

Kraków, 09.08.2023 r.  
ZDW/PW/2023/6232/DN-4/AN  
zn. sprawy: ZDW-DN-4-271-76/23

### **Wg rozdzielnika**

**dotyczy: postępowania w sprawie zamówienia pn. Interwencyjne usuwanie pojawiających się na skutek zdarzeń drogowych zanieczyszczeń na ciągach dróg wojewódzkich administrowanych przez ZDW Kraków na terenie Województwa Małopolskiego (nr ZDW-DN-4-271-76/23)**

- I. Zamawiający – Zarząd Dróg Wojewódzkich w Krakowie prowadzący postępowanie jw., niniejszym na podstawie art. 135 ust. 1, 2 i 6 ustawy z dnia 11.09.2019 r. – *Prawo zamówień publicznych* (tekst jedn. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710, ze zm., zwanej dalej ustawą PZP) udziela poniżej odpowiedzi na złożone przez Wykonawców wnioski o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ) w przedmiotowym postępowaniu, które wpłynęły do Zamawiającego (numeracja pytań oraz kolejność udzielania odpowiedzi jest ustalona przez Zamawiającego):

#### **Pytanie nr 1:**

*Czy w świetle aktualnej treści pkt. 3.1.4.1 SWZ Postępowania nr ZDW-DN-4-271-76/23*

*1) Zamawiający dopuszcza możliwość spełnienia określonych tam warunków udziału w postępowaniu przez Wykonawców, którzy posiadają odpowiedni potencjał techniczny oraz doświadczenia w zakresie realizacji zamówień o charakterze podobnym do udzielanego zamówienia w odniesieniu do sieci dróg publicznych o łącznej długości co najmniej 600 km lub co najmniej wykonali dwie usługi tożsame z przedmiotem niniejszego zamówienia wykonywanych przez okres co najmniej 6 miesięcy na rzecz co najmniej dwóch usługobiorców (w ramach co najmniej dwóch zadań) i w odniesieniu do sieci dróg publicznych o łącznej długości co najmniej 900 km w obu zadaniach w okresie ostatnich 5 lat przed upływem terminu składania ofert.*

*2) Czy Zamawiający dopuszcza dokonanie zmiany w trybie art. 137 „p.z.p” treści pkt. 3.1.4.1 SWZ Postępowania nr ZDW-DN-4-271-76/23 w zakresie umożliwiającym dostęp do zamówienia większej liczby Wykonawców posiadających odpowiedni potencjał techniczny oraz doświadczenia w zakresie realizacji zamówień o charakterze podobnym do udzielanego zamówienia bez kryterium zawężającego w postaci warunku wykonywania przez Wykonawcę w okresie co najmniej 6 miesięcy usługi na rzecz jednego usługobiorcy (w ramach jednego zadania) w odniesieniu do sieci dróg publicznych o łącznej długości co najmniej 900 km.*

*Uzasadnienie: Zgodnie z treścią art. 16. 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 tworzyć i wprowadzać nieuzasadnionych barier ograniczających prawa oferentów do wzięcia udziału w postępowaniu, nie może również działać w sposób, który będzie eliminować z udziału w postępowaniu określonej grupy wykonawców albo też stwarzać określonej grupie (dotychczasowym wykonawcom) uprzywilejowanej pozycji.*

