



Warszawa, 27 lutego 2024 r.

OR-D-III.272.150.2023.AS

Uczestnicy postępowania

WYJAŚNIENIA I ZMIANA TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na wykonanie usługi Inwestora Zastępczego przy realizacji zadania inwestycyjnego pn.: „Budowa siedziby Archiwum Województwa Mazowieckiego”

Zgodnie z art. 135 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 roku – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2023 r. poz. 1605 z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą”, do Zamawiającego wpłynęły wnioski o wyjaśnienie treści specyfikacji warunków zamówienia (SWZ) w postępowaniu, którego przedmiotem jest **wykonanie usługi Inwestora Zastępczego przy realizacji zadania inwestycyjnego pn.: „Budowa siedziby Archiwum Województwa Mazowieckiego”**.

Działając na podstawie art. 135 ust. 2 i art. 137 ust. 1 ustawy Zamawiający udziela następujących wyjaśnień oraz dokonuje zmiany treści specyfikacji warunków zamówienia:

Pytanie 1

SWZ, par. 23.4 - zwracamy uwagę, że przyznanie maksymalnej liczby punktów w kryterium "Doświadczenie Inwestora Zastępczego" za sześciokrotne pełnienie funkcji koordynatora inspektorów nadzoru w ciągu 7 lat oznacza, że przy szacunkowym czasie budowy budynku o powierzchni 10 000 m² (min 2 lata) nie ma praktycznej możliwości uzyskania maksymalnej punktacji nawet przy równoległym pełnieniu tej funkcji na więcej niż jednej budowie. Prosimy o zmianę wyliczenia punktacji w tym kryterium uwzględniająca powyższe zastrzeżenie/ względnie wykreślenie ograniczenia czasowego (7 lat).

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje zapisy dotyczące wyliczenia punktacji w przedmiotowym kryterium. W ocenie Zamawiającego sześciokrotne pełnienie funkcji koordynatora inspektorów nadzoru w ciągu 7 lat oznacza, że przy szacunkowym czasie budowy budynku o powierzchni 10 000 m² (min 2 lata) jest praktyczna możliwość uzyskania maksymalnej punktacji przy równoległym pełnieniu tej funkcji na więcej niż jednej budowie.

Pytanie 2

Wzór umowy, par. 10.1.5 - zapis uniemożliwia waloryzację usług, które zostały opóźnione z przyczyn innych niż wyłącznie zależnych od Zamawiającego. Oznaczałoby to, że Inwestor Zastępczy mógłby być pozbawiony prawa do waloryzacji usług, które opóźniły się z innych przyczyn, np. z przyczyn zależnych od wykonawcy robót (co jest częstym przypadkiem). Prosimy o zmianę na wyłączenie z waloryzacji tylko usług opóźnionych z przyczyn wyłącznie zależnych od Inwestora Zastępczego

Odpowiedź

Zamawiający **nie wyraża zgody na wprowadzenie zmiany** zaproponowanej przez Wykonawcę. W ocenie Zamawiającego zapisy umowy zabezpieczają interesy każdej ze Stron.

Pytanie 3

Par. 13 Umowy Kary Umowne. Z uwagi na zasady kształtowania umowy z zachowaniem równości jej stron prosimy o uwzględnienie w zapisach przypadku odstąpienia od Umowy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego. Jednocześnie wnioskujemy o zmniejszenie wysokości kar umownych

Odpowiedź

Zamawiający **nie wyraża zgody na wprowadzenie zmiany** zaproponowanej przez Wykonawcę.

Pytanie 4

zgodnie z par 19 ust 7 SWZ Wykonawca wypełnia JEDZ tworząc dokument elektroniczny. W tym celu może korzystać z elektronicznego narzędzia do wypełniania JEDZ (...). Prosimy o zamieszczenie na platformie pliku JEDZ z rozszerzeniem xml.

Odpowiedź

Wykonawca wypełnia formularz jednolitego europejskiego dokumentu zamówienia (JEDZ).

