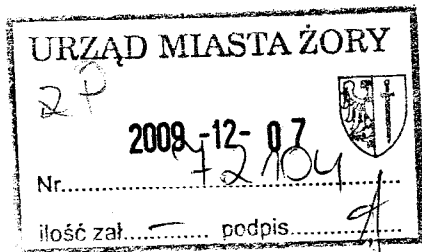


## Usługi remontowo-budowlane

Żory, dnia 07 grudnia 2009r.



Urząd Miasta w Żorach  
(Miejski Ośrodek Sportu i Rekreacji)  
Al. Wojska Polskiego 25  
44-240 Żory

**Zamawiający:** Miejski Ośrodek Sportu i Rekreacji, ul. Wolności 36a, Żory.

**Prowadzący**

**postępowanie:** Urząd Miasta Żory, Al. Wojska Polskiego 25, Żory

**Protestujący :** „ Voyage „ Sp.z o.o.

**Dotyczy:** postępowania Nr ZP.AB.34110-1-53/09 tj. o udzielenie zamówienia publicznego na roboty budowlane - rozbudowę krytego basenu kąpielowego w Żorach.

**Oprotestowana czynność:** treść Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia

### Protest

Na podstawie art. 180 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t. jedn. Dz. U. 2007, Nr 223, poz. 1655 z późn. zm.), zwanej dalej Pzp, składam protest na treść Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, zwanej dalej SIWZ, w zakresie opisu warunków udziału w postępowaniu poprzez wskazanie, iż warunkiem udziału Wykonawcy w postępowaniu jest „zrealizowanie w okresie ostatnich 5 lat przed dniem wszczęcia postępowania o udzielenie zamówienia, co najmniej 1 zadania o wartości nie mniejszej niż 15.000.000 zł brutto, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, odpowiadających swoim rodzajem i wartością robotom budowlanym stanowiącym przedmiot zamówienia, z podaniem ich wartości oraz daty i miejsca wykonania oraz załączenia dokumentów potwierdzających, że roboty te zostały wykonane należycie”, co stanowi opis przedmiotu zamówienia w sposób utrudniający uczciwą konkurencję.

Biorąc pod uwagę powyższe wnoszę o zmianę treści SIWZ poprzez wykreślenie z treści opisu minimalnej wartości wykonanego zadania, względnie o

określenie minimalnej wartości zadania dla robót specjalistycznych związanych z wykonaniem niecki basenu wraz z oprzyrządowaniem.

### Uzasadnienie

W dniu 01 grudnia 2009r. Zamawiający opublikował na stronach internetowych SIWZ na rozbudowę krytego basenu kąpielowego w Żorach przy ul. Wodzisławskiej 5. Postępowanie o udzielenie zamówienia prowadzone jest w trybie przetargu nieograniczonego dla zamówień o wartości powyżej kwoty 5.150.000 euro. W treści SIWZ, Zamawiający wskazał, iż warunkiem udziału Wykonawcy w postępowaniu jest zrealizowanie w okresie ostatnich 5 lat przed dniem wszczęcia postępowania o udzielenie zamówienia, co najmniej 1 zadania o wartości nie mniejszej niż 15.000.000 zł brutto, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, odpowiadających swoim rodzajem i wartością robotom budowlanym stanowiącym przedmiot zamówienia, z podaniem ich wartości oraz daty i miejsca wykonania oraz załączenia dokumentów potwierdzających, że roboty te zostały wykonane należycie. Sformułowanie takie stanowi naruszenie naczelnej zasady Pzp – zasady przeprowadzenia postępowania w sposób zapewniający uczciwą konkurencję.

