

Zarząd Dróg i Mostów w Lublinie

Wydział Zamówień Publicznych

ul. Krochmalna 13j, 20-401 Lublin, tel.: 81 466 57 10, fax: 81 466 5701
e-mail: zamowienia@zdm.lublin.eu, www.zdm.bip.lublin.eu

ZP-PS.221.1.4.2013

Lublin, dnia 27.02.2013 r.

<< DO ZAINTERESOWANYCH >>

DOTYCZY: postępowania o zamówienie publiczne prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na „**Bieżące utrzymanie, kompleksowa konserwacja i renowacja zieleni w pasach drogowych miasta Lublin w rejonie II – Czechów, obejmującym wszelką zielen przyuliczną pozostającą w administrowaniu Zarządu Dróg i Mostów w Lublinie. Granice rejonu nr II – Czechów stanowią: al. Spółdzielczości Pracy, ul. Lubartowska, al. Solidarności, al. Warszawska, ul. Sławinkowska do granic miasta, granica miasta od ul. Sławinkowskiej do al. Spółdzielczości Pracy. Do rejonu nie należą ulice: ul. Sławinkowska i al. Warszawska i al. Solidarności**”.

Uprzejmie informuję, iż w przedmiotowym postępowaniu wpłynęły następujące zapytania:

1. Pytanie:

Działając na podstawie art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759 ze zm) Wykonawca wnosi o modyfikację treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w przedmiotowych postępowaniach poprzez wprowadzenie postanowień odnoszących się do żądania od wykonawców wykazania spełnienia warunku „sytuacji ekonomicznej i finansowej” oraz złożenie na potwierdzenie spełnienia warunku sprawozdania finansowego albo jego części, a jeżeli podlega ono badaniu przez biegłego rewidenta zgodnie z przepisami o rachunkowości również z opinią odpowiednio o badanym sprawozdaniu albo jego części, a w przypadku wykonawców niezobowiązanych do sporządzania sprawozdania finansowego innych dokumentów określających obroty oraz zobowiązania i należności – za okres nie dłuższy niż ostatnie trzy lata obrotowe, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – za ten okres, oraz wniesienia przez wykonawcę zabezpieczenia należytego wykonania umowy, jak również wprowadzenia do SIWZ żądania wniesienia zabezpieczenia należytego wykonania umowy.

Ustawa uzależnia sformalizowanie procesu oceny spełnienia warunków od wartości zamówienia. Dla postępowań o wartości przekraczającej równowartość kwot określonych w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 zamawiający ma obowiązek żądania od wykonawców przedłożenia dokumentów niezbędnych do potwierdzenia spełnienia warunków udziału w postępowaniu. Katalog dokumentów jakich może żądać zamawiający określony jest w rozporządzeniu Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2009 w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy, oraz form w jakich te dokumenty mogą być składane (Dz. U. Nr 226, poz.1817). W sytuacji, gdy wartość przedmiotu zamówienia przekracza progi unijne czyli kwoty określone w art. 11 ust. 8. zamawiający ma obowiązek żądać dokumentów potwierdzających spełnienie warunków udziału w postępowaniu. Świadczy o tym użyte przez ustawodawcę w art. 26 ust. 1 ustawy stanowcze stwierdzenie, że zamawiający „żąda” dokumentów co wyklucza przyjęcie tezy, że decyzja których dokumentów należy żądać podejmowana jest przez samego zamawiającego. Zamawiający ogłaszając przetarg, w trybie przetargu nieograniczonego powyżej progów unijnych nie może dowolnie ustalać kategorii

dokumentów, które może żądać od wykonawców. Katalog dokumentów w par. 1 ust. 1 pkt 8 rozporządzenia wskazuje na obowiązek „żądania” ww. sprawozdania finansowego.

Co więcej żądanie dokumentów na potwierdzenie znajdowania się w „odpowiedniej” do realizacji zamówienia sytuacji ekonomicznej i finansowej wykonawcy stanowić będzie dla Zamawiającego zabezpieczenie prawidłowego (zgodnego z wymaganiami Zamawiającego) wykonania umowy oraz skuteczności dochodzenia roszczeń odszkodowawczych w sytuacji nieprawidłowo wykonanego zamówienia.