Pytanie 5

Par. 3 ust. 1 pkt 1 i 4 – Wykonawca uprzejmie prosi o wyjaśnienie w jakim terminie Zamawiający będzie udostępniał wspomniane dokumenty i dane? W opinii Wykonawcy z racji istotności tych zapisów dla efektywnej realizacji niniejszej Umowy, na czym obu Stronom zależy termin ten powinien zostać w treści Umowy określony. Biorąc pod uwagę doświadczenie zawodowe oraz zakres prac wykonawca uprzejmie wnosi o określenie terminu jako 2 dni robocze od dnia podpisania niniejszej Umowy.

Odpowiedź

1. Zamawiający **dokonyuje zmiany** treści specyfikacji warunków zamówienia w następujący sposób: **§ 3 ust. 1 projektowanych postanowień umowy** otrzymuje brzmienie:
 - 1) **udostępnienia Wykonawcy dokumentów i danych związanych z wykonaniem przedmiotu Umowy, będących w posiadaniu Zamawiającego, a mogących mieć wpływ na zakres i jakość świadczonych usług objętych Przedmiotem Umowy w terminie 2 dni roboczych od dnia podpisania Umowy. W przypadku dokumentów i danych, których Zamawiający nie posiada w dniu podpisania Umowy, związanych z wykonaniem przedmiotu Umowy, będących, a mogących mieć wpływ na zakres i jakość świadczonych usług objętych Przedmiotem Umowy, Zamawiający przekaże je Wykonawcy w terminie 5 dni od dnia wejścia w ich posiadanie.**
2. Zamawiający **nie wyraża zgody na wprowadzenie zmiany** w § 3 ust. 4 projektowanych postanowień umowy.

Pytanie 6

Par. 3 ust. 1 pkt 3 - Wykonawca uprzejmie prosi o dodanie następującego zwrotu „niezwłocznie, ale nie później niż 3 dni robocze od dnia zadania danego pytania”. W opinii Wykonawcy termin ten powinien być wyczerpująco określony w treści niniejszej Umowy, w szczególności aby rozstrzygnąć wszelkie możliwe wątpliwości w zakresie interpretacji zwrotu „niezwłocznie”, co pozwoli na bardziej efektywną realizację postanowień niniejszej Umowy, na czym Stronom zależy.

Odpowiedź

Zamawiający **nie wyraża zgody na wprowadzenie zmiany** zaproponowanej przez Wykonawcę. Zamawiający pod terminem „**niezwłocznie**” rozumie termin realny, mający na względzie okoliczności miejsca i czasu. W przedmiotowych projektowanych postanowieniach umowy termin został użyty w sposób prawidłowy, ponieważ udzielanie Wykonawcy odpowiedzi na zagadnienia dotyczące realizacji Umowy może być uzależnione od działalności innych organów, konsultacji z projektantem itd. Odpowiedź może również być związana z koniecznością zwiększenia/zmniejszenia środków finansowych co uniemożliwia przekazanie odpowiedzi w okresie wnioskowanych 3 dni roboczych.

Pytanie 7

Par. 4 ust. 11 - Wykonawca uprzejmie prosi o wyjaśnienie w jakim terminie Zamawiający będzie wydawał zatwierdzenie zwiększenia kosztów. W opinii Wykonawcy z racji istotności tych zapisów dla efektywnej realizacji niniejszej Umowy na czym obu Stronom zależy dokonywanie akceptacji Zamawiającego powinno odbywać się jak najszybciej. W związku z powyższym wykonawca uprzejmie prosi o określenie, iż Zamawiający dokona akceptacji zmiany dot. zwiększenia kosztów w terminie 2 dni roboczych od dnia otrzymania od Wykonawcy stosownego wniosku w tym zakresie.

Odpowiedź

Zamawiający **nie wyraża zgody na wprowadzenie zmiany** zaproponowanej przez Wykonawcę. Zamawiający podkreśla, że jest zamawiającym publicznym i zmiana wartości umowy (zwiększenie nakładów finansowych) zobowiązany jest rozpatrywać w świetle przede wszystkim przepisów dotyczących zamówień publicznych, finansów publicznych, jak i przepisów ustrojowych. Zwiększenie nakładów finansowych następuje przez odpowiednie organy samorządu województwa, które zbierają się na cyklicznych posiedzeniach. Wnioskowane wprowadzenie terminu dot. zwiększenia kosztów liczone od dnia otrzymania od Wykonawcy stosownego wniosku w tym zakresie jest nierealne dla Zamawiającego.

