

Szczecin, dnia 5 października 2012 r.

Prezes
Krajowej Izby Odwoławczej

Urząd Zamówień Publicznych
w Warszawie
ul. Postępu 17a
02 – 676 Warszawa
Fax: + 48 224 587 700

Odwołujący: **ERBUD S.A.**
ul. Puławska 300 A
02 – 819 Warszawa

Adres do doręczeń:

ERBUD S.A. Oddział Szczecin
ul. Mostnika 22
70 – 672 Szczecin
Faks: + 48 914 895 031

Zamawiający: **Komenda Wojewódzka Policji
w Szczecinie**
ul. Małopolska 47
70 – 515 Szczecin
Tel: +48 918 211 485
Fax: +48 918 211 477

ODWOŁANIE

wniesione w postępowaniu prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego pt.: "Wykonanie zadania inwestycyjnego pn. „Poprawa dostępności funkcjonalności budynków i elementów zagospodarowania Komendy Powiatowej Policji w Stargardzie Szczecińskim poprzez integrację pełnionych funkcji w nowej siedzibie przy ul. Warszawskiej 29”

Na podstawie art. 179 i nast. ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. – Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz.U. z 2010r. nr 113, poz. 759 ze zmianami – dalej: „ustawa PZP”), działając w imieniu ERBUD S.A., ul. Puławska 300 A, 02 – 819 Warszawa (dalej: „Odwołujący”), składam

odwołanie

od treści postanowień Ogłoszenia o zamówieniu oraz Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (dalej: „SIWZ”) opublikowanej w dniu 26 września 2012 r. w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, a także na stronach Biuletynu Informacji Publicznej i tablicy ogłoszeń Komenda Wojewódzka Policji w Szczecinie, które naruszają zasadę uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców, żądając zmiany opisanych niżej postanowień Ogłoszenia o zamówieniu i SIWZ w

KWP w Szczecinie	
Wpłynęło, dnia	05.10.2012 r.
36 Nr	Becka K. 1a1

postępowaniu prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego pt.: "Wykonanie zadania inwestycyjnego pn. „Poprawa dostępności funkcjonalności budynków i elementów zagospodarowania Komendy Powiatowej Policji w Stargardzie Szczecińskim poprzez integrację pełnionych funkcji w nowej siedzibie przy ul. Warszawskiej 29”.

Mając powyższe na uwadze żadam zmiany opisu warunków udziału w postępowaniu i zmiany poszczególnych postanowień Ogłoszenia o zamówieniu i SIWZ, dotyczących, między innymi, przedmiotu świadczenia, jak i sposobu jego spełnienia, poprzez nakazanie Zamawiającemu zmiany poszczególnych postanowień Ogłoszenia o zamówieniu i SIWZ, jak i stanowiących jej integralną treść: wzoru umowy wraz z załącznikami – załącznik nr 6 do SIWZ, jak i innych postanowień opisu przedmiotu zamówienia (dalej: "OPZ").

**Zwężenie przytoczenie zarzutów oraz okoliczności faktycznych i prawnych uzasadniających
wniesienie odwołania**

1. Interes w uzyskaniu zamówienia:

Komenda Wojewódzka Policji w Szczecinie (dalej: „Zamawiający”) wszczęła przedmiotowe postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego poprzez przekazanie ogłoszenia o zamówieniu celem jego publikacji w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 21 września 2012r. Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 26 września 2012r. za numerem: Dz.U./S S185-303953/2012. Tego samego dnia, na stronie internetowej http://bip.szczecin.kwp.policja.gov.pl/portal/KWS/906/Ogloszenia_przetargow.html zamieszczono także SIWZ. Wartość zamówienia przekracza wyrażoną w złotych równowartości kwoty 5.000.000,00 euro.

Odwołujący ma **interes w uzyskaniu zamówienia (prawny)**, gdyż domaga się zmiany niektórych postanowień Ogłoszenia o zamówieniu i SIWZ, w sposób który nie będzie utrudniał uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców oraz przepisów ustawy PZP i niektórych innych ustaw, w tym przepisów prawa cywilnego. Powyższe umożliwi mu złożenie oferty, samodzielnie lub wspólnie z innymi podmiotami. Jak wskazano w wyroku z dnia 9 stycznia 2009 r. Krajowej Izby Odwoławczej przy Prezesie Urzędu Zamówień Publicznych (KIO/UZP 1493/08):

„Interes prawny może być rozumiany, bądź jako możliwość uznania oferty złożonej przez wykonawcę za najkorzystniejszą w postępowaniu i zawarcia przez wykonawcę umowy w sprawie zamówienia publicznego (interes prawny sensu stricto) lub mieć swe uzasadnienie we wnoszeniu

środków prawnych w celu zapewnienia prawidłowości postępowania o udzielenie zamówienia prowadzącym do skutku w postaci zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego zgodnie z prawem, nawet jeśli zawarcie umowy nastąpi z innym wykonawcą (interes prawny sensu largo)."

Powyższe orzeczenie ma zastosowanie także do interesu w uzyskaniu danego zamówienia oraz możliwości poniesienia szkody w wyniku naruszenia przez zamawiającego przepisów ustawy PZP. Poprzez opisane niżej postanowienia Ogłoszenia o zamówieniu i SIWZ Zamawiający naruszył przepisy art. 7, 29 i nast., 36, 41 ustawy PZP.

Bez wątpienia pozostawienie w Ogłoszeniu o zamówieniu i SIWZ sformułowań naruszających fundamentalne zasady prawa, w tym systemu zamówień publicznych, może stać się przeszkodą zarówno w uzyskaniu przedmiotowego zamówienia, jak i może skutkować szkodą w postaci ewentualnych konsekwencji prawnych realizacji umowy zawartej w wyniku wadliwie przeprowadzonego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego. W tej sytuacji Odwołującemu przysługuje interes rozumiany szeroko, „sensu largo”, w zakresie niniejszego odwołania, albowiem prawidłowe sformułowanie zakwestionowanych postanowień Ogłoszenia o zamówieniu i SIWZ da mu realną szansę na uzyskanie zamówienia w razie złożenia oferty.

2. Odniesienie się do poszczególnych przesłanek odrzucenia odwołania przez Krajową Izbę Odwoławczą na podstawie art. 189 ust. 2 ustawy PZP:

2.1) W sprawie mają zastosowanie przepisy ustawy PZP:

Zamawiający jest jednostką sektora finansów publicznych w rozumieniu ustawy z dnia 27 sierpnia 2009r. o finansach publicznych. Zamawiający jest więc podmiotem obowiązany do stosowania przepisów o zamówieniach publicznych z mocy art. 3 ust. 1 pkt 1) ustawy PZP.

2.2) Odwołanie zostało wniesione przez podmiot uprawniony:

Odwołujący działa poprzez uprawniony do tego organ, którym jest Zarząd, a odwołanie podpisują osoby uprawnione do reprezentacji Odwołującego, zgodnie z zasadami udostępnianymi stronom stosunków cywilno – prawnych w aktualnym odpisie z Krajowego Rejestru Sądowego Odwołującego (w załączeniu).