Takie samo zabezpieczenie stanowić będzie żądanie w SIWZ wniesienia przez wykonawcę, z którym zostanie zawarta umowa, zabezpieczenia należytego wykonania umowy. Instytucja zabezpieczenia umacnia pozycję zamawiającego jako wierzyciela. Zamawiający może pokryć środkami z zabezpieczenia należytego wykonania umowy należności, których dochodzenie jest dozwolone przepisami prawa lub postanowieniami umowy, jako sposobu naprawienia szkody spowodowanej niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem zamówienia, w tym również wykonania zastępczego czy zapłaty zastrzeżonej w umowie sumy (kary umownej).

Mając na uwadze przepisy ustawy Pzp oraz dbając o interes Zamawiającego, Wykonawca wnosi o modyfikację treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w przedmiotowym postępowaniu w powyższym, wskazanym przez Wykonawcę, zakresie.

Zgodnie z art. 22 ust 1 ustawy z dnia 29.01.2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2010 r. Nr 113 poz. 759 z późn. zm.) o udzielenie zamówienia mogą się ubiegać wykonawcy, którzy spełniają warunki dotyczące:

- 1) posiadania uprawnień do wykonywania określonej działalności lub czynności, jeżeli przepisy prawa nakładają obowiązek ich posiadania,
- 2) posiadania wiedzy i doświadczenia,
- 3) dysponowania odpowiednim potencjałem technicznym oraz osobami zdolnymi do wykonania zamówienia,
- 4) sytuacji ekonomicznej i finansowej.

Obowiązek spełniania warunków udziału w przedmiotowym postępowaniu, wynikający z w/w przepisu ustaw został zawarty w pkt 5.1. Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia. Jednocześnie ustawa Prawo zamówień publicznych nie nakłada na zamawiającego obowiązku opisanie sposobu spełniania przez wykonawców poszczególnych warunków udziału w postępowaniu. Należy przez to rozumieć, że w przypadku, kiedy zamawiający opisuje sposób spełniania warunku wykonawca winien się do niego odnieść i przedstawić stosowne, żądane przez zamawiającego dokumenty. Brak opisu dla, któregoś z warunków udziału w postępowaniu nie oznacza, że dany warunek nie obowiązuje wykonawcy. W takim przypadku jednak to wykonawca, zapoznając się z opisem przedmiotu zamówienia, powinien sam ocenić czy spełnia warunki udziału w postępowaniu. W szczególności wykonawca znając zakres zamówienia oraz kondycję swojego przedsiębiorstwa, winien sam ocenić czy znajduje się w odpowiedniej sytuacji ekonomicznej lub finansowej umożliwiającej realizację zamówienia na warunkach określonych przez zamawiającego w SIWZ. Jednocześnie zgodnie z pkt. 6.1.1. SIWZ wykonawca zobligowany jest do złożenia oświadczenia o spełnianiu warunków udziału w postępowaniu. Składając to oświadczenie wykonawca potwierdza zamawiającemu, że spełnia wszystkie warunki udziału w postępowaniu również te, których opis sposobu spełniania nie został zawarty w SIWZ.

Stosownie do art. 22 ust. 4 ustawy Pzp opis sposobu dokonania oceny spełniania warunków powinien być związany z przedmiotem zamówienia i proporcjonalny do

przedmiotu zamówienia. Przede wszystkim opis sposobu oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu nie może ograniczać dostępu do zamówienia wykonawcom zdolnym do jego realizacji. Opis warunków powinien być dokonywany przez pryzmat celu jakiemu ma on służyć, a zatem nie można dokonywać opisu warunków w sposób, który wykracza poza realizację tego celu.

