

Wg Rozdzielnika

POWIADOMIENIE o rozstrzygnięciu protestu

Szanowni Państwo,

W związku ze złożeniem w dniu 2008-05-12 protestu dotyczącego postępowania prowadzonego na podstawie przepisów ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. z 2007 r. Nr 223, poz. 1655) w trybie **przetarg nieograniczony**, na inwestycję pn.:

Budowa kompleksu boisk sportowych w ramach programu "Moje boisko - Orlik 2012"

uprzejmie informujemy Państwa, iż na podstawie art. 183 powołanej ustawy, postanawia się:

odrzuć przedmiotowy protest.

Jednocześnie informujemy, iż na podstawie art. 184 powołanej ustawy Wykonawcy przysługuje odwołanie do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych w terminie 5 dni od doręczenia rozstrzygnięcia, z jednoczesnym poinformowaniem Zamawiającego o wniesieniu odwołania.

UZASADNIENIE

Zamawiający na wstępie informuje, iż zgodnie z treścią ogłoszenia o postępowaniu przetargowym dotyczącym Budowy kompleksu sportowego „Moje boisko Orlik 2012”, bieg przedmiotowego postępowania rozpoczął się z dniem 06.05.2008 roku.

Określając w opisie przedmiotu zamówienia minimalne wymagania, jakie musi spełniać nawierzchnia typu sztuczna trawa, Zamawiający kierował się dobraniem parametrów pozwalających na spełnienie wymogu, jaki postawiony został przez Ministra Sportu, a mianowicie utrzymanie trwałości projektu przez okres 20 lat. Dlatego też przedstawione przez Zamawiającego parametry minimalne określone w opisie przedmiotu zamówienia, **w żaden sposób nie naruszają zasad uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców**, a jedynie mają pomóc w spełnieniu ogólnie określonych wymogów, co w efekcie końcowym pozwoli Zamawiającemu w sposób prawidłowy i rzetelny dokonać oceny złożonych ofert.

Zgodnie bowiem z wyrokami arbitrów UZP i wyrokami Sądów Okręgowych zamawiający ma prawo do opisanie zamówienia w sposób przewidziany w art. 29 ust. 1, 3, art. 30, art. 31 ustawy – Prawo zamówień publicznych z zastrzeżeniem wyrażonym w art. 29 ust. 2 ustawy PZP.

Fakt, że nie każdy wykonawca może złożyć ofertę w przedmiotowym postępowaniu, nie oznacza utrudnienia uczciwej konkurencji. Zamawiający opracowując SIWZ uwzględnił zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców. Rozważania swoje oparł na orzeczeniach sądów i UZP.

Poniżej tezy z niektórych orzeczeń w sprawie opisu zamówienia potwierdzających stanowisko zamawiającego.

Wyrok SO w Lublinie z 09.11.2005, sygn. II Ca 587/05.

Stwierdza się w nim między innymi, że przepisy ustawy PZP aczkolwiek nie pozwalają na formułowanie warunków postępowania uniemożliwiających swobodny dostęp do udziału w postępowaniu w celu złożenia oferty, to jednakże ograniczenia te nie mogą naruszać *samej istoty zasady, iż określenie przedmiotu postępowania o udzielenie zamówienia jest zawsze decyzją własną zamawiającego, ponieważ to zamawiający decyduje o tym co ma być przedmiotem określonego zamówienia.*

Wyrok Zespołu Arbitrów z dnia 29 czerwca 2007 r., sygn. UZP/ZO/0-756/07.

Z przepisów ustawy wynika, że zamawiający samodzielnie dokonuje oceny swoich potrzeb i stosowanie do tych potrzeb opisuje – z zastrzeżeniem zasad określonych w art. 29 ustawy Pzp – przedmiot zamówienia - wyrok ZA z 31.01.2006 r., sygn. UZP/ZO/0-215/06.

Ponadto Zespół Arbitrów podzielił w jednym z postępowań odwoławczych stanowisko zamawiającego, który miał prawo uszczegółowić opis przedmiotu zamówienia określonymi wymaganiami technicznymi, jakościowymi i użytkowymi, formułując je za pomocą odpowiednich granicznych parametrów technicznych.

Wyrok Zespołu Arbitrów z dnia 2 października 2007 r. Sygn. akt UZP/ZO/0-1177, 1186/07

Zgodnie z art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych Zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców. Zamawiający nie może zatem tak sformułować warunków udziału w postępowaniu, aby prowadziły one do nieuzasadnionego preferowania jednych i tym samym dyskryminacji innych wykonawców.

Z drugiej strony Zamawiający musi mieć prawo do nabycia dokładnie takiego przedmiotu zamówienia jaki jest mu potrzebny. Określenie przedmiotu zamówienia jest zawsze decyzją Zamawiającego. Zamawiający samodzielnie dokonuje oceny swoich potrzeb i stosownie do tych potrzeb opisuje przedmiot zamówienia.

Opis przedmiotu zamówienia pozwala na konkurencję wszystkim firmom działającym na rynku.

Określenie przedmiotu zamówienia w sposób obiektywny nie musi oznaczać konieczności zdolności realizacji zamówienia przez wszystkie podmioty ubiegające się o zamówienie.