2.3) Odwołanie nie zostało wniesione z uchybieniem terminów określonych w ustawie PZP:

Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w dniu 26 września 2012r. w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej pod numerem Dz.U./S S185-303953/2012. Na stronie internetowej Biuletynu Informacji Publicznej i tablicy ogłoszeń Komendy Wojewódzkiej Policji w Szczecinie Ogłoszenie o zamówieniu wraz z treścią SIWZ zostały zamieszczone w dniu 26 września 2012 roku. Zgodnie zaś z art. 182 ust. 2 pkt 1) ustawy PZP:

„Art. 182. 2. Odwwołanie wobec treści ogłoszenia o zamówieniu, a jeżeli postępowanie jest prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego, także wobec postanowień specyfikacji istotnych warunków zamówienia, wnosi się w terminie:

1) 10 dni od dnia publikacji ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej lub zamieszczenia specyfikacji istotnych warunków zamówienia na stronie internetowej - jeżeli wartość zamówienia jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8; ...”

Jak wskazano w postanowieniu Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 15 lutego 2012 roku (sygn. akt: KIO 233/12): *„Odwwołanie wobec treści siwz - jeżeli wartość zamówienia jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 Pzp - wnosi się w terminie 10 dni od dnia zamieszczenia siwz na stronie internetowej zamawiającego (art. 182 ust. 2 pkt 1 Pzp). Nie jest sporne, iż zamawiający zamieścił siwz na swojej stronie internetowej w dniu 25 stycznia 2012 r., a zatem termin na wniesienie odwołania minął w dniu 4 lutego 2012 r. (sobota). Zatem, w celu zrealizowania obowiązku wynikającego z art. 180 ust. 5 Pzp, odwołujący zobligowany był do przekazania zamawiającemu kopii odwołania najpóźniej w dniu 4 lutego 2012 r.”*

Odwołujący wnosi niniejsze odwołanie w formie pisemnej, poprzez jego osobiste doręczenie bezpośrednio do siedziby Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w Urzędzie Zamówień Publicznych w Warszawie (ul. Postępu 17a, 02 – 676 Warszawa) w dniu 5 października 2012r., tj. w 9. dniu po publikacji Ogłoszenia o zamówieniu i SIWZ.

2.4) Odwołujący się nie powołuje się wyłącznie na te same okoliczności, które były przedmiotem rozstrzygnięcia przez Krajową Izbę Odwoławczą w sprawie innego odwołania dotyczącego tego samego postępowania wniesionego przez tego samego odwołującego się. Odwołanie nie dotyczy czynności, którą zamawiający wykonał zgodnie z treścią wyroku Krajowej Izby Odwoławczej lub sądu lub, w przypadku uwzględnienia zarzutów w odwołaniu, którą wykonał zgodnie z żądaniem zawartym w odwołaniu:

W przedmiotowym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego Krajowa Izba Odwoławcza nie wydawała jeszcze rozstrzygnięcia w sprawie wniesionych środków ochrony prawnej.

2.6) Odwołujący się przekazał kopię odwołania Zamawiającemu, zgodnie z art. 180 ust. 5 ustawy PZP:

W dniu 5 października 2012r. Odwołujący wniósł niniejsze odwołanie w formie pisemnej, poprzez jego osobiste doręczenie bezpośrednio do siedziby Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w Urzędzie Zamówień Publicznych w Warszawie. W tym samym dniu Odwołujący przekazał kopię niniejszego odwołania wraz z wszelkimi wymaganymi załącznikami Zamawiającemu (dowód przekazania w załączeniu do niniejszego odwołania).

3. Zarzuty oraz okoliczności faktyczne i prawne uzasadniające wniesienie odwołania:

3.1. Warunek udziału w postępowaniu dotyczący dysponowania osobami zdolnymi do wykonania zamówienia, w zakresie kwalifikacji i doświadczenia zawodowego kierownika budowy (naruszenie art. 22 ust. 1 pkt 2) i ust. 4 ustawy PZP):

W Ogłoszeniu o zamówieniu, oraz w rozdziale V SIWZ, zatytułowanym: "Warunki udziału w postępowaniu oraz opis sposobu dokonywania oceny spełniania tych warunków" Zamawiający zażądał wykazania się dysponowaniem osobami zdolnymi do wykonania zamówienia. Wskazał, że: "za spełnienie powyższego warunku Zamawiający uzna jeżeli wykonawca wykaze, że dysponuje osobami zdolnymi do wykonywania samodzielnych funkcji technicznych w budownictwie w rozumieniu ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane (tj. Dz. U. z 2006 r. Nr 156, poz. 1118 i Nr 170, poz. 1217) w określonych specjalnościach na nw. stanowiskach:

- a) Kierownik Budowy - wymagane kwalifikacje i doświadczenie zawodowe:
- posiadanie uprawnień do kierowania robotami bez ograniczeń w specjalności konstrukcyjno-budowlanej,
 - posiadanie co najmniej pięcioletniego doświadczenia jako Kierownik Budowy przy realizacji obiektów kubaturowych, w tym co najmniej przy realizacji jednej inwestycji polegającej na budowie budynku użyteczności publicznej o kubaturze minimum 5.000 m³ wraz z infrastrukturą techniczną i wartości minimum 10.000.000 zł brutto."

Mając na uwadze wielkość i zakres zamówienia, ale także odnosząc się do rodzaju prac, które mają być wykonywane, wskazać należy, że postawiony warunek sformułowany z naruszeniem zasady równego traktowania wykonawców i uczciwej konkurencji.

Żądanie odwołania:

W ocenie Odwołującego wskazane jest dopuszczenie do wykonywania zamówienia również osoby, które mają doświadczenie w wykonawstwie robót na obiektach o cechach i parametrach granicznych takich jak wskazano w SIWZ, ale z zastrzeżeniem, że dopuści się osoby, które posiadają co najmniej pięcioletnie doświadczenie jako Kierownik Budowy przy realizacji obiektów kubaturowych, w tym co najmniej przy realizacji jednej inwestycji polegającej na budowie lub przebudowie budynku użyteczności publicznej o kubaturze minimum 5.000 m³ wraz z infrastrukturą techniczną i wartości minimum 10.000.000 zł brutto. Przebudowa obiektu budowlanego o podanych parametrach wymaga bowiem takich samych kwalifikacji jak budowa. Postawione rozróżnienie nie jest zatem uprawnione.