Zamawiający nie jest zobowiązany do opisu wszystkich warunków określonych w art. 22 ust. 1 ustawy Pzp, a jedynie tych, które uważa za za niezbędne z punktu widzenia zapewnienia prawidłowości wykonania zamówienia publicznego. Na powyższe wskazuje art. 26 ust. 2a ustawy Pzp, który jednoznacznie określa, że wykonawca zobowiązany jest wykazać spełnianie warunków udziału w postępowaniu tylko i wyłącznie na żądanie zamawiającego i w zakresie przez niego wskazanym. W myśl Rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2009 r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy, oraz form w jakich te dokumenty mogą być składane (Dz. U. Nr 226, poz.1817), zamawiający żąda dokumentów w postępowaniach powyżej progów unijnych na potwierdzenie spełniania warunków z art. 22 ust. 1 ustawy Pzp tylko i wyłącznie w zakresie w jakim dokonywany jest opis sposobu oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu.

Nadmierne i nieuzasadnione żądanie dokumentów od wykonawców może stanowić utrudnienie dostępu do zamówienia publicznego potencjalnym wykonawcom. Z tego względu ustawodawca wskazuje, iż zamawiający może żądać dokumentów i oświadczeń dla niego niezbędnych (art. 25 ust. 1 Pzp). O tym, jaki dokument jest niezbędny co do zasady decyduje zamawiający.

Powyżej „progów unijnych” zamawiający ma obowiązek żądania dokumentów potwierdzających spełnianie warunków o których mowa w art. 22 ust. 1 Pzp w zakresie w jakim dokonał ich opisu oraz wszystkich dokumentów wskazywanych w rozporządzeniu na potwierdzenie braku podstaw do wykluczenia z powodu istnienia okoliczności o których mowa w art. 24 ust. 1 Pzp.

Nieprawidłowy jest wniosek Wykonawcy, że żądanie dokumentów na potwierdzenie znajdowania się w „odpowiedniej” do realizacji zamówienia sytuacji ekonomicznej i finansowej wykonawcy stanowić będzie dla Zamawiającego zabezpieczeniem prawidłowego (zgodnego z wymaganiami Zamawiającego) wykonania umowy oraz skutecznym narzędziem do dochodzenia roszczeń odszkodowawczych w sytuacji nieprawidłowo wykonanego zamówienia. Ewentualnie, dokument ten potwierdzałby spełnianie przez wykonawcę warunków udziału w postępowaniu, a nie zabezpieczał prawidłowe wykonanie umowy czy dawał możliwość dochodzenia roszczeń odszkodowawczych.

Powyższe potwierdza orzecznictwo KIO:

- KIO 353/11: Zamawiający jest gospodarzem prowadzonego przez siebie postępowania, w związku z czym, dla zabezpieczenia prawidłowego jego przebiegu, zagwarantowania wykonania zamówienia w sposób należyty, zobowiązany jest do wymagania od potencjalnych wykonawców, starających się o udzielenie zamówienia publicznego spełnienia takich warunków udziału w postępowaniu, które będą adekwatne do tego przedmiotu: jego charakteru, skali oraz okresu trwania (...);

- KIO/UZP 2106/10: Jednocześnie art. 7 ust. 11 Pzp nakazuje zamawiającemu przygotowanie postępowania o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równego traktowanie wykonawców. Zasady te winny być respektowane przez zamawiającego na każdym etapie postępowania o udzielenie zamówienia. Zatem zamawiający winien w taki sposób dokonać opisu sposobu oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu, aby ich powiązanie i proporcje w odniesieniu do przedmiotu zamówienia nie uniemożliwiały wzięcia udziału w postępowaniu wykonawcom zdolnym do ich wykonania. Działanie przeciwne, nie tylko ogranicza

konkurencję, ale pozostaje też w sprzeczności z oczywistym interesem zamawiającego. Większa konkurencja w postępowaniu daje zamawiającemu możliwość uzyskania korzystniejszej oferty (...);

- KIO/UZP 1947/10: Sposób dokonywania oceny spełniania warunków udziału powinien być adekwatny do przedmiotu zamówienia, dlatego też punktem odniesienia dla Zamawiającego powinien być przedmiot zamówienia oraz jego wartość. Wprowadzenie opisu sposobu dokonywania oceny spełniania warunków udziału nieadekwatnego do wielkości przedmiotu zamówienia może doprowadzić do wyeliminowania wykonawców niespełniających warunku wiedzy i doświadczenia, którzy de facto byłiby w stanie zrealizować przedmiotowe zamówienie (...).