Pytanie 8

Par. 5 ust. 5 pkt 2 i 6 - Wykonawca uprzejmie prosi o wyjaśnienie w jakim terminie Zamawiający będzie wydawał zatwierdzenie zmiany danej osoby. W opinii Wykonawcy z racji istotności tych zapisów dla efektywnej realizacji niniejszej Umowy na czym obu Stronom zależy dokonywanie akceptacji Zamawiającego powinno odbywać się jak najszybciej. W związku z powyższym wykonawca uprzejmie prosi o określenie, iż Zamawiający dokona akceptacji zmiany danej osoby w terminie 2 dni roboczych od dnia otrzymania od Wykonawcy stosownego wniosku w tym zakresie.

Odpowiedź

Zamawiający **nie wyraża zgody na wprowadzenie zmiany** zaproponowanej przez Wykonawcę. Zgodnie z § 5 ust. 5 pkt. 1 projektowanych postanowień umowy „Wykonawca winien przedłożyć Zamawiającemu propozycję osoby, która ma zastąpić osobę zmienianą, nie później niż na 14 dni przed planowanym skierowaniem tej osoby do realizacji usługi; (...) – zapis ten oznacza, że Zamawiający ma 14 dni na weryfikację dokumentów i ewentualną zgodę na wprowadzenie zmian osobowych w Personelu Kluczowym.

Pytanie 9

Par. 6 ust. 10 - Wykonawca uprzejmie prosi o wyjaśnienie ile czasu zamawiający będzie weryfikował dany projekt umowy podwykonawczej. W opinii Wykonawcy z racji istotności tych zapisów dla efektywnej realizacji niniejszej Umowy na czym obu Stronom zależy dokonywanie weryfikacji Zamawiającego powinno odbywać się jak najszybciej. W związku z powyższym

Wykonawca uprzejmie prosi o określenie, iż Zamawiający dokona weryfikacji danej umowy podwykonawczej w terminie nie dłuższym niż 7 dni od dnia otrzymania od Wykonawcy stosownego projektu umowy w tym zakresie.

Odpowiedź

Zamawiający **dokонуje zmiany** treści specyfikacji warunków zamówienia w następujący sposób:

§ 6 ust. 10 projektowanych postanowień umowy otrzymuje brzmienie:

„W przypadku, gdy Wykonawca w celu potwierdzenia spełnienia warunków udziału w postępowaniu polegał na zasobach podmiotu trzeciego, który zobowiązał się do realizacji usług, do realizacji których wymagane jest udostępnione doświadczenie, niezwłocznie po podpisaniu Umowy, a przed przystąpieniem do realizacji usług będących przedmiotem Umowy, Wykonawca złoży Zamawiającemu projekt umowy o podwykonawstwo z tym podmiotem, celem oceny przez Zamawiającego czy udostępnienie zasobów ma charakter realny, a podmiot będzie rzeczywiście świadczył usługi do realizacji których wymagane jest udostępnione doświadczenie. Zamawiający dokona weryfikacji projektu umowy podwykonawczej w terminie 14 dni od daty otrzymania od Wykonawcy. W przypadku, gdy Zamawiający uzna, że realizacja usług przez podmiot udostępniający zasoby nie ma charakteru realnego, wezwie Wykonawcę do zmiany projektu umowy o podwykonawstwo wyznaczając termin na jej dokonanie, nie dłuższy niż 7 dni.”

Pytanie 10

Par. 7 ust. 1 pkt 2 – Wykonawca uprzejmie prosi o zmianę zwrotu 2 dni na zwrot 2 dni robocze. W opinii Wykonawcy z racji możliwości wystąpienia dni wolnych od pracy termin dwóch dni roboczych będzie bardziej odpowiedni, co dodatkowo będzie sprzyjać efektywnej realizacji niniejszej umowy na czym obu Stronom zależy.