Przedmiotowe postępowanie jest inwestycją, realizowaną z inicjatywy Ministerstwa Sportu i Turystyki w ramach programu budowy kompleksów sportowych, umożliwiających uprawianie różnych dyscyplin sportowych, przez wszystkie grupy wiekowe na bezpiecznych, nowoczesnych boiskach sportowych. Ministerstwo Sportu i Turystyki jest nie tylko inicjatorem budowy boisk Orlik – 2012, ale też współfinansuje inwestycję oraz przygotowało Specyfikację Techniczną Ogólną Wykonania i Odbioru Robót, Projekt Architektoniczny i Specyfikację Techniczną Wykonania i Odbioru Robót. W Specyfikacji Technicznej Wykonania i Odbioru Robót nr 2/D.05 dotyczącym boisk w pkt 2.3. wskazane zostały dokumenty wymagane na potwierdzenie materiału na boiska do piłki nożnej z trawy syntetycznej.

Ustawa Prawo zamówień publicznych uprawnia zamawiającego do prowadzenia postępowania w taki sposób, aby w jego wyniku dokonać wyboru najkorzystniejszej oferty, która jest z punktu widzenia Zamawiającego najbardziej użyteczna i potrzebna.

Zamawiający, przygotowując SIWZ wskazał tylko te dokumenty w zakresie materiałów, które wskazane zostały w poz. 2/D.05. Ponadto Zamawiający przygotowując SIWZ przeanalizował treść Rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 19.05.2006r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakie może żądać Zamawiający od Wykonawcy oraz form w jakich te dokumenty mogą być składane w szczególności zapis § 3.1. rozporządzenia, w którym ustawodawca wymienia otwarty katalog, czego Zamawiający może żądać w szczególności celu potwierdzenia, że oferowane dostawy, usługi lub roboty budowlane odpowiadają wymaganiom określonym przez Zamawiającego.

Oznacza to, że poza wymienionymi w § 3.1., Zamawiający może żądać innych dokumentów, oświadczeń lub materiałów, niewymienionych w tym §.

Zamawiający ponadto zwraca uwagę, że postępowanie przetargowe jest skierowane do Wykonawców specjalizujących się w budowie obiektów sportowych i dotyczy budowy zespołu boisk, a nie do producentów traw na dostawę. Materiał w postaci sztucznej trawy jest tylko jednym z elementów zamówienia. Wykonawca nie musi być sam producentem trawy o określonym standardzie, może skorzystać w tym zakresie z dostawy innych firm produkujących sztuczną trawę.

Dlatego też, Zamawiający określając minimalne wymagania jakie powinna spełnić nawierzchnia ze sztucznej trawy o parametrach nie niższych niż podanych w SIWZ lub równoważnych pozostawia wymagania pkt 9.15, tj.:

1. potwierdzenie spełnienia przez oferowaną nawierzchnię kryteriów technicznych określonych przez FIFA dla kategorii FIFA Star1 lub Star 2, lub posiadanie badań laboratoryjnych nawierzchni celem potwierdzenia spełnienia przez oferowaną nawierzchnię wymogów określonych w certyfikatach FIFA,

2. autoryzacja producenta trawy syntetycznej, wystawiona dla wykonawcy na realizowaną inwestycję wraz z potwierdzeniem 60-cio miesięcznej gwarancji udzielonej przez producenta na tą nawierzchnię,
3. oświadczenie producenta trawy syntetycznej, że jest członkiem ESTO.

Jednocześnie Zamawiający na skutek powtórnej analizy SIWZ, postanowił ją zmodyfikować poprzez dodanie zapisu w załączniku zatytułowanym „Szczegółowy opis zamówienia”

Załącznik do SIWZ zatytułowany „Szczegółowy opis zamówienia” punkt 3.2.2 otrzymuje brzmienie:

„3.2.2. Nawierzchnia do piłki nożnej wraz z oliniowaniem

Trawa syntetyczna trzeciej generacji, tj.: zasypywana piaskiem i granulatem gumowym. Kolorystyka trawy – zielony

Minimalne parametry techniczne

- wysokość włókna – min. 60 mm,
- włókno proste, monofilowe,
- skład chemiczny włókna – 100% polietylen
- wypełnienie: piasek kwarcowy oraz granulaty,
- linie segregacyjne: wklejone w nawierzchnię.

Czas gwarancji min. 5 lat. Gwarancja udzielona przez producenta lub wykonawcę nawierzchni.

Badania na zgodność z normą PN-EN 15330-1, lub aprobatą techniczną ITB, lub rekomendacją techniczną ITB, lub wynik badań specjalistycznego laboratorium badającego nawierzchnie sportowe np. Labosport.

1. Certyfikat FIFA (1 Star lub 2 Star) dla obiektu wykonanego z oferowanego systemu nawierzchni, lub wyniki badań laboratoryjnych potwierdzające zgodność parametrów oferowanego systemu nawierzchni z wymogami FIFA.

2. Karta techniczna oferowanej nawierzchni potwierdzona przez jej producenta.

3. Atest PZH dla oferowanej nawierzchni.

4. Autoryzacja producenta trawy syntetycznej, wystawiona dla wykonawcy na realizowaną inwestycję wraz z potwierdzeniem gwarancji udzielonej przez producenta na tą nawierzchnię.

5. Oświadczenie producenta trawy syntetycznej, że jest członkiem ESTO.”

Zarzut manipulacji przetargiem nieuprawniony i krzywdzący zamawiającego. Składający protest, podobnie jak pozostali protestujący, winien mieć świadomość warunków, w których działa Zamawiający, a w szczególności wymogów stanowiących przez Ministerstwo Sportu.

W związku z powyższym zarzut Protestującego o naruszenie art. 7, art. 25 ust.1 i 2, art. 24 ust. 2 pkt. 3 art. 29 ust. 2 i PZP dotyczący naruszenia zasady równego traktowania Wykonawców i nie zapewnienie zachowania uczciwej konkurencji **jest bezzasadny.**

Zamawiający