3.2. Opis przedmiotu zamówienia, naruszający zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców poprzez nieuprawnione użycie znaków towarowych (naruszenie art. 29 ust. 3 i art. 30 ust. 5 i 31 ustawy PZP):

Zamawiający w Specyfikacji Technicznej Wykonania i Odbioru Robót Budowlanych (dalej: "STWiORB") oraz w Dokumentacji Projektowej (dalej: "DP") i przedmiarach wskazuje w wielu miejscach w sposób nieuprawniony, np.: na następujące znaki towarowe:

L. porz.	Umieszczenie w dokumentacji i naruszenie	Opis - cytaty z OPZ
1	Opis do projektu wykonawczego zespołu budynków towarzyszących do Komendy Powiatowej Policji w Stargardzie Szczecińskim, pkt 8.4.1 (2 wskazania na znak towarowy)	<i>styropian Hydromax 8 cm</i>
2	Opis do projektu wykonawczego zespołu budynków towarzyszących do Komendy Powiatowej Policji w Stargardzie Szczecińskim, pkt 8.7 (wskazanie na znak towarowy i producenta)	<i>W wybranych pomieszczeniach zaprojektowano wentylatory do wspomagania wentylacji grawitacyjnej – wentylatory ściennie SILENT 100 produkcji VENTURE INDUSTRIES.</i>
3	Opis do projektu wykonawczego zespołu budynków towarzyszących do Komendy Powiatowej Policji w Stargardzie Szczecińskim, pkt 8.8 (wskazanie na znak towarowy)	<i>2x Abizol 2P+R od strony wewnętrznej SUPERFLEX 10 w/g instrukcji producenta – od strony zewnętrznej 2x papa asfaltowa I333</i>

4	Opis do projektu wykonawczego zespołu budynków towarzyszących do Komendy Powiatowej Policji w Stargardzie Szczecińskim, pkt 8.9 (wskazanie na znak towarowy)	projekt przewiduje docieplenie 8 cm styropianem „Hydromax” projekt przewiduje 15 cm wełny mineralnej np. firmy Rockwool typu „Rocmin”.
5	Opis do projektu wykonawczego zespołu budynków towarzyszących do Komendy Powiatowej Policji w Stargardzie Szczecińskim, pkt 8.10 (wskazanie na znak towarowy)	Projekt przewiduje paroizolację bitumiczną FOALBIT AL S40 lub GLASBIT G200 S40 oraz folię paroizolacyjną w wybranym miejscu. (wg warstw na rys. arch.)
6	Opis do projektu wykonawczego zespołu budynków towarzyszących do Komendy Powiatowej Policji w Stargardzie Szczecińskim, pkt 8.11 (wskazanie na znak towarowy i producenta)	Pokrycie dachu – lakier zabezpieczający SILVER PRIMER SZYBKI LAKIER SBS, papa wierzchniego krycia, zgrzewalna FIRESMART SOLO. [...] Na wylewce lakier zabezpieczający SILVER PRIMER SZYBKI LAKIER SBS, papa wierzchniego krycia, zgrzewalna FIRESMART SOLO. [...] Pokrycie dachu - papa wierzchniego krycia BAUDER PYE PV 250S, papa podkładowa samoprzylepna BAUDER TEC KSA. [...] Na wylewce papa wierzchniego krycia BAUDER PYE PV 250S, papa podkładowa samoprzylepna BAUDER TEC KSA.
7	Opis do projektu wykonawczego zespołu budynków towarzyszących do Komendy Powiatowej Policji w Stargardzie Szczecińskim, pkt 9.1.4 (wskazanie na producenta)	Ściany od wewnątrz należy otynkować tynkiem III kat. Projekt przewiduje tynk akrylowy firmy np. „Atlas”.
8	Opis do projektu wykonawczego zespołu budynków towarzyszących do Komendy Powiatowej Policji w Stargardzie Szczecińskim, pkt 9.3 (wskazanie na znak towarowy)	Wylewka betonowa ze spadkiem 4–8cm smarowana Betondur UV zgodnie z instrukcją producenta na podbudowie z chudego betonu 20,0cm i podsypce piaskowo-cementowej.
9	Opis do projektu wykonawczego zespołu budynków towarzyszących do Komendy Powiatowej Policji w Stargardzie Szczecińskim, pkt 10	2 x Projekt przewiduje wykończenie ścian płytką klinkierową oraz tynkiem akrylowym np. firmy „Atlas”. Obudowa – konstrukcja stalowa z elementów

	(wskazanie na znak towarowy i producenta)	<p>stalowych wg rysunków detalu architektury lub np. panele systemowe z siatki w konstrukcji stalowej firmy „Beakert”.</p> <p>Projekt przewiduje wykończenie ścian tynkiem akrylowym np. firmy „Atlas”.</p> <p>Słupy wykończyć tynkiem akrylowym np. firmy „Atlas”.</p> <p>Budynek myjni - papa wierzchniego krycia BAUDER PYE PV 250S, papa podkładowa samoprzylepna BAUDER TEC KSA.</p> <p>Budynek zaplecza kojców – lakier zabezpieczający SILVER PRIMER SZYBKI LAKIER SBS , papa wierzchniego krycia, zgrzewalna FIRESMART SOLO.</p> <p>Konstrukcji stalowej z elementów stalowych wg rysunków detalu architektury lub np. firmy „Bekaert” z profili w/g rys. arch. osiatkowane siatką powlekaną ocynkowaną 40X40X3.</p> <p>Drzwi stalowe z elementów stalowych wg rysunków detalu architektury lub systemowe np. firmy „Bekaert” z profili, wykończone w sposób fabryczny. w/g kolorystyki.</p> <p>Konstrukcja stalowa z wypełnieniem z siatki w układzie systemowym np. firmy „Bekaert”.</p>
10	<p>Opis do projektu wykonawczego zespołu budynków towarzyszących do Komendy Powiatowej Policji w Stargardzie Szczecińskim, pkt 10</p> <p>(wskazanie na znak towarowy i producenta)</p>	<p>Tynk akrylowy w/g wzornika „Atlas”:</p> <ul style="list-style-type: none"> - nr 0608 - nr 0610 Płytki klinkierowa wg wzornika np.: firmy CRH Klinkier - starobrowarna. <p>Pokrycie dachu:</p> <p>[...]</p> <ul style="list-style-type: none"> - Papa wierzchniego krycia, zgrzewalna FIRESMART SOLO oraz lakier zabezpieczający SILVER PRIMER SZYBKI LAKIER SBS <p>Tynk akrylowy w/g wzornika „Atlas”:</p> <ul style="list-style-type: none"> - nr 0608 - nr 0610 Płytki klinkierowa wg wzornika np.:

		firmy CRH Klinkier - starobrowarna. Papa wierzchniego krycia BAUDER PYE PV 250S Tynk akrylowy w/g wzornika „Atlas”: - nr 0608 - nr 0610
11	Opis do projektu wykonawczego budynku Komendy Powiatowej Policji w Stargardzie Szczecińskim, pkt 8.15 (wskazanie na znak towarowy i producenta)	Izolacja ścian piwnic – superflex 100 lub równoważną o podobnych parametrach. Ściany studzienek okiennych oraz ściany oporowe schodów zewnętrznych – superflex 100 lub równoważną o zbliżonych lub wyższych parametrach.
12	Opis do projektu wykonawczego budynku Komendy Powiatowej Policji w Stargardzie Szczecińskim, pkt 8.16 (wskazanie na znak towarowy i producenta)	- strop nad I piętrem - paroizolacja bitumiczna Foałbit Al S40 lub Glasbit G200 S40 na warstwie gruntującej Siplast Primer Szybki Grunt SBS lub równoważną o zbliżonych lub wyższych parametrach w jednym systemie. - strop nad II piętrem - papa BAUDER THERM DS2 na warstwie impregnacyjnej z roztworu BURKOLIT lub równoważną o zbliżonych lub wyższych parametrach w jednym systemie.
13	Opis do projektu wykonawczego budynku Komendy Powiatowej Policji w Stargardzie Szczecińskim, pkt 8.17 (wskazanie na znak towarowy i producenta)	- strop nad garażem – dziedziniec - polistyren ekstrudowany TEGOTHERM gr. 6.0 cm lub równo ważny o zbliżonych lub wyższych parametrach. - strop nad garażem od wewnątrz – pod pom. biurowymi – płyta Tektalan E-21 gr. 7,5 cm lub równoważny o zbliżonych lub wyższych parametrach.
14	Opis do projektu wykonawczego budynku Komendy Powiatowej Policji w Stargardzie Szczecińskim, pkt 8.18 (wskazanie na znak towarowy i producenta)	- izolacja akustyczna stropu nad pomieszczeniem rozładowania broni – wełna mineralna URSA 10 cm lub równoważna o zbliżonych lub wyższych parametrach. - Strop nad garażem – płyta Tektalan E-21 gr. 7,5 cm – stanowi jednocześnie izolację termiczną lub równoważną o zbliżonych lub wyższych parametrach.
15	Opis do projektu wykonawczego budynku Komendy Powiatowej Policji w Stargardzie Szczecińskim, pkt 8.19 (wskazanie na znak towarowy i producenta)	Pokrycie dachu nad II piętrem - papa wierzchniego krycia BAUDER PYE PV 250S, papa podkładowa samoprzylepna BAUDER TEC KSA lub równoważne o zbliżonych lub wyższych parametrach wykonane w