*Z zobowiązania wynikającego z art. 16 ustawy „p.z.p” wynika, iż Zamawiający przygotowując postępowanie, powinien w sposób uwzględniający zasadę uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców określić warunki udziału mające na celu wybór takiego wykonawcy, który zagwarantuje należyte wykonanie zamówienia. Warunki udziału w sposób oczywisty powinny być związane z przedmiotem zamówienia, określone w sposób proporcjonalny i umożliwić zbadanie potencjału danego wykonawcy pod kątem zdolności do wykonania danego zamówienia. Weryfikacja potencjału wykonawcy w zakresie zdolności technicznej lub zawodowej powinna polegać na zbadaniu, czy wykonawca posiada np. doświadczenie w zakresie realizacji zamówień o charakterze podobnym do udzielanego zamówienia, a nie identycznym. Przy formułowaniu treści takich warunków najistotniejsze jest określenie zakresu rzeczowego, w wykonaniu którego mają wykonawcy wykazać posiadane doświadczenie, ewentualnie okres trwania takiego zamówienia, rzadziej znaczenie ma wartość zrealizowanego kontraktu. Zasadę tę potwierdził WSA we Wrocławiu w wyroku z dnia z 21.06.2017 r., III SA/Wr 1493/16, LEX nr 2364743 gdzie stwierdził: „W pierwszej kolejności wskazać należy, że pod pojęciami uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców należy rozumieć takie sformułowanie opisu przedmiotu zamówienia oraz wymagań w zakresie wiedzy, doświadczenia, potencjału ekonomicznego itp., aby szansę udziału w postępowaniu miało jak najwięcej podmiotów oferujących jak najszerszy wachlarz usług i produktów przy jednoczesnym zagwarantowaniu, że uzyskany w ten sposób przedmiot zamówienia spełni oczekiwania i uzasadnione potrzeby zamawiającego” Biorąc pod uwagę specyficzny charakter przedmiotowego zamówienia zwiększenie możliwości spełniania warunków udziału w postępowaniu spowoduje zwiększenie konkurencyjności przedmiotowego postępowania. Obecny zapis pkt. 3.1.4.1 SWZ stawia w uprzywilejowanej pozycji obecnego wykonawcę bowiem w województwie małopolskim ciąg dróg wojewódzkich jest jedynym o długości łącznej powyżej 900 km. Przy pozostawieniu aktualnej treści pkt 3.2.4.1 SWZ zachodzi uzasadnione podejrzenie, że warunki udziału w postępowaniu spełni tylko jeden dotychczasowy wykonawca co może stanowić naruszenie zasady konkurencyjności określonej w art. 16 ust 1 „p.z.p”. Zgodnie z treścią Art. 137 „p.z.p” w uzasadnionych przypadkach Zamawiający może przed upływem terminu składania ofert zmienić treść SWZ. Umożliwienie udziału w niniejszym postępowaniu większej liczbie Wykonawców posiadających odpowiedni potencjał techniczny oraz doświadczenia w zakresie realizacji zamówień o charakterze podobnym do udzielanego zamówienia bez zawężającego kryterium w postaci warunku wykonywania przez Wykonawcę w okresie co najmniej 6 miesięcy usługi na rzecz jednego usługobiorcy (w ramach jednego zadania) w odniesieniu do sieci dróg publicznych o łącznej długości co najmniej 900 km, może pozwolić Zamawiającemu pozyskanie zamówienia najkorzystniejszego cenowo i od Wykonawcy dającego gwarancje jego należytego wykonania.*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, iż zgodnie z obecnym zapisem cz. II pkt 3.1.4.1. SWZ – cz. opisowa w kontekście warunków udziału w postępowaniu dotyczących zdolności technicznej lub zawodowej wymagane jest, aby Wykonawca ubiegający się o niniejsze zamówienie legitymował się doświadczeniem polegającym na wykonaniu w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert co najmniej jednej usługi tożsamej z przedmiotem niniejszego zamówienia, tzn. obejmującej usuwanie z dróg zanieczyszczeń stwarzających zagrożenie dla bezpieczeństwa i wygody ruchu oraz likwidację utrudnień powstałych w wyniku wypadków drogowych, klęsk żywiołowych i innych nieprzewidzianych zdarzeń drogowych, wykonywanej przez okres co najmniej 6 miesięcy na rzecz jednego usługobiorcy (w ramach jednego zadania) i w odniesieniu do sieci dróg publicznych o łącznej długości co najmniej 900 km. Zamawiający nie uważa, aby przedmiotowy opis warunku miał nie spełniać wymagań wynikających z art. 16 i art. 112 ust. 1 ustawy PZP