Odpowiedź

Zamawiający **nie wyraża zgody na wprowadzenie zmiany** zaproponowanej przez Wykonawcę. Postanowienia § 7 ust. 1 pkt 2 projektowanych postanowień umowy dotyczą nagłych i nieprzewidzianych zdarzeń, co więcej mających wpływ na termin i budżet Inwestycji, dlatego istotne jest, z punktu widzenia interesu publicznego, żeby Zamawiający został poinformowany jak najszybciej w celu niezwłocznego podjęcia działań.

Pytanie 11

Par. 10 ust. 1 pkt 7 - Wykonawca uprzejmie prosi o wyjaśnienie dlaczego limit waloryzacji jest ustalony na 15% ceny podanej w ofercie Wykonawcy. W opinii Wykonawcy zmiany wynagrodzenia zarówno pojedyncze, jak i łączne w efekcie zastosowania postanowień niniejszego par. powinny odzwierciedlać rzeczywistą sytuację oraz zmiany, które są podstawą do zmiany wynagrodzenia. W związku z powyższym wspomniane podstawy i w efekcie wartości zmian, które powinny zostać dokonane mogą przekroczyć limit 15% ceny oferty Wykonawcy, a zatem Wykonawca uprzejmie sugeruje o wykreślenie zapisów niniejszego ustępu (zniesienie limitu).

Odpowiedź

Zamawiający **nie wyraża zgody na wprowadzenie zmiany** zaproponowanej przez Wykonawcę. Zamawiający przypomina, że jest to zamówienie publiczne. Zamawiający musi szacować koszty inwestycji w tym również waloryzacji dla właściwego wydatkowania środków publicznych. Zamawiający uwzględnił możliwość nieoczekiwanego wzrostu cen i w konsekwencji przewidział możliwość zwiększenia na skutek waloryzacji całkowitego wynagrodzenia wykonawcy co najmniej do 15%, jednocześnie Zamawiający wskazuje, że waloryzacja na tym poziomie stanowi zachowanie zgodności z zasadami współżycia społecznego.

Pytanie 12

Par. 12 ust. 7 – Wykonawca uprzejmie prosi o wyjaśnienie dlaczego to Wykonawca ma ponosić koszty przedłużenia gwarancji zabezpieczenia należytego wykonania Umowy bez względu na przyczynę przedłużenia oraz tryb jego dokonania? W opinii Wykonawcy w sytuacjach, które wynikną z okoliczności niezależnych od Wykonawcy nie powinien on ponosić kosztów przedłużenia gwarancji zabezpieczenia należytego wykonania niniejszej Umowy.

Odpowiedź

Zamawiający **nie wyraża zgody na wprowadzenie zmiany** zaproponowanej przez Wykonawcę. Zamawiający wymaga zabezpieczenia należytego wykonania umowy zgodnie z przepisami ustawy Prawo zamówień publicznych. Wykonawca zobowiązany jest do utrzymania ważności zabezpieczenia przez cały okres realizacji Umowy. Wydłużenie okresu realizacji jest powiązane z § 15 projektowanych postanowień umownych określających możliwość wprowadzania zmian postanowień umowy. Prawem Zamawiającego jest nałożenie na Wykonawcę wniesienia zabezpieczenia należytego wykonania umowy. Zamawiający wymaga wniesienia zabezpieczenia należytego umowy na cały okres realizacji umowy w tym na okresy wynikające z konieczności wydłużenia terminów realizacji, wprowadzonych na podstawie zmian umownych projektowanych w § 15.

Pytanie 13

Par. 13 ust. 1 i 2 - Wykonawca uprzejmie prosi o zmianę wysokości kar umownych oraz limitu w ust. 1 pkt 1 z 10% na 5%, w ust. 1 pkt 2 i 4 0,5% na 0,05%, w ust. 1 pkt 3 z 200 zł na 50 zł, w ust. 1 pkt 5 z 2 000 zł na 200 zł, w ust. 1 pkt 7 z 500 zł na 100 zł, a w ust. 2 o obniżenie maksymalnej wielkości kar umownych z 25% na 10%. W opinii Wykonawcy proponowane wysokości kar umownych oraz ich limit (maksymalna wysokość kar umownych) będą bardziej odpowiednie w stosunku do zakresu prac Wykonawcy, a także za względu na fakt, iż kary umowne są niezależne od poniesionej przez Zamawiającego rzeczywistej szkody w związku z wymienionymi sytuacjami.