Zgodnie ze stanowiskiem Krajowej Izby Odwoławczej (dalej KIO), wyrażonym w wyroku z dnia 21 kwietnia 2009r. (KIO/UZP 434/09) określenie warunków udziału w postępowaniu zależy od rodzaju prowadzonego postępowania, stopnia jego skomplikowania, zakresu wymaganych wiadomości, czy umiejętności specjalnych. Warunki udziału w postępowaniu winny być formułowane w sposób odpowiadający co do wielkości, charakteru, złożoności oraz rodzaju przedmiotowi zamówienia, objętego postępowaniem. Stanowisko wyrażone przez KIO kłóci się z oprotestowanym opisem warunków udziału w postępowaniu.

Nazwa zamówienia została zdefiniowana jako „Rozbudowa krytego basenu kąpielowego w Żorach” i dla całego zadania przyjęto wymóg wykazania się przez wykonawcę robotami o wartości co najmniej 15 mln zł brutto.

W ocenie protestującego nie zachodzą przesłanki uzasadniające żądanie wykazania się przez wykonawcę robotami o wartości określonej wyżej. Jak wynika z krótkiego opisu zamówienia, do wykonania są roboty ogólnobudowlane, elektryczne, roboty zewnętrzne i instalacyjne. Poziom skomplikowania tych robót, zdaniem protestującego nie jest znaczny i nie wymaga szczególnych referencji w tym zakresie. Wyszczególnione w siwz roboty należą do typowych robót budowlanych w zakresie wznoszenia obiektów użyteczności publicznej i skala przedsięwzięcia nie uzasadnia stawiania referencji na poziomie żądanym przez zamawiającego. Opisane w zdolności technicznej wymagania zamawiającego w sposób skuteczny ograniczają krąg wykonawców, przy czym, zdaniem protestującego są sprzeczne z zasadą wolnej konkurencji, a tym samym naruszają

przepis artykułu 7 ust.1 ustawy z dnia 29.01.2004r. Prawo zamówień publicznych.

Postanowienia SIWZ ograniczające krąg wykonawców poprzez to, że wykonawca ma wykazać realizację jednorazowego przedsięwzięcia na kwotę co najmniej 15.000.000 zł brutto przybiera formę dyskryminacji innych podmiotów, które realizowały podobne przedsięwzięcie na kwotę niższą. Natomiast zgodnie z wyrokiem z dnia 19 stycznia 2009r. (sygn. akt KIO/UZP 1502/08) Krajowej Izby Odwoławczej „dyskryminacja wykonawców może wynikać z użycia przy opisie przedmiotu zamówienia oznaczeń konkretnego producenta lub konkretnego produktu (dyskryminacja bezpośrednia) lub posługiwania się parametrami wskazującymi na konkretnego producenta lub konkretny produkt (dyskryminacja pośrednia). **Jako formę dyskryminacji pośredniej przyjmuje się również ustalanie wymagań na tyle rygorystycznych, że nie jest to uzasadnione potrzebami zamawiającego, a jednocześnie ograniczający krąg wykonawców zdolnych do wykonania zamówienia.**

Również Sąd Okręgowy w Lublinie stoi na stanowisku, że „zakazane jest formułowanie warunków postępowania uniemożliwiających swobodny dostęp do udziału w postępowaniu w celu złożenia oferty. Oznacza to konieczność eliminacji z opisu przedmiotu zamówienia wszelkich sformułowań, które mogłyby eliminować konkretnych wykonawców, uniemożliwiając im złożenie oferty lub powodowałyby sytuację, w której jeden z zainteresowanych wykonawców byłby bardziej uprzywilejowany od pozostałych (wyrok z dnia 09 listopada 2005r. sygn. akt II Ca 587/2005).

SIWZ dotycząca przedmiotowego zamówienia została zamieszczona na stronie internetowej Zamawiającego w dniu 01 grudnia 2009 r. Oznacza to, że termin do wniesienia protestu dotyczącego SIWZ został przez składającego protest zachowany.

W związku z powyższym wnoszę jak na wstępie.

Z poważaniem:

**PREZES**  
**Spółki z o.o. "VOYAGE"**  
*Krzysztof Krakowczyk*

Otrzymują:

- 1) 1 x Zamawiający;
- 2) 1 x a/a.