ten dostęp przez usunięcie zapisu o "podziale na podkwatery" zachowując jednocześnie zapis o doświadczeniu w wykonaniu drenażu podfoliowego. W odpowiedzi na pytania nr 18 Zamawiający dokonał dalszego rozszerzenia dostępu przez dodanie zapisu "lub*



odpadów niebezpiecznych". Można uznać, że ww. odpowiedzi są zgodnie z duchem zapisów ustawy pzp, w tym Art 7.1 i 7.2.

Tymczasem odpowiadając na pytania nr 70 i 71, w których, nota bene, powtarzają się identyczne sformułowania i edycja (np. podkreślenia), Zamawiający w sposób ewidentny ogranicza dostępność postępowania przetargowego, wprowadzając szczegółowe zapisy dotyczące kształtu i wymiarów skarp kwatery. Należy zauważyć, że jest to praktyka odosobniona w historii postępowań o udzielenie zamówienia publicznego w tej branży, w której Wykonawca ma doświadczenie w projektowaniu i wykonawstwie od ponad dwudziestu lat. Jednocześnie, Zamawiający, w tych samych odpowiedziach, wprowadza nieadekwatnie niskie, w stosunku do parametrów przedmiotu zamówienia, wymagania dotyczące rozmiarów obiektu będącego dowodem doświadczenia oferenta - 1/2 powierzchni i 1/3 objętości kwatery będącej przedmiotem zamówienia.

Wykonawca pragnie zwrócić uwagę, że użyte w pytaniach nr 70 i 71 argumenty są w dużej mierze nieprawdziwe, świadczące równocześnie o braku profesjonalizmu i nie powinny stanowić dla Zamawiającego podstawy do zmiany zapisów siwz. Na przykład, w pytaniu nr 70 mowa jest o ponadpoziomowej kwaterze na odpady zawierające azbest. Oczywiście, kwatery na azbest powinny być składowiskami podziemnymi z uwagi na zapisy prawa. Jeżeli nawet mowa jest o jakiegokolwiek kwaterze "nadpoziomowej", to argument, że wykonanie takiego obiektu jest łatwiejsze od kwatery "podziemnej" nie daje się uzasadnić, gdyż z przyczyn oczywistych nieporównywalnie większego reżimu wymaga konstrukcja nasypów (obwałowań) kwatery niż skarpowanie wykopu w gruncie rodzimym. W pytaniu użyta jest też fałszywa teza dotycząca skomplikowania wykonawstwa skarp o wysokości ponad 10 m z półkami pośrednimi. Niezależnie od faktu, że skarpy mają tu wysokość 8 m jest oczywiste, że występowanie takich półek może tylko ułatwić a nie utrudnić wykonanie skarpy, z uwagi na ułatwienie poruszanie się po niej ludzi lub sprzętu. Dodatkowo, nachylenie skarp wewnętrznych 1:3 jest standardowe i najłagodniejsze ze spotykanych w kwaterach odpadów i nie ma uzasadnienia technicznego dla wykonywania jakichkolwiek półek pośrednich.

W celu zapobieżenia ewentualnym sporom, możliwym do rozstrzygnięcia jedynie przed KIO, wnioskujemy o zmianę zapisów § 5 ust. 2 pkt. 2 na nie budzące ww. kontrowersji i nie ograniczające dostępu doświadczonych wykonawców do postępowania. W tym celu prosimy o opisanie parametrów ogólnych wykonanego obiektu - stanowiącego dowód doświadczenia wykonawcy i nie ograniczanie zapisów opisujących taki obiekt do jednego, posiadającego takie parametry - wykonawca zdobywa doświadczenie na różnych obiektach, nie koniecznie łączących wszystkie parametry w jednym, co nie może stanowić podstawy do twierdzenia, że nie posiada właściwego doświadczenia. W tym przypadku chodzi przede wszystkim o fakt, że, doświadczenie z budowy skarp o omawianych wyżej kształtach, jeżeli jest istotne, nie musi występować w tym samym obiekcie co, na przykład, w tym, który posiada drenaż podfaliowy lub charakteryzuje się podanymi w odpowiedziach nr 70 i 71 powierzchnią i kubaturą.

Pozostawienie przedmiotowego warunku, sformułowanego w odpowiedziach nr 70 i 71, doprowadzi do faworyzowania bardzo ograniczonej ilości wykonawców, a co za tym idzie do

*ograniczenia konkurencji dostępu do zamówienia innych wykonawców i w konsekwencji niewłaściwego wydawania środków finansowych.*

**Odpowiedź nr 80**

**Zamawiający dokonuje zmiany zapisu § 5 ust. 2 pkt. 2 nadając brzmienie:**

„W zakresie warunku wskazanego w § 5 ust. 1 pkt 2) SIWZ posiadania wiedzy i doświadczenia, Wykonawca musi wykazać, że w okresie ostatnich pięciu lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie wykonał co najmniej jedną robotę budowlaną polegającą na budowie kwatery składowiskowej odpadów innych niż niebezpieczne i obojętne lub odpadów niebezpiecznych wybudowaną z drenażem podfoliowym i nadfoliowym o powierzchni min. 1,25ha i pojemności min. 90 000,00m<sup>3</sup> wraz z podaniem jej rodzaju i wartości, daty i miejsca wykonania.