Odpowiedź

Zamawiający **nie wyraża zgody na wprowadzenie zmiany** zaproponowanej przez Wykonawcę. Projektowane wielkości kar umownych służą zabezpieczeniu interesu publicznego.

Pytanie 14

Par. 14 ust. 1 – Wykonawca uprzejmie prosi o zmianę zwrotu „Odstąpienie od Umowy przez Zamawiającego może nastąpić w szczególności ze skutkiem ex nunc” na zwrot „Odstąpienie od Umowy następuje ze skutkiem ex nunc”. W opinii Wykonawcy każdy przypadek odstąpienie od niniejszej Umowy powinien być ze skutkiem ex nunc, gdyż odstąpienie od Umowy według Wykonawcy nie powinno niweczyć całej dotychczasowej współpracy Stron oraz postępu prac w związku z realizacją niniejszej Umowy (wszelkie świadczenia między Stronami będą musiały być zwrócone w przypadku skutku ex tunc), w szczególności, iż Zamawiający przewidział mechanizm płatności częściowych. W związku z powyższym Wykonawca uprzejmie prosi o dokonanie proponowanej zmiany, w szczególności, iż zapisy ust. 5 oraz 6 świadczą o intencji Stron, aby skutek odstąpienia był ex nunc.

Odpowiedź

Zamawiający **dokonuje zmiany** treści specyfikacji warunków zamówienia w następujący sposób:

§ 14 ust. 1 projektowanych postanowień umowy otrzymuje brzmienie:

„Zamawiający może odstąpić od Umowy na podstawie regulacji ustawy Pzp lub Kodeksu Cywilnego. W takim przypadku Zamawiający nie ma obowiązku skorzystania w pierwszej kolejności z umownego prawa do odstąpienia. Umowne prawo odstąpienia nie wyprzedza regulacji przepisów prawa. Odstąpienie od Umowy może nastąpić, wedle wyboru

Zamawiającego, w całości lub w oznaczonej części. Odstąpienie od Umowy przez Zamawiającego następuje ze skutkiem ex nunc.”

Pytanie 15

Par. 14 ust. 2 pkt 7, 9, 11 i 12 – Wykonawca uprzejmie prosi o dodanie zwrotów, jak w pkt powyżej, iż „W tych przypadkach Zamawiający przed odstąpieniem od Umowy wezwie Wykonawcę do prawidłowego wykonywania swoich obowiązków w terminie 7 dni.” W opinii Wykonawcy odstąpienie od Umowy powinny być ostatecznym działaniem Zamawiającego, zatem zasadnym będzie pisemne zawiadomienie oraz wyznaczenie dodatkowego terminu Wykonawcy na naprawienie uchybień i w dalszym ciągu efektywną realizację niniejszej Umowy na czym obu Stronom zależy.

Odpowiedź

Zamawiający **nie wyraża zgody na wprowadzenie zmiany** zaproponowanej przez Wykonawcę. Zapisy tych punktów wskazują na rażące i skrajnie nieodpowiedzialne naruszenie zapisów umownych i narażają Zamawiającego na szkody materialne i niematerialne. Dodatkowo należy zauważyć, że stanowią nie tylko naruszenie postanowień umownych, ale również rażące naruszenie przepisów ustawy Prawo budowlane. Zamawiający w tych wypadkach nie przewiduje wcześniejszego wezwania Wykonawcy do prawidłowego wykonywania swoich obowiązków w terminie 7 dni.

Pytanie 16

Par. 14 ust. 2 pkt 8 – Wykonawca uprzejmie prosi o dodanie zwrotu, iż „..., pod warunkiem, iż wspomniane złożenie wniosku i rozpoczęcie wspomnianych procedur wpłynie na prawidłową realizację niniejszej Umowy przez Wykonawcę”. W opinii Wykonawcy odstąpienie od Umowy powinny być ostatecznym działaniem Zamawiającego, zatem zasadnym będzie wykazanie zależności między procedurą określona w niniejszym pkt 5, a prawidłową realizacją niniejszej Umowy i w dalszym ciągu efektywną realizację niniejszej Umowy na czym obu Stronom zależy.

