

PROTEST

w postępowaniu przetargowym
na realizację: "Opracowanie dokumentacji projektowych oraz Programu
Funkcjonalno-Użytkowego dla potrzeb modernizacji stadionu sportowego w
Bytomiu przy ul. Olimpijskiej"
(numer ogłoszenia 123464)

Działając w imieniu na podstawie art. 179 i nast. ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (dalej PZP), składam w postępowaniu przetargowym na realizację "Opracowania dokumentacji projektowych oraz Programu Funkcjonalno- Użytkowego dla potrzeb modernizacji stadionu sportowego w Bytomiu przy ul. Olimpijskiej", protest na treść Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia naruszającą przepisy ustawy Prawo Zamówień Publicznych poprzez określenie warunków udziału w postępowaniu w sposób naruszający zasadę uczciwej konkurencji oraz równego traktowanie wykonawców i ograniczający możliwość starania się o udzielenie zamówienia publicznego, a przejawiające się w:

- żądaniu od oferentów posiadania niezbędnej wiedzy i doświadczenia w realizacji w ciągu ostatnich 3 lat jednego obiektu sportowego na 15.000 miejsc, oraz membranowego zadaszenia trybuny obiektu sportowego o powierzchni co najmniej 6.000 m² (Część V Warunków udziału w postępowaniu, V.2.2 i V.2.3. SIWZ)

Mając na uwadze powyższe Zamawiającemu zarzucam naruszenie przepisu art. 7 ust. 1 oraz art. 22 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych, poprzez określenie warunków udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia w sposób utrudniający uczciwą konkurencję co naraża interes skarżącego.

W związku z powyższym wnoszę o:

- uwzględnienie protestu i
- zmianę wJw zapisu SIWZ poprzez zmianę warunków udziału w postępowaniu i dopuszczenie wykonawców posiadających doświadczenie w realizacji w ciągu ostatnich 3 lat jednego obiektu sportowego na 3.500 miejsc, oraz membranowego zadaszenia trybuny obiektu sportowego o powierzchni co najmniej 2.000 m² (Część V Warunków udziału w postępowaniu, V.2.2 i V.2.3. SIWZ).

ewentualnie o

- unieważnienie postępowania

Uzasadnienie

W pierwszej kolejności wskazać należy, że niniejszy protest został wniesiony w terminie, skoro Protestujący powziął wiadomość o opublikowaniu treści SIWZ w dniu 28 kwietnia 2009r., zaś protest wnosi w dniu 5 maja 2009r.

Przed przystąpieniem do formułowania i uzasadniania poszczególnych zarzutów wskazuję, że Spółka składając niniejszy protest posiada interes prawny, który to w wyniku skarżonej treści SIWZ może doznać uszczerbku. Treść SIWZ określa warunki udziału w postępowaniu w sposób, który utrudnia uczciwą konkurencję. Co za tym idzie Protestujący po złożeniu oferty będzie podlegał wykluczeniu z postępowania. Natomiast w sytuacji zmiany SIWZ w żądanym zakresie ewentualnie w sytuacji unieważnienia postępowania i ponownego jego przeprowadzenia już po zmianie warunków udziału w postępowaniu Protestująca będzie mogła skutecznie starać się o udzielenie zamówienia.

Przechodząc do merytorycznego uzasadnienia wskazuje się, że zgodnie z art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych Zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców. W myśl natomiast art. 22 ust. 1 o udzielenie zamówienia mogą ubiegać się wykonawcy, którzy:

- 1) posiadają uprawnienia do wykonywania określonej działalności lub czynności, jeżeli ustawy nakładają obowiązek posiadania takich uprawnień;
- 2) posiadają niezbędną wiedzę i doświadczenie oraz dysponują potencjałem technicznym i osobami zdolnymi do wykonania zamówienia lub przedstawia pisemne zobowiązanie innych podmiotów do udostępnienia potencjału technicznego i osób zdolnych do wykonania zamówienia;
- 3) znajdują się w sytuacji ekonomicznej i finansowej zapewniającej wykonanie ...zamówienia ,
- 4) nie podlegają wykluczeniu z postępowania o udzielenie zamówienia.

Stosownie zaś do ust. 2 cytowanego przepisu Zamawiający nie może określać warunków udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję.

Treść powyższych przepisów dokładnie wskazuje, iż przy sporządzaniu treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia nie można ustalać warunków udziału w postępowaniu w taki sposób, któryby utrudniał uczciwą konkurencję. Oczywiście zakaz ten nie oznacza nakazu dopuszczenia do udziału w wykonawców bez dokonania ich kwalifikacji - sprawdzenia ich wiarygodności i zdolności należytego wykonania zamówienia. Natomiast precyzując warunki udziału w postępowaniu, Zamawiający winien opierać się na obiektywnych przesłankach, tak aby do udziału w postępowaniu był dopuszczony każdy wykonawca zdolny do wykonania zamówienia. Inaczej mówiąc, określając warunki udziału w postępowaniu, Zamawiający jest ściśle związany przedmiotem i wartością zamówienia a warunki powinny być formułowane w granicach jakie wyznacza przedmiot świadczenia wykonawcy umowy w zakresie zamówienia publicznego (por. Małgorzata Stachowiak "Prawo Zamówień Publicznych. Komentarz, Warszawa 2007, s.124). Uwzględniając powyższe rozważania należy dojść do wniosku, iż warunki udziału w postępowaniu wyrażające się w żądaniu od oferentów posiadania niezbędnej wiedzy i doświadczenia w realizacji w ciągu ostatnich 3 lat minimum jednego obiektu sponowego na 15.000 miejsc, oraz membranowego zadaszania trybuny obiektu sponowego o powierzchni co najmniej 6.000 m² (Część V Warunków udziału w postępowaniu, V.2.2 i V.2.3. SIWZ) ustalone zostały w oderwaniu od przedmiotu i wartości zamówienia. Wynikający bowiem z części III SIWZ - Opis przedmiotu zamówienia - zakres dokumentacji projektowej w żadnej mierze nie uzasadniał żądania od wykonawców doświadczenia w wykonaniu w/w projektów. Zgodnie bowiem z opisem przedmiotu zamówienia prace mają obejmować opracowanie kompletnej dokumentacji projektowych dla potrzeby modernizacji stadionu sportowego w Bytomiu przy ul. Olimpijskiej (...) w zakresie :