	towarowy i producenta)	<p><i>jednym systemie.</i></p> <p><i>Pokrycie dachu nad I piętrem - lakier zabezpieczający Silver Primer Szybki Lakier SBS, papa wierzchniego krycia, zgrzewalna FireSmart Solo lub równoważne o zbliżonych lub wyższych parametrach wykonane w jednym systemie. [...]</i></p> <p><i>Na wylewce papa wierzchniego krycia BAUDER PYE PV 250S, papa podkładowa samoprzylepna BAUDER TEC KSA lub równoważne o zbliżonych lub wyższych parametrach wykonane w jednym systemie.</i></p>
16	Opis do projektu wykonawczego budynku Komendy Powiatowej Policji w Stargardzie Szczecińskim, pkt 9.2 (wskazanie na znak towarowy i producenta)	<i>W zespole magazynu uzbrojenia w piwnicy sufit z płyty Promatec-H EI120 lub równoważny o podobnych parametrach.</i>
17	Opis do projektu wykonawczego budynku Komendy Powiatowej Policji w Stargardzie Szczecińskim, pkt 10.4 (wskazanie na znak towarowy i producenta)	<p><i>Pokrycie dachu nad II piętrem - papa wierzchniego krycia BAUDER PYE PV 250S, papa podkładowa samoprzylepna BAUDER TEC KSA lub równoważne o zbliżonych lub wyższych parametrach wykonane w jednym systemie.</i></p> <p><i>Pokrycie dachu nad I piętrem - lakier zabezpieczający Silver Primer Szybki Lakier SBS, papa wierzchniego krycia, zgrzewalna FireSmart Solo lub równoważne o zbliżonych lub wyższych parametrach wykonane w jednym systemie.</i></p>
18	Opis do projektu wykonawczego budynku Komendy Powiatowej Policji w Stargardzie Szczecińskim, pkt 10.5 (wskazanie na znak towarowy i producenta)	<p><i>geowłóknina GEOTESS PP 300</i></p> <p><i>mata drenażowa QDRAIN ZM 8 14 P</i></p> <p><i>polistyren ekstrudowany TEGOTHERM</i></p> <p><i>2xpapa GEMINI FC 3mm</i></p> <p><i>zagruntowana środkiem PRIMER</i></p>
19	Opis do projektu wykonawczego budynku Komendy Powiatowej Policji w Stargardzie Szczecińskim, pkt 10.15 (wskazanie na znak towarowy i producenta)	<p><i>Tynk akrylowy kolor dobrany wg wzornika firmy „Atlas” - 0608 – dopuszcza się zastosowanie tynku innej firmy w identycznej kolorystyce</i></p> <p><i>Tynk akrylowy kolor dobrany wg wzornika firmy „Dryvit – demantit metalic 203; dopuszcza się zastosowanie tynku innej firmy w identycznej kolorystyce</i></p>

20	Opis do projektu wykonawczego budynku Komendy Powiatowej Policji w Stargardzie Szczecińskim, pkt 12.7 (wskazanie na znak towarowy i producenta)	- Strop w pomieszczeniu magazynowym broni i amunicji zabezpieczyć ogniowo sufitem podwieszanym w systemie Promatec do EI120 lub równoważnym o podobnych parametrach. - Strop nad garażem pod pomieszczeniami biurowymi płyta Tectalan E-21 gr. 7,5 cm EI 120 lub równoważna o podobnych parametrach.
20	DP: Zestawienie stolarki okiennej	Ściana z pustaków szklanych prefabrykowana Glasspol-Vitrablok
21	DP: Piwnica	Odwodnienie liniowe ACO
22	DP: Elewacja południowa budynku głównego	Cegła klinkierowa wg wzornika np.: CRH Klinkier Tynk akrylowy wg wzornika np.: firmy ATLAS nr 0608 Słupy - tynk wg wzornika np.: firmy DRYVIT - demandit metallic 203
23	DP: Elewacja budynków towarzyszących	Tynk akrylowy wg wzornika np.: firmy ATLAS nr 0610 Tynk akrylowy wg wzornika np.: firmy ATLAS nr 0608 Płytki klinkierowe wg wzornika np.: firmy CRH Klinkier - starobrowarna
24	DP: Rzut przyziemia budynków towarzyszących	2 x wylewka betonowa BETONDUR UV
25	DP: Zestawienie drzwi	Brama garażowa rolowana formy np.: Hormann, Decotherm Classic S
26	DP: Zestawienie stolarki budynków towarzyszących	Wrota z otworami okiennymi - Brama segmentowa HORMAN SPU 40

Ponadto, w DP, na rysunku przekroju B-B wskazano:

Warstwy dachu

D1	- lakier zabezpieczający Silver Primer Szybki Lakier SBS - papa wierzchniego krycia, zgrzewalna FireSmart Solo - płyta termoizolacyjna PSK - warstwa spadkowa 4% ze styropianu EPS 100 - klej bitumiczny lub poliuretanowy - paroizolacja bitumiczna Foaibit Al S40 lub Glasbit G200 S40 - warstwa gruntująca Siplast Primer Szybki Grunt SBS - strop	6,0cm od 8,0cm 20,0cm
----	--	-----------------------------

D1*	- lakier zabezpieczający Silver Primer Szybki Lakier SBS - papa wierzchniego krycia, zgrzewalna FireSmart Solo - płyta termoizolacyjna PSK - styropian EPS 100 - klej bitumiczny lub poliuretanowy - paroizolacja bitumiczna Foaibit Al S40 lub Glasbit G200 S40 - warstwa gruntująca Siplast Primer Szybki Grunt SBS - płyta żelbetowa	6,0cm 9,0cm 10,0cm
-----	--	--------------------------

D2	- papa wierzchniego krycia BAUDER PYE PV 250S - papa podkładowa samoprzylepna BAUDER TEC KSA - styropian EPS 100 ze spadkiem 4% - paroizolacja - papa BAUDER THERM DS2 - impregnacja - rozwór BURKOLIT - strop	od 30,0cm 20,0cm
----	---	---------------------