Odpowiedź

Zamawiający **nie wyraża zgody na wprowadzenie zmiany** zaproponowanej przez Wykonawcę. W ocenie Zamawiającego charakter i zakres zamówienia wskazują, że w przypadku o którym mowa w § 14 ust. 2 pkt 8 projektowanych postanowień umowy nie ma możliwości wykonywania przedmiotu zamówienia zgodnie z postanowieniami umowy i zapisów SWZ

Pytanie 17

Par. 17 ust. 5 - Wykonawca uprzejmie prosi o określenie, iż całość autorskich praw majątkowych do danego utworu zostanie przeniesiona na Zamawiającego z chwilą zapłaty wynagrodzenia Wykonawcy za dany utwór. W opinii Wykonawcy w omawianej sytuacji przeniesienie praw autorskich powinno nastąpić z chwilą zapłaty wynagrodzenia za dane Utwory stworzone przez Wykonawcę i wchodzące w skład przedmiotu Umowy. Wspomniane rozwiązanie będzie zabezpieczało obie Strony (Zamawiający otrzyma odebrane i prawidłowo wykonane Utwory, a Wykonawca otrzyma należne mu wynagrodzenie z tego tytułu), jak również sprzyjało efektywnej realizacji niniejszej Umowy na czym obu Stronom zależy.

Odpowiedź

Zamawiający **nie wyraża zgody na wprowadzenie zmiany** zaproponowanej przez Wykonawcę.

Pytanie 18

Par. 22 ust. 4 - Wykonawca uprzejmie prosi o dodanie następującego zwrotu „Wszelkie spory pozostające w związku z niniejszą Umową zostaną rozstrzygnięte polubownie w dobrej wierze przez Strony, a w przypadku braku rozstrzygnięcia polubownego w ciągu 30 dni od dnia

powstania danego sporu wszelkie spory będą rozstrzygane przez sąd powszechny właściwy dla siedziby Zamawiającego.” W opinii Wykonawcy w pierwszej kolejności Strony powinny próbować rozstrzygać wszelkie spory w dobrej wierze polubownie, aby móc efektywnie realizować Umowę i jej postanowienia na czym obu Stronom zależy.

Odpowiedź

Zamawiający **dokonuje zmiany** treści specyfikacji warunków zamówienia w następujący sposób:

§ 22 ust. 4 projektowanych postanowień umowy otrzymuje brzmienie:

„Strony zgodnie postanawiają, iż wszelkie spory pozostające w związku z Umową zostaną rozstrzygnięte polubownie w dobrej wierze przez Strony, a w przypadku braku rozstrzygnięcia polubownego w ciągu 30 dni od dnia powstania danego sporu wszelkie spory będą rozstrzygane przez sąd powszechny właściwy dla siedziby Zamawiającego.”

Pytanie 19

Działając w oparciu o art. 135 ust. 1 i ust. 2 Ustawy z dnia 11 września 2019 - Prawo zamówień publicznych (Dz.U. poz. 2019), zwracamy się z wnioskiem o wyjaśnienie i ustosunkowanie do treści SWZ w poniższym zakresie.

W nawiązaniu do §10, pkt. 1, ppkt. 2a Specyfikacji warunków Zamówienia tj.: w okresie ostatnich pięciu lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, wykonał zgodnie z obowiązującymi przepisami oraz zasadami wiedzy technicznej, co najmniej jedną usługę Inwestora Zastępczego obejmującego co najmniej budowę lub przebudowę budynku o pow. użytkowej co najmniej 10 000,00 m² .

Prosimy o zmianę wymagań ppkt. 8.2.4 IDW na: w okresie ostatnich pięciu lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, wykonał zgodnie z obowiązującymi przepisami oraz zasadami wiedzy technicznej, co najmniej dwóch usług Inwestora Zastępczego obejmujących co najmniej budowę lub przebudowę budynku o pow. użytkowej co najmniej 7 000,00 m² każdy. Warunek w obecnym brzmieniu ogranicza warunki udziału w postępowaniu podmiotom zdolnym do jego należytej realizacji.