Również błędne są wnioski Wykonawcy, co do tego, że instytucja zabezpieczenia należytego wykonania umowy należności, służy dochodzeniu zapłaty ewentualnej kary umownej. Co do zasady, decyzja o tym czy w konkretnym postępowaniu przyjąć i żądać wniesienia zabezpieczenia od Wykonawcy, została pozostawiona decyzji Zamawiającego. Co więcej, możliwość żądania zabezpieczenia lub odstąpienia od jego żądania nie jest ograniczona wystąpieniem konkretnych okoliczności i dotyczy każdego trybu, w jakim może toczyć się postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego.

Podstawową funkcją zabezpieczenia jest ułatwienie Zamawiającemu zaspokojenia się w przypadku niewykonania lub też nienależytego umowy przez Wykonawcę. Z uwagi na jego maksymalną wysokość, w praktyce tylko w ograniczonym zakresie może zabezpieczyć interesy Zamawiającego. Nie eliminuje zaś samego konfliktu między stronami co do tego czy Wykonawca w prawidłowy sposób wywiązał się z ciążących na nim obowiązków.

2. Pytanie:

Pkt. 5.1.4 SIWZ. W związku z mało precyzyjnym zapisem w Załączniku nr 1 prosimy o wyjaśnienie co Zamawiający rozumie przez spełnianie warunku udziału w postępowaniu w odniesieniu do sytuacji ekonomicznej i finansowej. Jeżeli Zamawiającemu chodzi o sytuację ekonomiczną i finansową Wykonawcy, która zapewni wykonanie zamówienia, to jakie środki finansowe mają gwarantować pozostawanie w takiej sytuacji i spełnienie tego warunku? Czy należy udokumentować posiadanie określonej kwoty finansowej aktualnymi zaświadczeniami bankowymi o posiadanych środkach lub zaświadczeniem o zdolności kredytowej?

Odpowiedź:

Opis sposobu oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu nie jest koniczny w stosunku do wszystkich warunków.

Warunki określone w art. 22 ust. 1 ustawy Pzp, których opis sposobu spełniania nie został zawarty w pkt 5.4. SIWZ, są na tyle jednoznaczne, że nie wymagają dalszego opisu przez zamawiającego. Stąd też, w stosunku do warunku dotyczącego sytuacji ekonomicznej i finansowej, zamawiający poprzestaje na na żądaniu stosownego oświadczenia (zgodnie z załącznikiem nr 1 do SIWZ) oraz dokumentach potwierdzających brak podstaw do wykluczenia wykonawcy z postępowania.

Zamawiający informuje, że nie wymaga udokumentowania posiadania określonej kwoty finansowej aktualnymi zaświadczeniami bankowymi o posiadanych środkach lub zaświadczeniem o zdolności kredytowej.

3. Pytanie:

Ad. § 10 umowy. Czy polisa na kwotę ubezpieczenia OC w wys. 500.000,00 zł jest wystarczająca oraz czy należy przedstawić dowód jej opłacenia? W wyniku prowadzonych w pasach drogowych prac dochodzi do wielu zdarzeń o bardzo poważnym ryzyku

uszkodzenia mienia i ciała osób trzecich.

Odpowiedź:

Zgodnie z § 10 Wykonawca ponosi odpowiedzialność cywilnoprawną wobec osób trzecich za skutki nieszczęśliwych wypadków oraz uszkodzeń pojazdów:

1) zaistniałych w czasie realizacji zleconych przez Zamawiającego prac od chwili otrzymania zlecenia do dnia odbioru,

2) spowodowanych zagrożeniami określonymi w § 3 ust 3 wzoru umowy.

