

Warszawa, dnia 06 lutego 2023 roku

**Do:**

**Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej**  
ul. Postępu 17a, 02-676 Warszawa

**Zamawiający:**

**Powiat Ostrołęcki**  
Plac Gen. J. Bema 5, 07-410 Ostrołęka  
e-mail: [kancelaria@powiatostrolecki.pl](mailto:kancelaria@powiatostrolecki.pl)  
[marzena.swiecicka@powiatostrolecki.pl](mailto:marzena.swiecicka@powiatostrolecki.pl)

**Odwołujący:**

**TAMEX OBIEKTY SPORTOWE S.A.**

ul. Idzikowskiego 16, 00-710 Warszawa  
NIP: 525-22-18-385

reprezentowany przez pełnomocnika:

**Mateusza Brzezińskiego**  
**Jarzyński Brzeziński Partners**  
Brzeziński i Wspólnicy Sp.j.  
e-mail: [m.brzezinski@jbp-law.pl](mailto:m.brzezinski@jbp-law.pl)  
adres do doręczeń – jak Odwołującego

**Dotyczy:** postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego pod nazwą „Przebudowa boiska piłkarskiego przy Zespole Szkół Powiatowych w Kadzidle” (znak postępowania: ZPB.272.TP.02.2023) - ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Biuletynie Zamówień Publicznych nr 2023/BZP 00073536/01 z dnia 31.01.2023 r. („**Postępowanie**”).

## **ODWOŁANIE**

Działając na podstawie przepisu art. 513 pkt 1 oraz art. 505 ust. 1, w związku z art. 515 ust. 2 pkt 2) ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 z późn. zm., dalej zwana „PZP”) w imieniu Odwołującego, w oparciu o udzielone mi pełnomocnictwo z dnia 06.02.2023 r.

(załącznik nr 1 do Odwołania), zaskarżam czynności podjęte przez Zamawiającego polegające na:

- 1) sporządzeniu opisu przedmiotu zamówienia w sposób niezgodny z przepisem art. 99 ust. 4 PZP, tj. w sposób utrudniający uczciwą konkurencję.**

Opisanym powyżej czynnościom Zamawiającego zarzucam naruszenie:

- 1) art. 99 ust. 4 PZP w zw. z art. 16 PZP** poprzez sporządzenie opisu przedmiotu zamówienia w sposób utrudniający uczciwą konkurencję, **podczas gdy** obowiązkiem Zamawiającego jest sporządzenie takiego opisu przedmiotu zamówienia, który będzie stanowił wyraz prawdziwych i uzasadnionych potrzeb Zamawiającego, jednocześnie zgodnych z przepisami.

W związku z powyżej wskazanymi zarzutami **wnoszę o:**

1. merytoryczne rozpatrzenie przez Krajową Izbę Odwoławczą („KIO”) niniejszego odwołania i jego uwzględnienie w całości,
2. dopuszczenie i przeprowadzenie dowodów z dokumentacji Postępowania, a także dowodów, które zostaną powołane i przedłożone na rozprawie,
3. nakazanie Zamawiającemu dokonania modyfikacji ogłoszenia o zamówieniu oraz SWZ w sposób zgodny z treścią odwołania,
4. zasądzenie od Zamawiającego na rzecz Odwołującego kosztów postępowania odwoławczego, w tym kosztów doradztwa prawnego, według norm przepisanych i zgodnie z fakturą przedstawioną przez Odwołującego na rozprawie.

## WYMAGANIA FORMALNE ODWOŁANIA

W związku z faktem, że wartość przedmiotu zamówienia objętego Postępowaniem jest mniejsza niż progi unijne, zgodnie z art. 515 ust. 2 pkt 2) PZP, odwołanie wnosi się w terminie 5 dni od dnia zamieszczenia dokumentów zamówienia na stronie internetowej prowadzonego postępowania.

W dniu 31.01.2023 r. ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Biuletynie Zamówień Publicznych, a Zamawiający umieścił dokumentację postępowania na stronie internetowej prowadzonego postępowania.

Niniejsze odwołanie zostało zatem wniesione w terminie wynikającym z art. 515 ust. 2 pkt 2) PZP.

Jednocześnie Odwołujący informuje, że wpis od odwołania w kwocie 10.000 złotych został uiszczony przed dniem wniesienia odwołania, a dowód uiszczenia wpisu jest załączony do odwołania (**załącznik nr 3 do niniejszego odwołania**).