Określenie warunków udziału w postępowaniu powinno być odpowiednie do osiągnięcia celu, jakiemu służy, tj. wyboru wykonawcy dającego rękojmię należytego wykonania zamówienia oraz nieograniczającego dostępu do zamówienia wykonawcom zdolnym do jego wykonania.

Zasada proporcjonalności oznacza, iż opisane przez Zamawiającego warunki udziału w postępowaniu muszą być uzasadnione wartością zamówienia, charakterystyką, zakresem, stopniem złożoności lub warunkami realizacji zamówienia. Nie powinny one także ograniczać dostępu do zamówienia wykonawcom dającym rękojmię należytego jego wykonania (wyrok KIO z 27 kwietnia 2017 r., KIO 697/17 oraz wyrok KIO z dnia 19 kwietnia 2022 r. sygn. akt KIO 882/22). Adekwatność, konieczność i wystarczalność to wyznaczniki zasady proporcjonalności, które muszą być brane pod uwagę przy kształtowaniu warunków udziału w postępowaniu (zob. uchwała KIO 24 kwietnia 2018 r., KIO/KU 15/18), zaś ważną wskazówką, płynącą z orzeczenia KIO z 8 marca 2013 r. (KIO 426/13) jest obowiązek oceny sytuacji rynkowej przez Zamawiającego przy formułowaniu warunków udziału w postępowaniu.

Określenie warunków podmiotowych musi ponadto polegać na wyznaczeniu „minimalnych poziomów zdolności”, a więc nawiązywać do posiadania doświadczenia w realizacji zamówień, np. robót budowlanych o zbliżonym charakterze, do przedmiotu udzielanego zamówienia. Ustawa Pzp nie określa w żadnym z przepisów wymogu legitymowania się przez wykonawcę dokładnie takimi samymi zrealizowanymi zamówieniami, jak przedmiot zamówienia, o które się ubiega. Opis warunku nie może więc przenosić na zasadzie 1:1 opisu przedmiotu zamówienia.

Na fakt, że warunek udziału w postępowaniu nie musi i nie powinien obejmować zamówienia identycznego, bo też nie taka jest rola wykazania warunków udziału w postępowaniu zwróciła uwagę także KIO w wyroku z 6.05.2021 r., sygn. akt KIO 834/21

W postępowaniu mają wziąć udział wykonawcy, którzy rzeczywiście są w stanie zrealizować zamówienie, a nie tylko wykonawcy w przeszłości wykonujący dokładnie takie samo zamówienie. Wykonawcy powinni mieć możliwość wykazania się doświadczeniem w zakresie czynności podobnych do tych, które są objęte zakresem danego zamówienia, a nie identycznych.

Zmiana warunków na wnioskowane w niniejszym piśmie daje Zamawiającemu gwarancję, że wybrany Wykonawca będzie posiadał kompetentny personel, który należyce wykona zamówienie, a jednocześnie zwiększa krąg potencjalnych wykonawców, a tym samym zwiększa konkurencyjność postępowania.

Odpowiedź

Zamawiający **nie wyraża zgody na wprowadzenie zmiany** zaproponowanej przez Wykonawcę. Zamawiający dopuścił budowę lub przebudowę budynku (o dowolnej funkcji) porównywalnego powierzchniowo z projektowanym. Zamawiający nie wymaga od Oferenta realizacji takiego samego zadania, aczkolwiek oczekuje, że wykaże doświadczenie w zakresie porównywalnej inwestycji.

Ujednolicony tekst projektowanych postanowień umowy, uwzględniający wprowadzone zmiany, stanowi załącznik do niniejszego pisma.

Zgodnie z art. 135 ust. 6 oraz art. 137 ust. 2 ustawy treść zapytań wraz ze zmianą i wyjaśnieniami treści specyfikacji warunków zamówienia zostaną udostępnione na [stronie Platformy Zakupowej prowadzonego postępowania](#).

Z poważaniem
Dyrektor Departamentu Nadzoru
Właścicielskiego i Inwestycji

Monika Sokulska
podpisano kwalifikowanym
podpisem elektronicznym

Załączniki:

1. Załącznik nr 1. Ujednolicony tekst projektowanych postanowień umowy