W celu potwierdzenia spełniania niniejszego warunku Wykonawcy zobowiązani są przedłożyć oświadczenie o spełnianiu warunków udziału w postępowaniu według wzoru stanowiącego załącznik nr 2 do niniejszych SIWZ oraz wykaz robót budowlanych wykonanych, wg wzoru załącznik nr 4 do SIWZ i załączyć dowody dotyczące robót budowlanych wymienionych w ww. wykazie, określające, że roboty budowlane zostały wykonane zgodnie z zasadami sztuki budowlanej i prawidłowo ukończone, tzn.: poświadczenie, albo inne dokumenty – jeżeli z uzasadnionych przyczyn o obiektywnym charakterze wykonawca nie jest w stanie uzyskać poświadczenia. W przypadku, gdy zamawiający jest podmiotem, na rzecz którego roboty budowlane wskazane w wykazie, o którym mowa w podpunkcie 2), zostały wcześniej wykonane, wykonawca nie ma obowiązku przedkładania dowodów, o których mowa powyżej.

W przypadku Wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia każdy z warunków określonych w art. 22 ust. 1 ustawy Pzp powinien spełniać co najmniej jeden z tych Wykonawców albo wszyscy Wykonawcy wspólnie.

Zgodnie z art. 26 ust. 2 b ustawy Pzp. Wykonawca może polegać na wiedzy i doświadczeniu innych podmiotów niezależnie od charakteru prawnego łączącego go z nimi stosunków. Wykonawca w takiej sytuacji zobowiązany jest udowodnić zamawiającemu, iż będzie dysponował tymi zasobami w trakcie realizacji zamówienia, w szczególności przedstawiając w tym celu pisemne zobowiązanie tych podmiotów do oddania mu do dyspozycji niezbędnych zasobów na potrzeby wykonywania zamówienia. Przedmiotowe pisemne zobowiązanie lub inny dokument należy przedstawić w formie oryginału.

**Pytanie 81**

*Zamawiający określił warunek udziału w postępowaniu dotyczący wiedzy i doświadczenia, następnie kilkakrotnie go modyfikując tak aby w ostatecznym brzmieniu wykonawcy musieli wykazać się wykonaniem co najmniej jedną robotą budowlaną polegającą na budowie kwatery składowiskowej odpadów innych niż niebezpieczne i obojętne lub odpadów niebezpiecznych wybudowaną z drenażem podfoliowym i nadfoliowym o parametrach:*

- *kwatery podziemowa o różnicy pomiędzy dnem a koroną kwatery minimum 8m ze skarpami wykonanymi z przynajmniej jedną półką pośrednią z rowem kotwiącym*
- *uszczelnienie zgodnie z projektem budowlanym przedmiotu zamówienia*

- powierzchnia minimum 1,25 ha
- pojemność minimum 90.000 m<sup>3</sup>

Wykonawcy nie widzi uzasadnienia dla zmiany w dniu 30.06.2015 jednego z kluczowych warunków udziału w postępowaniu w sposób ograniczający uczciwą konkurencję poprzez wymaganie od Wykonawcy wykazanie się tak szczegółowo opisaną realizacją, co bezzasadnie ogranicza dostęp do zamówienia publicznego.

Dodatkowo informujemy, że podstawowym parametrem określającym kwaterę składowiska odpadów jest jej powierzchnia wyrażona w hektarach, co jest powszechnie stosowane w przetargach publicznych dotyczących tożsamych przedmiotów zamówienia.

Dla przykładu poniżej przedstawiamy warunki udziału z kilku ostatnich postępowań ogłoszonych o budowę kwater składowisk odpadów.

1) Zakład Zagospodarowania Odpadów w Poznaniu sp. z o.o.,  
Al. Marcinkowskiego 11, 61-827 Poznań

Przedmiot zamówienia:

Budowa kwatery S 1 wraz z infrastrukturą towarzyszącą na terenie składowiska odpadów w Suchym Lesie przy ul. Meteorytowej 1

Numer ogłoszenia: 53892-2015; data zamieszczenia: 11.03.2015

Warunek wiedzy i doświadczenia:

"w tym zakresie Zamawiający uzna warunek za spełniony, jeśli Wykonawca wykaże wykonanie w okresie ostatnich 5 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy w tym okresie, co najmniej trzech robót budowlanych polegających na budowie kwater składowania odpadów o powierzchni co najmniej 3,0 ha każda"

2) ZGO AQUARIUM Sp. z o.o

ul. Katowicka 20, 96 - 200 Rawa Mazowiecka

Przedmiot zamówienia:

Budowa kwatery składowania odpadów innych niż niebezpieczne obojętne wraz z niezbędną infrastrukturą techniczną

Warunek wiedzy i doświadczenia:

"Wykaz (wraz z referencjami) wykonanych w okresie listopada 2010 - listopada 2013 - 2 robót

dotyczących wykonania robót ogólnobudowlanych, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest

krótszy - odpowiadających swoim rodzajem i wartością dostawom stanowiącym przedmiot zamówienia wraz z dokumentami potwierdzającymi, że usługi zostały wykonane należyście z uwzględnieniem rzetelności, kwalifikacji, efektywności i doświadczenia o wartości min. 3.000.000,00 zł oraz minimum jedną robotę polegającą na budowie składowiska odpadów"

Podsumowując, czy Zamawiający zgodnie z powyższym uzasadnieniem usunie minimalne parametry wykonanej kwatery z warunku wiedzy i doświadczenia, pozostawiając ewentualnie

jedynie kryterium dotyczące jej minimalnej powierzchni?