W związku z powyższym w gestii wykonawcy leży ubezpieczenie odpowiedzialności cywilnej w czasie realizacji prac i to Wykonawca powinien posiadać taką polisę będącą profesjonalnym uczestnikiem obrotu gospodarczego.

4. Pytanie:

W myśl szeregu interpretacji Ustawy o ochronie środowiska i innych przepisów oraz w świetle faktycznego sposobu postępowania (technologia prac, 2 niezależne strumienie różnych odpadów) nie jest właściwe traktowanie zanieczyszczeń i odpadów komunalnych zbieranych z terenów miejskich w ten sam sposób co odpadów komunalnych pochodzenia organicznego (biomasy) powstałych w wyniku prac pielęgnacyjnych przy zieleni. Poprzez zebranie śmieci i odpadów komunalnych (a są to m.in. papiery, opakowania szklane i z tworzyw sztucznych, lodówki, meble, opony itp.) wykonawca tych prac nie staje się ich wytwórcą. W pozycjach I/1 i I/3 kosztorysu ofertowego dla rejonu I Węglin-Czuby (i analogicznie pozostałych rejonów) zebrane zanieczyszczenia wymagają innego potraktowania ze względu na ich charakter i wymagania formalne niż odpady pochodzenia organicznego z poz. I/2, II/1-53 i innych. Czy na dowód posiadania uprawnień do wykonywania czynności zbierania i transportu odpadów w kodach:

20 01 01 papier i tektura

20 01 11 tekstylia

20 01 38 drewno inne niż wymienione w 20 01 37

20 01 40 metale

20 02 01 odpady ulegające biodegradacji

20 02 02 gleba, ziemia w tym kamienie

20 03 01 niesegregowane (zmieszane) odpady komunalne

20 03 03 odpady z czyszczenia uli i placów

20 03 07 odpady wielkogabarytowe

wymagane jest załączenie stosownych decyzji?

Odpowiedź:

Zgodnie z art. 3 ust. 1 pkt 32 ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach (Dz. U. z 2013 r. poz. 21) przez wytwórcę odpadów - rozumie się każdego, którego działalność lub bytowanie powoduje powstawanie odpadów (pierwotny wytwórca odpadów), oraz każdego, kto przeprowadza wstępną obróbkę, mieszanie lub inne działania powodujące zmianę charakteru lub składu tych odpadów; **wytwórcą odpadów powstających w wyniku świadczenia usług w zakresie budowy, rozbiórki, remontu obiektów, czyszczenia zbiorników lub urządzeń oraz sprzątnięcia, konserwacji i napraw jest podmiot, który świadczy usługę**, chyba że umowa o świadczenie usługi stanowi inaczej.

Mając na uwadze powyższe wykonawca, który podczas realizacji przedmiotowego zamówienia będzie sprzątał teren (z zanieczyszczeń się tam znajdujących) **będzie w myśl przytoczonego powyżej przepisu wytwórcą odpadów.**

Reasumując, do realizacji przedmiotowego zamówienia nie jest potrzebne posiadanie zezwolenia na transport odpadów o czym świadczy treść art. 51 ust. 2 pkt 4 ustawy o odpadach, zgodnie z którym nie podlegają wpisowi do rejestru prowadzonego przez

Marszałka podmioty transportujące wytworzone przez siebie odpady.

5. Pytanie:

Ad. 5.4.2.1. SIWZ. Specyfika zamówień o tym charakterze wymaga aby Wykonawca składający oferty na więcej niż 1 rejon (część) winien wykazać dysponowanie na każdy z rejonów inną osobą posiadającą wykształcenie wyższe na kierunku ogrodnictwo lub architektura krajobrazu oraz min. 12 miesięcznym doświadczeniem zawodowym w kierowaniu pracami polegającymi na bieżącym utrzymaniu, kompleksowej konserwacji i renowacji zieleni (kierownik prac). Czy na potwierdzenie faktu dysponowania takimi osobami w odniesieniu do każdego rejonu wystarczające będzie załączenie dyplomu ukończenia studiów o wymienionym kierunku?