– w jego ocenie opis tego warunku został określony w sposób proporcjonalny do przedmiotu zamówienia, uwzględniający zachowanie uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców oraz umożliwiający ocenę zdolności wykonawcy do należytego wykonania zamówienia poprzez wyrażenie go jako minimalnego poziomu zdolności w kontekście wymogu posiadania / dysponowania doświadczeniem pozwalającym na uznanie, iż dany podmiot organizacyjnie, logistycznie, merytorycznie i zakresowo poradzi sobie z realizacją zamówienia stanowiącego przedmiot niniejszego postępowania (w tym kontekście Zamawiający nadmienia, iż przedmiotowy warunek nie limituje możliwości udziału w przedmiotowym postępowaniu w sposób umożliwiający niniejsze jedynie dotychczasowemu wykonawcy zadania usuwania zanieczyszczeń z dróg wojewódzkich zlokalizowanych na terenie województwa małopolskiego – opis tego warunku nie zawęży i nie wskazuje ani lokalizacji terytorialnej, ani typu (kategorii, klasy) dróg publicznych, jakie winny stanowić przedmiot wykazywanego doświadczenia). Mając na uwadze zakres zamówienia stanowiącego przedmiot niniejszego postępowania obejmujący sieć dróg o łącznej długości ponad 1400 km dróg oraz planowe założenia i okres jego realizacji Zamawiający uznaje za adekwatne, konieczne i zgodne z obowiązującymi przepisami prawa określenie i podtrzymanie wymagania legitymowania się przez podmiot ubiegający się o udzielenie niniejszego zamówienia doświadczeniem polegającym na wykonaniu co najmniej jednej usługi obejmującej usuwanie z dróg zanieczyszczeń stwarzających zagrożenie dla bezpieczeństwa i wygody ruchu oraz likwidację utrudnień powstałych w wyniku wypadków drogowych, klęsk żywiołowych i innych nieprzewidzianych zdarzeń drogowych, wykonywanej przez okres co najmniej 6 miesięcy na rzecz jednego usługobiorcy (w ramach jednego zadania) i w odniesieniu do sieci dróg publicznych o łącznej długości co najmniej 900 km – jako że niniejsze stanowi aspekt potwierdzający zdolności Wykonawcy w kontekście skuteczności realizacji usług usuwania zanieczyszczeń drogowych na rozległym obszarze (pod względem zakresowym, logistycznym i organizacyjnym – zapewniającym efektywny czas dojazdu do zdarzenia, jako że kwestia zapewnienia szybkiego czasu dojazdu do zdarzenia / zdarzeń na sieci dróg jest konieczne celem zachowania płynności ruchu drogowego i zapewnienia bezpieczeństwa uczestnikom ruchu drogowego, czyli stanowi istotny aspekt realizacji tego typu zadań). Wymagane w ramach przytoczonego warunku doświadczenie winno zatem obejmować wykonywanie usług zakresowo / przedmiotowo tożsamy względem przedmiotu niniejszego zamówienia przez określony czas (co najmniej 6-miesięczny) na rzecz jednego usługobiorcy, w ramach jednego zadania i w odniesieniu całościowo do sieci dróg publicznych o łącznej długości co najmniej 900 km – miarodajnym i adekwatnym w świetle tego warunku doświadczeniem będzie fakt wykonania takich usług w kontekście jednego zadania, w ramach którego obsługiwana jest sieć drogowa o łącznej długości co najmniej 900 km, co stanowi ważny aspekt potwierdzający m.in. zdolności w zakresie organizacji i logistyki prac w kontekście obszarowym. Nie dopuszcza się w kontekście wykazania spełniania poszczególnych wymogów / parametrów określonych w opisie warunku sumowania okresów wykonania usług, czy długości sieci drogowej objętej usługami wykonanymi w ramach odrębnych zadań (tzn. wykonanymi w ramach więcej niż jednego zadania), co nie może zostać jednak uznane jako kwestia zaburzająca konkurencyjność w sposób nieuprawniony, jako że jest to aspekt istotny, adekwatny i przystający do przedmiotu zamówienia (pozwalający na weryfikację rzeczywistych zdolności Wykonawcy w kontekście możliwości należytego wykonania niniejszego zamówienia). Na marginesie Zamawiający nadmienia, iż celem postępowania zamówieniowego jest m.in. wyłonienie Wykonawcy, który jest zdolny do należytego wykonania zamówienia stanowiącego jego przedmiot, a weryfikacji faktu posiadania takich zdolności (identyfikowanych każdorazowo na bazie i w odniesieniu do konkretnego