## INTERES ODWOŁUJĄCEGO WE WNIESIENIU ODWOŁANIA

Odwołujący jest jednym z wiodących wykonawców zamówień publicznych związanych z budową obiektów sportowych na polskim rynku – w konsekwencji posiada co najmniej potencjalną możliwość uzyskania przedmiotowego zamówienia, co więcej – jest realnie zainteresowany jego uzyskaniem. Należy jednak zwrócić uwagę, iż sformułowane przez Zamawiającego postanowienia ogłoszenia o zamówieniu oraz SWZ, do których referuje niniejsze odwołanie, jako postanowienia wadliwe, uniemożliwiają mu złożenie konkurencyjnej oferty.

Odwołujący może ponieść szkodę w postaci nieuzyskania przedmiotowego zamówienia, a tym samym nieosiągnięcia spodziewanego zysku z jego realizacji. Szkada pozostaje w tej sytuacji w adekwatnym związku przyczynowo-skutkowym z uchybieniami, których – przy redagowaniu dokumentacji Postępowania – dopuścił się Zamawiający.

## UZASADNIENIE

### 1. STAN FAKTYCZNY

1.1 Zamawiający wszczął Postępowanie, którego przedmiotem jest „Przebudowa boiska piłkarskiego przy Zespole Szkół Powiatowych w Kadzidle”. Stosowne ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Biuletynie Zamówień Publicznych pod nr 2023/BZP 00073536/01 z dnia 31.01.2023 r.

1.2 Postępowanie jest prowadzone w trybie podstawowym bez negocjacji.

**Dowód:** ogłoszenie o zamówieniu z 31.01.2023 r.

SWZ udostępniona wykonawcom (w dokumentacji Postępowania)

### 2. ROZWINIĘCIE ZARZUTÓW

#### **Zarzut naruszenia art. 99 ust. 4 PZP w zw. z art. 16 PZP**

##### Zagadnienia ogólne

2.1.1 Zgodnie z treścią art. 99 ust. 4 PZP, przedmiotu zamówienia nie można opisywać w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję, w szczególności przez wskazanie znaków towarowych, patentów lub pochodzenia, źródła lub szczególnego procesu, który charakteryzuje produkty lub usługi dostarczane przez konkretnego wykonawcę, jeżeli mogłoby to doprowadzić do uprzywilejowania lub wyeliminowania niektórych wykonawców lub produktów.

2.1.2 W niniejszym Postępowaniu, Zamawiający nie sporządził opisu przedmiotu zamówienia w sposób zgodny z przepisem art. 99 ust. 4 PZP.

2.1.3 Przypomnieć należy, że podstawowym celem zamówień publicznych jest zaspokajanie uzasadnionych potrzeb Zamawiającego, a w tym

konkretnym Postępowaniu również pośrednio zaspokajanie potrzeb szerszej zbiorowości. Zasady udzielania zamówień publicznych wyrażone w przepisie art. 16 PZP mają sprzyjać temu, aby te potrzeby były zaspokojone w jak najwyższym stopniu, czemu sprzyja uczciwe konkurowanie wykonawców o zamówienie. Wskazany cel zamówień publicznych nie jest więc spełniony wtedy, gdy Zamawiający przedstawia opis przedmiotu zamówienia w sposób, który jest całkowicie zbędny czy też w sposób nieuzasadniony.

- 2.1.4 Dla wykazania powyższego stanu rzeczy wystarczające jest uprawdopodobnienie możliwości wystąpienia zakłócenia uczciwej konkurencji, a nie jej udowodnienie. Już sama potencjalna możliwość wystąpienia sytuacji utrudnienia uczciwej konkurencji może uzasadniać stwierdzenie naruszenia ww. przepisu (por. wyrok KIO z dnia 9 września 2021 r., sygn. akt KIO 2130/21).