D3	- papa wierzchniego krycia BAUDER PYE PV 250S - papa podkładowa samoprzylepna BAUDER TEC KSA - styropian EPS 100 ze spadkiem 4% - paroizolacja - papa BAUDER THERM DS2 - impregnacja - rozwór BURKOLIT - strop	od 27,0cm 20,0cm
----	---	---------------------

Warstwy koryta

K1	- papa wierzchniego krycia BAUDER PYE PV 250S - papa podkładowa samoprzylepna BAUDER TEC KSA - wylewka betonowa - styropian EPS 100 ze spadkiem 1% - paroizolacja - papa BAUDER THERM DS2 - impregnacja - rozwór BURKOLIT - strop	4,0cm od 12,0cm 20,0cm
----	---	------------------------------

Warstwy podłogi na gruncie

G1	- terakota - wylewka betonowa - folia PE 20 - styropian EPS 100-038 - folia PE 30 - chudy beton klasy B7,5 - podsypka piaskowa - zagęszczona	2,0cm 5,0cm 10,0cm 10,0cm 15,0cm
----	--	--

G2	- farba do betonu np.: Betondur - wylewka betonowa ze spadkiem 1% - zbrojona siatką z prętów Ø4,5mm - folia PE 20 - styropian EPS 100-038 - folia PE 30 - chudy beton klasy B7,5 - podsypka piaskowa - zagęszczona	od 4,0cm 10,0cm 10,0cm 15,0cm
----	---	--

Warstwy podłogi w celach

C1	- farba do betonu np.: Betondur - wylewka betonowa ze spadkiem 0,5% - styropian systemowy - styropian EPS 100-038 - łupka - strop monolityczny	od 5,0cm 3,0cm 3,0cm 20,0cm
----	---	--------------------------------------

Warstwy podłogi w komunikacji

A1	- terakota - wylewka betonowa - łupka - styropian EPS 100-038 - strop monolityczny	2,0cm 5,0cm 3,0cm 20,0cm
----	--	-----------------------------------

A2	- terakota - płyta żelbetowa	2,0cm 15,0cm
----	---------------------------------	-----------------

Warstwy podłogi w wc

B1	- terakota - wylewka betonowa - 2xpapa - styropian EPS 100-038 - strop monolityczny	2,0cm 5,0cm 3,0cm 20,0cm
----	---	-----------------------------------

Warstwy podłogi w pokojach

B2	- rułon PCW - wylewka samopoziomująca - wylewka betonowa - łupka - styropian EPS 100-038 - strop monolityczny	0,5cm 0,5cm 6,0cm 3,0cm 20,0cm
----	--	--

Warstwy stropu nad garażem

I1	- kostka betonowa - podsypka cementowo-piaskowa - geotekstura GEOTESS PP 300 - beton B 7,5 - mata drenażowa GDRAIN ZM 8 14 P - polistyren ekstrudowany TEGOTHERM - 2xpapa GEMINI FC 3mm - wylewka betonowa ze spadkiem 1% - zagrusztowana środkiem PRIMER - strop monolityczny	9,0cm 5,0cm 15,0cm 5,0cm od 4,0cm 30,0cm
----	---	---

Warstwy terenu przed schodami głównymi

S1	- kostka betonowa typu POLBRUK - podsypka cementowo-piaskowa - podbudowa z kruszywem łamanym np.: żwir, żużel wielkopiecowy o uziarnieniu do 40mm - grunt rodzimy	6,0cm 5,0cm
----	---	----------------

Warstwy schodów głównych

S2	- granit płomieniowany - wylewka betonowa ze spadkiem 0,5% - płyta zbrojona - piasek stabilizowany cementem - podsypka piaskowa - grunt rodzimy	4,0cm od 6,0cm 15,0cm 10,0cm
----	--	---------------------------------------

Warstwy zjazdu do garażu

Z1	- kostka betonowa - mata grzewcza schowana w podsypce piaskowej - podsypka piaskowa - wylewka betonowa - folia PE-20 - żwir - grunt stabilizowany	9,0cm 5,0cm 15,0cm 15,0cm 20,0cm
----	---	--

Warstwy studzienki okiennej

SO1	- tłuczeń dolomitowy - podsypka piaskowa	20,0cm 30,0cm
-----	---	------------------

Stosownie do art. 29 ust. 1 i 2 ustawy PZP przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty, przy czym przedmiotu zamówienia nie można opisywać w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję.

Zastosowanie w opisie przedmiotu zamówienia znaków towarowych, patentów lub pochodzenia produktów jest więc możliwe jedynie wyjątkowo. Warunkiem ich zastosowania jest w każdym przypadku ich użycia uzasadnienie tego faktu specyfiką przedmiotu zamówienia i jednocześnie wykazanie, że zamawiający nie mógł opisać przedmiotu zamówienia za pomocą dostatecznie dokładnych określeń. Art. 29 ust. 3 ustawy PZP stanowi więc wyjątek od wyrażonej w art. 29 ust. 1 i 2 ustawy PZP zasady opisu przedmiotu zamówienia.

Beneficjent powyższych dwóch elementów definicyjnych nie wykazał. Ww. opis wymagań co do zastosowania wyjątku od zasady podlega natomiast zawsze interpretacji zawężającej. Zatem wystąpienie obydwu powyższych przesłanek musi nastąpić łącznie (koniunkcja) i musi zostać udowodnione przez Zamawiającego. Jedynie łączne ich wystąpienie i dodatkowo umożliwienie składania ofert równoważnych, warunkuje możliwość opisanie przedmiotu zamówienia bez naruszenia dyspozycji art. 29 ust. 3 ustawy PZP poprzez użycie znaku towarowego, patentu lub pochodzenia.

Możliwość użycia w opisie przedmiotu zamówienia wyjątkowo stosowanych znaków towarowych, patentów lub pochodzenia uzależniona jest także od opatrzenia tak sporządzonego opisu wyrazami "lub równoważny". Art. 29 w ust. 3 ustawy PZP wprowadza taki wymóg wprost. Wskazać należy, że ww. dopisku brak przy użytych znakach towarowych. Stanowi to kolejny przykład naruszenia tego samego przepisu.

Dodatkowo, wykonawcom nie przyznaje się faktycznej możliwości wykazania, że oferowane przez nich produkty są równoważne do opisanych znakiem towarowym, patentem lub pochodzeniem. W SIWZ, i zawartym w nim OPZ, brak bowiem granicznych parametrów równoważności, których spełnienie pozwalałoby podźwignąć wykonawcom ciężar udowodnienia, że oferowane przez nich roboty budowlane (a w ich ramach dostawy) spełniają wymagania określone przez zamawiającego. Brak tych dodatkowych określników dających wykonawcom faktyczną możliwość zaoferowania produktów równoważnych oznacza, że opis przedmiotu zamówienia narusza zarówno art. 29 ust. 3, jak i art. 30 ust. 5 ustawy PZP.