zamówienia) służy przede wszystkim instytucja warunków udziału w postępowaniu, która w sposób prawnie akceptowalny i dopuszczalny może (na tym polega wszakże jej istota i funkcja) limitować i ograniczać możliwość ubiegania się o dane zamówienie podmiotom, które nie dysponują zdolnościami / zasobami pozwalającymi na uznanie, iż dają one rękojmię jego należytej realizacji. Postępowanie zamówieniowe nie jest zatem konstrukcyjnie postępowaniem „otwartym” dla wszystkich chętnych i nie musi zapewniać możliwości ubiegania się o dane zamówienie wszystkim zainteresowanym nim podmiotom (tzn. nie musi być dostosowane do indywidualnych uwarunkowań i sytuacji każdego z nich), jako że w kontekście konieczności dbania o należyte i efektywne wykonywanie zadań publicznych i wydatkowanie środków publicznych, przy jednoczesnym zapewnieniu odpowiedniego poziomu konkurencyjności w postępowaniu, Zamawiający ma prawo ustalić określone wymagania związane z zasobami i zdolnościami podmiotów ubiegających się o udzielenie danego zamówienia, których posiadanie pozwoli na uznanie, iż dany podmiot poradzi sobie z jego realizacją – co czyni i obrazuje zastosowanie właśnie mechanizmu określenia warunków udziału w postępowaniu.

Jednocześnie Zamawiający informuje, iż w kontekście i w celu podnoszonego w ramach wniosku zwiększenia poziomu konkurencyjności w przedmiotowym postępowaniu, przy równoczesnym uwzględnieniu konieczności zapewnienia realizacji celu i funkcji instytucji warunków udziału w postępowaniu w świetle przedmiotu zamówienia objętego niniejszym postępowaniem, po przeanalizowaniu wniosku wynikającego z pytania dokonana została na podstawie art. 137 ust. 1 i 2 ustawy PZP zmiana opisu warunku udziału w postępowaniu dotyczącego zdolności technicznej lub zawodowej określonego w cz. II pkt 3.1.4.1. SWZ (odnoszącego się do wymaganego doświadczenia Wykonawcy) – wprowadzona modyfikacja dotyczy kwestii cenzusu czasowego nabycia doświadczenia miarodajnego i wymaganego w świetle przedmiotowego warunku, tzn. dopuszczenia możliwości legitymowania się przez Wykonawcę ubiegającego się o udzielenie niniejszego zamówienia doświadczeniem wskazanym w ramach warunku określonego w cz. II pkt 3.1.4.1. SWZ (obejmującym wykonanie określonej usługi) uzyskanym w kontekście okresu 5-letniego (zamiast dotychczasowego 3-letniego), przy pozostawieniu w niezmienionym kształcie pozostałych parametrów konstrukcyjnych opisu tego warunku wskazanych w SWZ (z uwagi na ich istotność i adekwatność wobec przedmiotu zamówienia, co zostało wskazane wyżej). W związku z tym w załączeniu do niniejszego pisma udostępnia się w ramach strony prowadzonego postępowania zamiennie str. 12 i 16 SWZ – cz. opisowa (oznaczone datą 09.08.2023 r.) (zmiany dokonane zostały w ramach zapisów cz. II pkt 3.1.4.1. i pkt 4.2.2. ppkt 1.1.2. lit. a) oraz zamienny zał. nr 6 SWZ – Wykaz usług (oznaczony datą 09.08.2023 r.) – uwzględniające przedmiotową zmianę poczynioną w opisie warunku. W konsekwencji dokonania wskazanej modyfikacji treści SWZ analogiczna zmiana opisu warunków udziału w postępowaniu została wprowadzona jednocześnie do treści ogłoszenia o zamówieniu opublikowanego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej (Dz.Urz.UE) w dniu 04.08.2023 r. pod nr 2023/S 149-477098 (w ramach zmiany zapisów sekcji III.1.3 ogłoszenia), w związku z czym w ramach strony prowadzonego postępowania udostępnia się również stosowne ogłoszenie o zmianie ogłoszenia o zamówieniu (*sprostowanie, ogłoszenie zmian lub dodatkowych informacji*) – po jego opublikowaniu w Dz.Urz.UE, ewentualnie po upływie okresu 48 godzin od momentu potwierdzenia przez Urząd Publikacji Unii Europejskiej (UPUE) otrzymania ogłoszenia przekazanego do publikacji.