#### Aktualny certyfikat FPP dla producenta trawy (FIFA Preferred Producer)

- 2.1.5 Zgodnie z treścią załącznika do SWZ pn. Opis techniczny, rozdział 7.1.1, poz. Wymagane dokumenty dotyczące nawierzchni, lit. c oraz załącznika do SWZ pn. Specyfikacja techniczna, rozdział Nawierzchnia boisk z trawy syntetycznej, ust. 3.2 pkt 2, Zamawiający wymaga, aby oferowana nawierzchnia boiska piłkarskiego spełniała następujący wymóg w zakresie posiadanych dokumentów – *Aktualny certyfikat FPP dla producenta trawy (FIFA Preferred Producer)*.
- 2.1.6 Podkreślić przy tym należy, że jest to wymóg nadmierny i dyskryminujący – ograniczający uczciwą konkurencję.
- 2.1.7 Zamawiający określając swoje oczekiwania, uznał, że producent nawierzchni musi przynależeć do grupy FIFA Preferred Producers (FPP). Lista wszystkich producentów preferowanych przez federację piłkarską FIFA dostępna jest na stronie internetowej federacji i tylko 8 producentów posiada status FIFA Preferred Producers (w załączeniu,

jako dowód, aktualna informacja ze strony internetowej FIFA). Jest to publiczna baza danych Programu Jakości FIFA.

- 2.1.8 Oprócz FPP istnieje jednak jeszcze jeden typ producentów nawierzchni rekomendowanych przez FIFA – FIFA Licensees. Lista tych podmiotów obejmuje 28 producentów z całego świata.
- 2.1.9 Wszystkie trawy oferowane przez licencjonowanego przez FIFA producenta (FIFA Licensee) mogą uzyskać certyfikat FIFA potwierdzający zgodność z wymogami FIFA, tak jak ma to miejsce dla producentów FIFA Preferred. Wszystkie trawy sztuczne, zarówno producentów FIFA Preferred Producers, jak i Fifa License Producers, są weryfikowane przez autoryzowane przez FIFA laboratoria, czego efektem są raporty z badań, a posiadanie statusu producenta licencjonowanego przez FIFA jest wystarczającym gwarantem jakości oferowanych produktów. Z punktu widzenia potwierdzenia zgodności z wymogami FIFA nawierzchni boiska piłkarskiego nie ma zatem znaczenia, czy oferowana nawierzchnia jest od producenta FPP czy od producenta FIFA Licensee. Obydwa te programy
- 2.1.10 Nie powinno zatem budzić wątpliwości, że żądanie wyłącznie aktualnego certyfikatu FPP od producenta trawy jest nie tylko nieuzasadnione realnymi potrzebami Zamawiającego, ale również w istotny sposób ogranicza uczciwą konkurencję. Zamawiający jest bowiem w stanie uzyskać dokładnie ten sam efekt (nawierzchnię zgodną z wymogami FIFA) nie zawężając w sposób nadmierny i niesprawiedliwiony dostępu do zamówienia podmiotom, które mogą zaoferować przedmiot zamówienia zgodny z realnymi potrzebami Zamawiającego.
- 2.1.11 Mając na uwadze powyższe, Odwołujący wnosi o nakazanie Zamawiającemu dokonania zmiany treści Opisu technicznego w ten sposób, że w rozdziale 7.1.1. „Boisko do piłki nożnej”, pkt Wymagane dokumenty dotyczące nawierzchni, lit. c oraz Specyfikacji technicznej,

rozdział Nawierzchnia boisk z trawy syntetycznej, ust. 3.2 pkt 2 na następującą treść:

*„Aktualny certyfikat FPP (FIFA Preferred Provider) lub FIFA Licensee przez producenta trawy”.*

### **3. PODSUMOWANIE**

- 3.1 W świetle powyżej przedstawionej argumentacji, odwołanie zasługuje na uwzględnienie w całości. Naruszenia przepisów PZP dokonane przez Zamawiającego są istotne oraz wpływają na możliwość złożenia oferty przez Odwołującego, a przez to powodują naruszenie interesu Odwołującego i narażają go na poniesienie szkody w związku z tymi czynnościami Zamawiającego.
- 3.2 W związku z powyższym wnoszę jak w *petitum*.

W imieniu Odwołującego

---

Mateusz Brzeziński LL.M. DBA

Załączniki:

1. Załącznik nr 1 – Pełnomocnictwo
2. Załącznik nr 2 – KRS Odwołującego
3. Załącznik nr 3 – Wpis od odwołania
4. Załącznik nr 4 – Potwierdzenie przekazania odwołania Zamawiającemu
5. Załącznik nr 5 – Informacja ze strony internetowej FIFA