W dalszej kolejności zauważyć należy, że Zamawiający wprowadził zdanie, którego zadaniem miało być prawdopodobnie zniwelowanie skutków wprowadzonego opisu przedmiotu zamówienia w zakresie równoważności. W pkt 12. rozdziału III SIWZ wskazano bowiem, że: *"Wszelkie „nazwy własne” dotyczące materiałów i urządzeń zawarte w dokumentach przetargowych należy traktować jako jedne z możliwych, co oznacza możliwość zastosowania materiałów, urządzeń (w tym technologii) innych producentów o równoważnych parametry cechach i właściwościach. W przypadku zastosowania równoważnych urządzeń i materiałów oferent jest zobowiązany przedstawić opis oferowanych urządzeń i materiałów równoważnych podając nazwę producenta, markę, typ i dołączyć certyfikaty, aprobaty techniczne itp., które określają właściwości i parametry techniczne. Na podstawie art. 30 ust. 5 uPzp "Wykonawca, który powołuje się na rozwiązania równoważne*

opisywanym przez Zamawiającego, jest zobowiązany wykazać, że oferowane przez niego dostawy, usługi lub roboty budowlane spełniają wymagania określone przez Zamawiającego."

Ww. dopisek nie zmienia charakteru podawanych znaków towarowych lub wskazania na producentów konkretnych wyrobów. Jest to typowy dopisek wskazujący na konieczność i opisujący zasady wykazania równoważności produktów. Pierwsze zdanie wskazujące na przykładowość podanych nazw zanegowane jest kolejnymi zdaniami wprost nakazującymi udźwignięcie ciężaru udowodnienia równoważności. Oznacza to, że podane znaki towarowe lub oznaczenia producentów są dla wykonawców wiążące, skoro aby zaoferować inne rozwiązania należy wykazać ich równoważność.

Zamawiający nie przyznał także realnie możliwości wykazania równoważności oferowanych produktów, bowiem w szczegółowych opisach, przy poszczególnych produktach nie podaje się żadnych parametrów, dookreśleń których spełnienie pozwoliłoby na wykazanie równoważności oferowanych produktów lub rozwiązań. Oczywistym jest zaś, że wszystkie cechy takie same jak wskazany produkt referencyjny posiada tylko ten produkt. Inne produkty tym się właśnie różnią, że nie zawierają wszystkich parametrów takich samych lub producenci nie podają ich w kartach katalogowych w sposób dający porównanie.

Wobec więc nieuprawnionego użycia znaków towarowych, które wbrew ogólnemu sformułowaniu zawartemu w pkt 12 rozdziału III SIWZ, są dla wykonawców wiążące, nie zawarto w SIWZ szczegółowych zasad składania oferty równoważnej w przypadkach opisania przedmiotu zamówienia znakiem towarowym, lub przez wskazanie patentu lub pochodzenia produktu.

W dalszej kolejności należy się odnieść do analizy treści opisów konkretnych produktów, które opisano przy użyciu podanych znaków towarowych i stwierdzić, że wszystkie wyżej opisane produkty można było z łatwością opisać cechami funkcjonalnymi czy użytkowymi lub granicznymi parametrami technicznymi, które podają ich producenci w kartach katalogowych. Bez wątpienia można było więc zastosować "dostatecznie dokładne określenia", bez wskazywania znaków towarowych. Możliwe było także opisanie ich za pomocą cech technicznych i jakościowych, z zachowaniem Polskich Norm przenoszących normy europejskie lub norm innych państw członkowskich Europejskiego Obszaru Gospodarczego przenoszących te normy (art. 30 ust. 1 ustawy PZP).

W przypadku wskazanych materiałów istnieje możliwość wyodrębnienia specyficznych cech technicznych i jakościowych, parametrów użytkowych, które przesądzą o odmienności opisanych w ten sposób materiałów i urządzeń od pozostałych i dostatecznie opisują ich jakość. W tych przypadkach użycie konkretnych znaków towarowych, patentów lub pochodzenia stanowi więc nadużycie przysługującego Zamawiającemu prawa, które wyjątkowo zezwala na opisanie przedmiotu

zamówienia konkretnym znakiem towarowym. Wyjątek od zasady wymaga zaś zawsze szczegółowego uzasadnienia i podlega zawężającej interpretacji.

Tym samym sformułowany opis przedmiotu zamówienia narusza zasadę uczciwej konkurencji, poprzez bezpośrednie naruszenie zasad art. 29 i nast. ustawy PZP w zakresie prawidłowego opisywania przedmiotu zamówienia.

Żądanie odwołania:

Usunięcie z OPZ wszelkich znaków towarowych, ewentualnie umożliwienie wykonawcom złożenia oferty równoważnej poprzez opisanie parametrów równoważności.

3.3. Opis przedmiotu zamówienia, naruszający obowiązek sporządzenia go jednoznacznie i wyczerpująco, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty (naruszenie art. 29 ust. 1 i 31 ustawy PZP):

W Opisie do Projektu Wykonawczego budynku Komendy Powiatowej Policji w Stargardzie Szczecińskim, w pkt 9.7 zaniechano prawidłowego opisu przedmiotu zamówienia poprzez stwierdzenie: *"Dobór szaf do uzgodnienia z Inwestorem"*.

Powyższe przenosi na wykonawców na etap realizacji zamówienia obowiązki, które spoczywają na Zamawiającym. Zgodnie z przepisem art. 29 ust. 1 ustawy PZP, przedmiot zamówienia winien być sporządzony w sposób kompletny z punktu widzenia celu, któremu ma służyć, z zastosowaniem wskazówek interpretacyjnych zawartych w ww. przepisie. Wykonawca winien uzyskać z opracowanego OPZ wszelkie informacje, które są konieczne dla złożenia oferty.

Z powyższego przepisu wprost (literalnie) wynika, że opis przedmiotu zamówienia winien stanowić dla wykonawców całokształt wiedzy na temat przyszłego zakresu ich świadczenia. W efekcie, tylko z treści tego opisu wykonawcy powinni uzyskać wszystkie informacje pozwalające im na sporządzenie oferty. Wykonawcy powinni więc w oparciu o sporządzony opis uzyskać informacje pozwalające im ocenić jaki jest dokładny zakres ich przyszłego świadczenia, aby móc zaoferować jego wykonanie (spełnienie). Zgodnie bowiem z art. 66 § 1 Kodeksu cywilnego:

„Art. 66. § 1. Oświadczenie drugiej stronie woli zawarcia umowy stanowi ofertę, jeżeli określa istotne postanowienia tej umowy.”

Tak więc, z jednej strony zamawiający obowiązany jest opisać jakiego świadczenia oczekuje od wykonawców, a z drugiej strony wykonawcy w oparciu o powyższą wiedzę mogą złożyć oferty na określonych warunkach, co do, np.: ceny, terminu wykonania, gwarancji, jakości, trwałości, parametrów technicznych, walorów użytkowych, konkretnych produktów, itp.

Na podstawie OPZ wykonawca ma więc uzyskać od zamawiającego wszystkie informacje „mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty”, tj. wszystkie informacje o przyszłym świadczeniu.