II. Równocześnie Zamawiający informuje niniejszym, iż zmieniony został określony w SWZ oraz ogłoszeniu o zamówieniu termin składania ofert, termin wniesienia wadium oraz termin otwarcia ofert w niniejszym postępowaniu (a w konsekwencji również termin związania ofertą) – zgodnie z poniższym:

<b>Termin składania ofert</b>	<b>– 28.08.2023 r. godz. 10:00</b>
<b>Termin wniesienia wadium</b>	<b>– 28.08.2023 r. godz. 10:00</b>
<b>Termin otwarcia ofert</b>	<b>– 28.08.2023 r. godz. 11:00</b>

Wobec powyższego zmianie uległy zapisy cz. III pkt 5 ppkt 2, pkt 8 i pkt 11 ppkt 1 oraz cz. VI pkt 7 SWZ – cz. opisowa, w związku z czym niniejszym udostępnia się w ramach strony prowadzonego postępowania zamienne str. 22, 25, 26 i 42 SWZ – cz. opisowa (oznaczone datą 09.08.2023 r.) uwzględniające dokonane zmiany terminów.

Przedmiotowe zmiany terminów zostały wprowadzone jednocześnie do treści ogłoszenia o zamówieniu opublikowanego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej (Dz.Urz.UE) w dniu 04.08.2023 r. pod nr 2023/S 149-477098 (w ramach zmiany zapisów sekcji IV.2.2, IV.2.6 i IV.2.7 ogłoszenia), w związku z czym udostępnia się w ramach strony prowadzonego postępowania stosowne ogłoszenie o zmianie ogłoszenia o zamówieniu (*sprostowanie, ogłoszenie zmian lub dodatkowych informacji*) – po jego opublikowaniu w Dz.Urz.UE, ewentualnie po upływie okresu 48 godzin od momentu potwierdzenia przez Urząd Publikacji Unii Europejskiej (UPUE) otrzymania ogłoszenia przekazanego do publikacji.

III. Mając powyższe na uwadze w załączeniu do niniejszego pisma udostępnia się w ramach strony prowadzonego postępowania:

- zamienne str. 12, 16, 22, 25, 26 i 42 SWZ – cz. opisowa (oznaczone datą 09.08.2023 r.),
- zamienny zał. nr 6 SWZ – Wykaz usług (oznaczony datą 09.08.2023 r.),
- ogłoszenie o zmianie ogłoszenia (przesłane do publikacji w dniu 09.08.2023 r. – po jego opublikowaniu w Dz.Urz.UE, ewentualnie po upływie okresu 48 godzin od momentu potwierdzenia przez UPUE otrzymania ogłoszenia przekazanego do publikacji).

Niniejsze pismo staje się częścią Specyfikacji Warunków Zamówienia.

*Z up. Dyrektora*  
*Zarządu Dróg Wojewódzkich w Krakowie*  
*Inga Gęsiarz-Nowak*  
*Naczelnik Wydziału Zamówień Publicznych*

*Niniejsze pismo (wraz z wymienionymi w jego treści załącznikami) zostanie udostępnione w ramach strony prowadzonego postępowania po opublikowaniu w Dz.Urz.UE ogłoszenia o zmianie ogłoszenia, ewentualnie po upływie okresu 48 godzin od momentu potwierdzenia przez UPUE otrzymania ogłoszenia przekazanego do publikacji (vide art. 137 ust. 5 ustawy PZP oraz art. 90 ust. 1 w związku z art. 88 ust. 3 ustawy PZP).*

Rozdzielnik:  
[www.zdw.krakow.pl](http://www.zdw.krakow.pl)  
1 x DN-4 a/a