**Odpowiedź nr 81**

**Zamawiający dokonuje zmiany zapisu § 5 ust. 2 pkt. 2 nadając brzmienie:**

„W zakresie warunku wskazanego w § 5 ust. 1 pkt 2) SIWZ posiadania wiedzy i doświadczenia, Wykonawca musi wykazać, że w okresie ostatnich pięciu lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie wykonał co najmniej jedną robotę budowlaną polegającą na budowie kwatery składowiskowej odpadów innych niż niebezpieczne i obojętne lub odpadów niebezpiecznych wybudowaną z drenażem podfoliowym i nadfoliowym o powierzchni min. 1,25ha i pojemności min. 90 000,00m<sup>3</sup> wraz z podaniem jej rodzaju i wartości, daty i miejsca wykonania.

W celu potwierdzenia spełniania niniejszego warunku Wykonawcy zobowiązani są przedłożyć oświadczenie o spełnianiu warunków udziału w postępowaniu według wzoru stanowiącego załącznik nr 2 do niniejszych SIWZ oraz wykaz robót budowlanych wykonanych, wg wzoru załącznik nr 4 do SIWZ i załączyć dowody dotyczące robót budowlanych wymienionych w ww. wykazie, określające, że roboty budowlane zostały wykonane zgodnie z zasadami sztuki budowlanej i prawidłowo ukończone, tzn.: poświadczenie, albo inne dokumenty – jeżeli z uzasadnionych przyczyn o obiektywnym charakterze wykonawca nie jest w stanie uzyskać poświadczenia. W przypadku, gdy zamawiający jest podmiotem, na rzecz którego roboty budowlane wskazane w wykazie, o którym mowa w podpunkcie 2), zostały wcześniej wykonane, wykonawca nie ma obowiązku przedkładania dowodów, o których mowa powyżej.

W przypadku Wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia każdy z warunków określonych w art. 22 ust. 1 ustawy Pzp powinien spełniać co najmniej jeden z tych Wykonawców albo wszyscy Wykonawcy wspólnie.

Zgodnie z art. 26 ust. 2 b ustawy Pzp. Wykonawca może polegać na wiedzy i doświadczeniu innych podmiotów niezależnie od charakteru prawnego łączącego go z nimi stosunków. Wykonawca w takiej sytuacji zobowiązany jest udowodnić zamawiającemu, iż będzie dysponował tymi zasobami w trakcie realizacji zamówienia, w szczególności przedstawiając w tym celu pisemne zobowiązanie tych podmiotów do oddania mu do dyspozycji niezbędnych zasobów na potrzeby wykonywania zamówienia. Przedmiotowe pisemne zobowiązanie lub inny dokument należy przedstawić w formie oryginału.

**Z uwagi na powyższe ulegają zmianie następujące zapisy SIWZ, dotyczące terminu składania i otwarcia ofert:**

**1. § 10 ust. 3 pkt.3) lit.a) SIWZ otrzymuje brzmienie:**

*a) koperta - oznakowana nazwą firmy Wykonawcy opisana jn.: **Zakład Unieszkodliwiania Odpadów Komunalnych RUDNO Sp. z o.o. ul. Stępowskiego 10, 14-100 Ostróda, Oferta w postępowaniu znak: DZP1/zp/6/2015 „Budowa podkwatery III.1 składowiska odpadów innych niż niebezpieczne i obojętne” 13.07.2015 r. godz. 11:15***

**2. § 11 ust. 1 pkt 1) otrzymuje brzmienie:**

*1) **Oferty należy składać w Biurze Zamawiającego: Zakład Unieszkodliwiania Odpadów Komunalnych RUDNO Sp. z o.o., ul. Stępowskiego 10, 14-100 Ostróda w terminie do dnia 13.07.2015 r. do godziny 11:00.***

**3. § 11 ust. 2 pkt 1) otrzymuje brzmienie:**

- 1) *Otwarcie Ofert nastąpi w biurze Zamawiającego: Zakład Unieszkodliwiania Odpadów Komunalnych RUDNO Sp. z o.o. ul. Stępowskiego 10, 14-100 Ostróda w dniu 13.07.2015 r. godz. 11:15.*

**Inne zapisy zawarte w specyfikacji istotnych warunków zamówienia pozostają bez zmian. Treść wyjaśnień jest wiążąca dla wszystkich Wykonawców.**

**Z poważaniem**

**PREZES ZARZĄDU**

*mgr Leszek Rochowicz*