Odpowiedź:

Na potwierdzenie faktu dysponowania osobą posiadającą wykształcenie wyższe na kierunku ogrodnictwo lub architektura krajobrazu oraz min. 12 miesięcznym doświadczeniem zawodowym w kierowaniu pracami polegającymi na bieżącym utrzymaniu, kompleksowej konserwacji i renowacji zieleni (kierownik prac) Zamawiający nie żąda i zgodnie z zapisami Rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2009 r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy, oraz form w jakich te dokumenty mogą być składane (Dz. U. Nr 226, poz.1817) nie może żądać załączenia do oferty dyplomu ukończenia studiów o wymienionym kierunku. Dokumentem, w celu wykazania spełniania przez wykonawcę warunku dysponowania osobami zdolnymi do wykonania zamówienia, jest wykaz osób, które będą uczestniczyć w wykonywaniu zamówienia, w szczególności odpowiedzialnych za świadczenie usług wraz z informacjami na temat ich kwalifikacji zawodowych, doświadczenia i wykształcenia niezbędnych dla wykonania zamówienia, a także zakresu wykonywanych przez nie czynności, oraz informacją o podstawie do dysponowania tymi osobami (wg załącznika nr 4 do SIWZ).

Jednocześnie Zamawiający podkreśla, że nie zastrzegł, aby Wykonawca składający oferty na więcej niż 1 rejon (część) powinien wykazać dysponowanie na każdy z rejonów inną osobą posiadającą wykształcenie wyższe na kierunku ogrodnictwo lub architektura krajobrazu oraz min. 12 miesięcznym doświadczeniem zawodowym w kierowaniu pracami polegającymi na bieżącym utrzymaniu, kompleksowej konserwacji i renowacji zieleni (kierownik prac).

6. Pytanie:

Ad. 5.4.2.1. SIWZ Specyfika zamówień o tym charakterze wymaga aby Wykonawca składający oferty na więcej niż 1 rejon (część) winien wykazać dysponowanie na każdy z rejonów inną osobą posiadającą uprawnienia pilarza oraz 12 miesięczną praktykę zawodową jako pilarz. Czy na potwierdzenie faktu dysponowania takimi osobami w odniesieniu do każdego rejonu wystarczające będzie załączenie świadectw posiadania uprawnień pilarza?

Odpowiedź:

Na potwierdzenie faktu dysponowania osobą posiadającą uprawnienia pilarza oraz 12 miesięczną praktyką zawodową jako pilarz Zamawiający nie żąda i zgodnie z zapisami Rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2009 r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy, oraz form w jakich te dokumenty mogą być składane (Dz. U. Nr 226, poz.1817) nie może żądać załączenia do oferty świadectwa posiadania uprawnień pilarza.

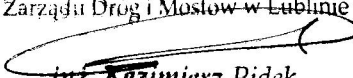
Dokumentem, w celu wykazania spełniania przez wykonawcę warunku dysponowania

Zarząd Dróg i Mostów w Lublinie

osobami zdolnymi do wykonania zamówienia, jest wykaz osób, które będą uczestniczyć w wykonywaniu zamówienia, w szczególności odpowiedzialnych za świadczenie usług wraz z informacjami na temat ich kwalifikacji zawodowych, doświadczenia i wykształcenia niezbędnych dla wykonania zamówienia, a także zakresu wykonywanych przez nie czynności, oraz informacją o podstawie do dysponowania tymi osobami (wg załącznika nr 4 do SIWZ).

Jednocześnie Zamawiający podkreśla, że nie zastrzegł, aby Wykonawca składający oferty na więcej niż 1 rejon (część) powinien wykazać dysponowanie na każdy z rejonów inną osobą posiadającą uprawnienia pilarza oraz 12 miesięczną praktykę zawodową jako pilarz.

Zapisy Specyfikacji Istotnych Warunków zamówienia pozostają bez zmian.

DYREKTOR
Zarządu Dróg i Mostów w Lublinie

inż. Kazimierz Pidek