1. Wykonania projektu zadaszanej trybuny od strony zachodniej wraz z zapleczem sanitarnym dla kibiców,
2. Wykonanie projektu uzupełnienia zadaszania trybuny od strony północnej
3. Wykonanie projektu systemu wejścia-wyjścia z systemem identyfikacji personalnej (...) zgodnie z wymogami ustawy o bezpieczeństwie imprez masowych, wytycznymi UEFA oraz podręcznikiem licencyjnym PZPN,
4. Opracowanie programu funkcjonalno - użytkowego modernizacji pozostałych elementów stadionu sponowego wraz z zagospodarowaniem terenu wokół płyty boiska:

- modernizacja trybuny południowej
- modernizacja trybuny wschodniej
- wyburzenie łuku istniejącej trybuny od strony wschodniej

Stosownie zaś do ust. 2 cytowanego przepisu Zamawiający nie może określać warunków udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję.

Treść powyższych przepisów dokładnie wskazuje, iż przy sporządzaniu treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia nie można ustalać warunków udziału w postępowaniu w taki sposób, któryby utrudniał uczciwą konkurencję. Oczywiście zakaz ten nie oznacza nakazu dopuszczenia do udziału w wykonawców bez dokonania ich kwalifikacji - sprawdzenia ich wiarygodności i zdolności należytego wykonania zamówienia. Natomiast precyzując warunki udziału w postępowaniu, Zamawiający winien opierać się na obiektywnych przesłankach, tak aby do udziału w postępowaniu był dopuszczony każdy wykonawca zdolny do wykonania zamówienia. Inaczej mówiąc, określając warunki udziału w postępowaniu, Zamawiający jest ściśle związany przedmiotem i wartością zamówienia a warunki powinny być formułowane w granicach jakie wyznacza przedmiot świadczenia wykonawcy umowy w zakresie zamówienia publicznego (por. Małgorzata Stachowiak "Prawo Zamówień Publicznych. Komentarz, Warszawa 2007, s.124). Uwzględniając powyższe rozważania należy dojść do wniosku, iż warunki udziału w postępowaniu wyrażające się w żądaniu od oferentów posiadania niezbędnej wiedzy i doświadczenia w realizacji w ciągu ostatnich 3 lat minimum jednego obiektu sponowego na 15.000 miejsc, oraz membranowego zadaszania trybuny obiektu sponowego o powierzchni co najmniej 6.000 m² (Część V Warunków udziału w postępowaniu, V.2.2 i V.2.3. SIWZ) ustalone zostały w oderwaniu od przedmiotu i wartości zamówienia. Wynikający bowiem z części III SIWZ - Opis przedmiotu zamówienia - zakres dokumentacji projektowej w żadnej mierze nie uzasadniał żądania od wykonawców doświadczenia w wykonaniu w/w projektów. Zgodnie bowiem z opisem przedmiotu zamówienia prace mają obejmować opracowanie kompletnej dokumentacji projektowych dla potrzeby modernizacji stadionu sportowego w Bytomiu przy ul. Olimpijskiej (...) w zakresie

1. Wykonania projektu zadaszanej trybuny od strony zachodniej wraz z zapleczem sanitarnym dla kibiców,
2. Wykonanie projektu uzupełnienia zadaszania trybuny od strony północnej
3. Wykonanie projektu systemu wejścia-wyjścia z systemem identyfikacji personalnej (...) zgodnie z wymogami ustawy o bezpieczeństwie imprez masowych, wytycznymi UEFA oraz podręcznikiem licencyjnym PZPN,

4. Opracowanie programu funkcjonalno - użytkowego modernizacji pozostałych elementów stadionu sportowego wraz z zagospodarowaniem terenu wokół płyty boiska:

- modernizacja trybuny południowej
- modernizacja trybuny wschodniej
- wyburzenie łuku istniejącej trybuny od strony wschodniej

W tym zakresie podobnie jak w przypadku liczby miejsc nie bez znaczenia jest fakt, iż sam projekt (poza programem funkcjonalno użytkowym) dotyczył będzie właśnie wykonania dokumentacji na ok. 2.000m² tego rodzaju zadaszania. Jest to kolejny argument świadczący o tym, że Zamawiający określając warunki udziału w postępowaniu na kwestionowanym poziomie uczynił to bez powiązania z rzeczywistym zakresem prac projektowych objętych przedmiotowym zamówieniem . Dlatego też całkowicie wystarczającym byłoby określenia doświadczenia w wykonaniu w ciągu ostatnich 3 lat jednego obiektu sportowego na minimum 3.500 miejsc, oraz membranowego zadaszania trybuny obiektu sportowego o powierzchni co najmniej 2.000 m² (Część V Warunków udziału w postępowaniu, V.2.2 i V.2.3. SIWZ). Powyższe gwarantowałyby Zamawiającemu wykonanie przedmiotu zamówienia przez podmiot zdolny do jego wykonania i posiadający niezbędną wiedzę i doświadczenie.

Wskazując na powyższe wnoszę jak na wstępie.