Dla potwierdzenia powyższej tezy wskazać można na wyroki Krajowej Izby Odwoławczej, w których stwierdza się, m.in.:

„Zamawiający jest uprawniony opisać wymagania co do przedmiotu zamówienia w sposób zapewniający jego odpowiednią wartość użytkową w dostosowaniu do jego potrzeb, jednakże takie uwarunkowania muszą wynikać z SIWZ. Za nieuprawnione należy uznać działanie zamawiającego, zmierzające do ustalania wymagań stanowiących podstawę oceny ofert po ich złożeniu. Ocena zgodności oferty wykonawcy może następować wyłącznie o warunki i wymagania określone w SIWZ.”

[Wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 07 lipca 2010 r., sygn. akt: KIO/UZP 1303/10]

oraz

„Niedopuszczalnym jest przenoszenie przez zamawiającego pełnego ryzyka postępowania administracyjnego prowadzonego przez Prezesa UKE na wykonawców. Zgodnie z regulacją ustawy Prawo zamówień publicznych zamawiający powinien zawrzeć w opisie przedmiotu zamówienia pełną informację o wszystkich czynnikach mających wpływ na ukształtowanie przez wykonawców swoich ofert. Wykonawcy mają prawo oczekiwać od zamawiającego zapewnienia im możliwości uzyskania z treści SIWZ wszystkich istotnych dla skonstruowania oferty informacji.”

[Wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 23 czerwca 2010 r., sygn. akt: KIO/UZP 1100/10]

Jeżeli podstawowym celem stawianym opisowi przedmiotu zamówienia jest określenie zakresu przyszłego świadczenia wykonawców (i w konsekwencji umożliwienie im zaoferowania jego wykonania na określonych warunkach), to dla osiągnięcia tego celu opis winien być stworzony w oparciu o podstawowe zasady wskazane w art. 29 ust. 1 ustawy PZP.

SIWZ nie wskazuje, że zamówienie udzielane jest w systemie zaprojektuj i wybuduj. Tym samym OPZ winien być kompletny. Powyższy opis szaf nie pozwala wykonawcom złożyć oferty. Projektant niewystarczająco, a zatem nieprawidłowo opisał zakres świadczenia wykonawców, a

zamawiający przenosi obowiązek w tym zakresie na wykonawców. Powyższe jest działaniem niedopuszczalnym, albowiem bez uzasadnienia przenosi na wykonawcę ryzyka, które winny spoczywać i co do zasady spoczywają, na inwestorze. Ma szczególne znaczenie na kontraktach FIDIC.

Jak wskazuje Krajowa Izba Odwoławcza przy Prezesie Urzędu Zamówień Publicznych w jednym z wyroków:

„Zamawiający tak musi opisać przedmiot zamówienia, aby wykonawcy nie mieli wątpliwości, jakie usługi i jaki produkt oraz na jakich warunkach mogą (muszą) zaoferować zamawiającemu, aby ten uznał ich ofertę za spełniającą wymagania specyfikacji, a przy tym, jak tę ofertę skonstruować, by mogła być ona uznana za najkorzystniejszą. [...] Za sposób sporządzenia specyfikacji, w tym również dokumentacji projektowej, odpowiada zamawiający.”

[Wyrok Krajowej Izby Odwoławczej przy Prezesie Urzędu Zamówień Publicznych z dnia 9 października 2008 r., sygn. akt: KIO/UZP 1021/08]

Żądanie odwołania:

Podanie w OPZ informacji na temat szaf w sposób zgodny z art. 29 ust. 1 i 31, tj. pozwalający na złożenie oferty.

3.4. Opis przedmiotu zamówienia, naruszający obowiązek sporządzenia go jednoznacznie i wyczerpująco, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty poprzez wyłączenie z zakresu opisu przedmiotu zamówienia przedmiarów oraz wskazanie na wizję lokalną i zobligowanie do złożenia oświadczenia o kompletności rozwiązań (naruszenie art. 29 ust. 1 i 31 ustawy PZP):

Zamawiający wskazał w pkt 5. rozdziału III SIWZ, że: "Wykonawca wykona przedmiot zamówienia zgodnie z dokumentacją projektową, przedmiarami robót, kosztorysami nakładczymi, specyfikacją techniczną wykonania i odbioru robót, zasadami wiedzy technicznej i budowlanej, obowiązującymi przepisami i polskimi normami."

W pkt 6. rozdziału III wskazał dodatkowo: "Cena ryczałtowa brutto powinna obejmować wszystkie koszty, które należy ponieść, aby wykonać przedmiot zamówienia określony w dokumentacji projektowej, Specyfikacji Technicznej Wykonania i Odbioru Robót Budowlanych i Przedmiarach Robót na warunkach opisanych w siwz."

W pkt 9. rozdział III SIWZ wskazał: "Cena oferty będzie ceną ryczałtową stanowiącą wynik kalkulacji własnej Wykonawcy dokonanej na podstawie dokumentacji projektowej, przedmiarów robót (kosztorysami nakładczymi), Specyfikacjami Technicznymi Wykonania i Odbioru Robót. W cenie materiałów wykonawca ma uwzględnić koszty zakupów materiałów.

Do wyliczenia ceny ryczałtowej, Wykonawca kierując się własną oceną, doświadczeniem oraz wiedzą - ma prawo dokonać niezbędnej weryfikacji podstaw wyceny. W cenie materiałów wykonawca musi uwzględnić wszystkie koszty narzutu.

Zamawiający wymaga od Wykonawcy ujęcia w ofercie wszystkich kosztów niezbędnych do wykonania przedmiotu zamówienia w tym koszty organizacji i utrzymania zaplecza, opłat media, opracowanie dokumentacji powykonawczej, operatów geodezyjnych i innych opracowań niezbędnych do wykonania zamówienia. Za prawidłowe oszacowanie tych kosztów odpowiedzialność ponosi tylko i wyłącznie Wykonawca."

W rozdziale XIII dotyczącym sposobu obliczenia ceny Zamawiający podniósł: "Cena oferty będzie ceną ryczałtową stanowiącą wynik kalkulacji własnej Wykonawcy dokonanej na podstawie dokumentacji projektowej, przedmiarów robót (kosztorysami nakładczymi), Specyfikacjami Technicznymi Wykonania i Odbioru Robót. W cenie materiałów wykonawca ma uwzględnić koszty zakupów materiałów."

Jednocześnie w warunkach szczególnych kontraktu, w subklauzuli 1.1 Definicje, wskazał: "1.1.1.6 Rysunki. Tam gdzie Warunki Kontraktu odnoszą się do „Rysunków”, należy czytać jako „Dokumentacja Projektowa”, tj.: Projekt Budowlany, Projekt Wykonawczy, Specyfikacje Techniczne wykonania i odbioru robót, Przedmiar Robót."

W subklauzuli 1.5 dotyczącej kolejności pierwszeństwa dokumentów także zdefiniował dokumentację projektową w następujący sposób: "Dokumentacja Projektowa (Projekt budowlany, Projekt wykonawczy, Specyfikacje Techniczne Wykonania i Odbioru Robót Budowlanych, przedmiar robót).", żeby w tym samym punkcie Warunków Szczególnych oświadczyć: "Jeśli pojawią się jakiegokolwiek niezgodności lub różnice między treścią dokumentów, Inżynier wniesie konieczne wyjaśnienia lub instrukcje właściwego sprostowania. Jeśli pojawią się jakiegokolwiek niezgodności lub różnice między treścią projektu budowlanego i wykonawczego (nieistotne w świetle prawa budowlanego zmiany), to realizować należy projekt wykonawczy. Przedmiar Robot jest materiałem pomocniczym i nie stanowi wyłącznej podstawy do obliczenia ceny ryczałtowej brutto."

Oznacza to, że część OPZ, tj. we wszelkich miejscach, gdzie wskazuje się, że składa się na niego także przedmiar robót przestaje mieć swoje pierwotne znaczenie i staje się jedynie elementem pomocniczym. W ten sposób wykonawców obciąża się negatywnymi konsekwencjami wszelkich

braków w opisie przedmiotu zamówienia. Zamawiający przerzucił odpowiedzialność za kompletności i prawidłowość wyliczeń i szacunków robót na Wykonawcę. W razie bowiem sporu Zamawiający będzie swobodnie podnosił - w zależności od okoliczności, że dane treści zamieszczone w przedmiarze należało wziąć pod uwagę, gdyż stanowią OPZ albo nie należało brać uwagi, gdyż nie są wiążące.

Dodatkowo, w subklauzuli 1.8 Warunków Szczególnych Zamawiający wskazał: "W akapicie czwartym po dotychczasowej treści dodaje się treść następującą: Wykonawca oświadcza, że zapoznał się z Dokumentacją Projektową, Specyfikacjami i Pozwoleniem na Budowę, zweryfikował ich kompletność, dokładność i wystarczalność dla wykonania Robót oraz potwierdza taką kompletność, dokładność i wystarczalność."

Dodać należy, że w pkt 11 rozdziału III SIWZ wskazał, że: "Zamawiający wymaga od Wykonawcy zastosowania rozwiązań materiałowych i technologicznych zgodnie z projektem wykonawczym, szczegółowymi kosztorysami nakładczymi i Specyfikacjami Technicznymi Wykonania i Odbioru Robót. Przed złożeniem ofert wskazana jest wizja lokalna terenu budowy."

Powyższe stwarza pozory, jakoby wizja lokalna była jedynie zaleceniem Zamawiającego. W razie jednak sporów sądowych rozstrzyganych w podobnych stanach faktycznych, tj. gdy dopuszczalna była wizja lokalna, z analizy orzecznictwa sądów powszechnych wynika, że Sądy biorą pod uwagę ten fakt i orzekają na niekorzyść wykonawców. Powyższe w połączeniu z obowiązkiem złożenia "oświadczenia o kompletności" w oparciu o subklauzulę 1.8 Warunków Szczególnych prowadzi wprost do nadużycia prawa w zakresie opisanego przedmiotu zamówienia.

Żądanie odwołania:

Uczynienie z przedmiaru robót wiążącego elementu opisu przedmiotu zamówienia poprzez usunięcie zakwestionowanego zdania.

Wykreślenie zdania dotyczącego wizji lokalnej.

3.5. Naruszenie uczciwej konkurencji poprzez wprowadzenie ograniczeń co do podwykonawstwa (naruszenie art. 36 ust. 4 i 5 ustawy PZP):

Co do zasady SIWZ zezwala na wykonywanie umowy przy pomocy podwykonawców bez żadnych ograniczeń, a opracowany wzór formularza ofertowego daje możliwość oświadczenia się wykonawców co do wykonania zamówienia publicznego samodzielnie lub przy pomocy podwykonawców. Gdyby jednak któryś z wykonawców oświadczył, że zamierza powierzyć podwykonawcom 100% zakresu robót, to jego oferta musiałaby zostać odrzucona jako oferta, której treść nie odpowiada treści SIWZ.

Wynika to z faktu, że Zamawiający wprowadzając w Warunkach Szczególnych subklauzule modyfikujące Warunki Ogólne FIDIC., nie skreślił postanowienia, które przeczy przyznanej wcześniej możliwości wykonywania zamówienia przy pomocy podwykonawców.

Jak wskazuje się bowiem w subklauzuli 4.4 Warunków Ogólnych FIDIC: *"Wykonawca nie podzleci całości robót"*.

Jakiegokolwiek ograniczenia co do podwykonawstwa zawsze ograniczają zasadę uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców, zatem muszą być uzasadnione. W przedmiotowym przypadku brak uzasadnienia dla wprowadzonego ograniczenia.

Żądanie odwołania:

Wprowadzenie subklauzuli Warunków Szczególnych, która wyeliminuje zakwestionowane zdanie, ograniczające podwykonawstwo.

3.6. Naruszenie postanowień art. 41 ustawy PZP poprzez zaniechanie uwzględnienia w Ogłoszeniu o zamówieniu możliwości udzielania zamówień uzupełniających, pomimo przewidzenia takiej możliwości w SIWZ i wzorze umowy:

W rozdziale XIX SIWZ Zamawiający przewidział możliwość udzielania zamówień uzupełniających. Podobnie, w definicji Aneksu (subklauzula 1.1.1.17 Warunków Szczególnych) wskazał, że: *"Aneks do umowy: Oznacza zmianę postanowień Umowy pomiędzy jej stronami w przypadkach określonych w art.144. ust.1, art. 67 PZP."*

Informacji na temat możliwości udzielania zamówień uzupełniających brak jednak w Ogłoszeniu o zamówieniu. Powyższe narusza wprost dyspozycję art. 41 pkt 15) nakazującego zawarcie w Ogłoszeniu o zamówieniu informacji o przewidywanych zamówieniach uzupełniających, o których mowa w art. 67 ust. 1 pkt 6 i 7, jeżeli tylko zamawiający przewiduje udzielenie takich zamówień. Zamawiający formalnie przewidział taką możliwość, o czym świadczy analiza treści SIWZ, ale uniemożliwił faktycznie skorzystanie z niej poprzez nieuwzględnienie informacji o zamówieniach uzupełniających w treści Ogłoszenia o zamówieniu.

Żądanie odwołania:

Zamieszczenie w Ogłoszeniu o zamówieniu informacji na temat zamówień uzupełniających.

3.7. Naruszenie zasady równości stron stosunku cywilnoprawnego poprzez wprowadzenie kar za opóźnienie a nie za zwłokę

W Subklauzula 1.8 Warunków Szczególnych wskazano, że: "W przypadku nieterminowego wykonania przez Wykonawcę jego obowiązków, o których mowa w punktach a), b), c) powyżej, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 1000 złotych brutto (słownie: jeden tysiąc złotych) za każdy dzień opóźnienia w stosunku do terminów, o których mowa w tych punktach."

Zastrzeżenie kar umownych w przypadku opóźnienia nie zaś zwłoki Wykonawcy narusza zasady prawa cywilnego czyniąc umowę jednostronną. Naruszenie art. 476 i 477 k.c.

Żądanie odwołania:

Wprowadzenie kar umownych za zwłokę a nie opóźnienie.

Mając powyższe na uwadze wnoszę jak we wstępie.

CZŁONEK ZARZĄDU

Józef Zupałowicz

PROKURENT

Maciej Wączyński

W załączeniu:

1. Odpis z Krajowego Rejestru Sądowego;
2. Dowód uiszczenia wpisu od odwołania w wymaganej wysokości;
3. Dowód przekazania kopii odwołania Zamawiającemu.