

DSM/KE/1163/01/2014

Gliwice, dnia 24 stycznia 2014 r.

**Prezes Krajowej Izby Odwoławczej**

Krajowa Izba Odwoławcza

Ul. Postępu 17a

02-676 Warszawa

**Odwołujący:**

WASKO S.A.

Ul. Berbeckiego 6

44-100 Gliwice

Fax: 032 33 25 530

Email: oferty-dsm@wasko.pl

**Zamawiający:**

Zarząd Dróg Wojewódzkich w Krakowie

Ul. Głowackiego 56

30-085 Kraków

Fax: 12 4465702

e-mail: p.zakrzewski@zdw.krakow.pl

**ODWOŁANIE**

w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, które prowadzone jest w trybie przetargu nieograniczonego pn „Małopolska Karta Aglomeracyjna – System zarządzania transportem zbiorowym w Województwie Małopolskim”, dalej zwane „Postępowaniem”.

Na podstawie art. 180 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (zwanej dalej ustawą Pzp), wykonawca WASKO S.A., ul. Berbeckiego 6, 44-100 Gliwice (zwana dalej Odwołującym) wnosi odwołanie wobec postanowień Specyfikacji Istotnych Warunków zamówienia (dalej SIWZ) oraz treści ogłoszenia o zamówieniu.



115

Przedmiotem zamówienia jest wykonanie dwóch zadań:

- Zadanie numer 1 Dostawa, wdrożenie i uruchomienie systemu pn. Małopolska Karta Aglomeracyjna – System zarządzania transportem zbiorowym w Województwie Małopolskim;

- Zadanie numer 2 Świadczenie usług zarządzania systemem i pełnienie funkcji Operatora systemu pn. Małopolska Karta Aglomeracyjna – System zarządzania transportem zbiorowym w Województwie Małopolskim,

których szczegółowy zakres oraz warunki wykonania przedmiotu zamówienia określa Opis Przedmiotu Zamówienia (OPZ) wraz z załącznikami stanowiący zał. nr 1 do SIWZ.

Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej pod numerem 2014/S 009-011493.

Odwołujący zarzuca Zamawiającemu:

1. Naruszenie art. 25 ust. 1 ustawy Pzp;
2. Naruszenie §1 ust. 2 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 19 lutego 2013r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy, oraz form, w jakich te dokumenty mogą być składane (dalej „rozporządzenie ws dokumentów”);
3. Naruszenie innych przepisów ustawy Pzp i rozporządzenia ws dokumentów w zakresie i ze względu na okoliczności przedstawione w uzasadnieniu niniejszego odwołania.

Odwołujący wnosi o uwzględnienie odwołania i nakazanie Zamawiającemu, aby ten:

1. Dokonał modyfikacji postanowień SIWZ i treści ogłoszenia o zamówieniu w zakresie i w sposób wynikający z uzasadnienia niniejszego odwołania.

Odwołujący jest podmiotem legitymowanym do wniesienia niniejszego odwołania. Odwołujący posiada interes w uzyskaniu przedmiotowego zamówienia. Odwołujący w wyniku naruszenia przez Zamawiającego przepisów ustawy Pzp może ponieść szkodę. W celu wzięcia udziału w postępowaniu wykonawca dokonał analizy ogłoszenia o zamówieniu oraz SIWZ wraz z załącznikami zamieszczonymi na stronie internetowej Zamawiającego. W ocenie Odwołującego Zamawiający w sposób nieuprawniony narzuca wykonawcom treść dokumentów, które będą musieli przedłożyć w celu wykazania

należytego wykonania zamówień wykazywanych w celu potwierdzenia spełnienia warunków udziału w postępowaniu.

Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 14 stycznia 2014r. Zatem wniesienie odwołania dnia 24 stycznia 2014r. zostało dokonane z zachowaniem przepisowego terminu.

Kopia niniejszego odwołania została przekazana Zamawiającemu zgodnie z art. 180 ust. 5 ustawy Pzp.

### **UZASADNIENIE**

Zamawiający prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego pn „Małopolska Karta Aglomeracyjna – System zarządzania transportem zbiorowym w Województwie Małopolskim”

Zamawiający w ogłoszeniu o zamówieniu w Sekcji III. 2. 3, pod opisem sposobu dokonywania spełniania warunków udziału w postępowaniu zawarł następujące wymaganie:

*„Zamawiający zaznacza, iż poszczególne cechy oraz funkcjonalności danego systemu informatycznego, którego wdrożenie i administrowanie Wykonawca wykazuje na potwierdzenie spełniania poszczególnych warunków dotyczących posiadania wiedzy i doświadczenia określonych w niniejszym punkcie, w zakresie określonym w ramach tych warunków powinny zostać wyczerpująco, jednolicie i spójnie wskazane zarówno w wykazie usług, jak i dowodach przedstawianych na potwierdzenie należytego wykonania usług wymienionych w tym wykazie.”* Analogiczne postanowienie Zamawiający zawarł również w Rozdziale III SIWZ pkt 1.1.

Powyższymi postanowieniami Zamawiający wymaga zatem, aby z dokumentów potwierdzających należyte wykonanie zamówień wykazywanych w wykazie usług w celu udowodnienia spełniania warunku posiadania niezbędnej wiedzy i doświadczenia, wprost wynikało potwierdzenie wszystkich wymagań stawianych przez Zamawiającego co do zakresu zamówień, których realizacją muszą wykazać się wykonawcy. Na gruncie przedmiotowego postępowania nie wystarczy więc złożenie wykazu usług z dokładnym opisem zrealizowanego zamówienia, który potwierdzi spełnianie wymagań Zamawiającego w zakresie wiedzy i doświadczenia oraz złożenie dowodów na należyte wykonanie wykazanych zamówień. W przedmiotowym postępowaniu konieczne jest złożenie

dedykowanych dowodów na należyte wykonanie zamówień dla tego konkretnego Zamawiającego, bowiem Zamawiający w ogłoszeniu o zamówieniu i SIWZ wprost wymaga ujęcia w tychże dowodach określonych treści. W ocenie Odwoływającego takie wymaganie jest niedopuszczalne. W świetle obowiązujących przepisów i zgodnie z utrwaloną linią orzecniczą Krajowej Izby Odwoławczej w tym zakresie nie ma obowiązku, aby z treści dokumentów potwierdzających należyte wykonanie zamówienia wynikał żądany przez Zamawiającego rodzaj czy zakres usług. Najczęściej nie jest nawet obiektywnie możliwym, aby dokument referencyjny zawierał informację o całym zakresie i rodzaju usług. Dokumenty potwierdzające należyte wykonanie zamówienia nie są wydawane wykonawcom do konkretnego postępowania, lecz w sposób abstrakcyjny wyrażają potwierdzenie należytego wykonania zamówienia. Na potwierdzenie powyższego Odwoływający przytacza wyrok Krajowej Izby Odwoławczej (KIO) z dnia 9 września 2011r., w którym Izba stwierdziła, iż *„Dokument referencji nie stanowi urzędowo zdefiniowanego dokumentu, zatem referencje nie muszą potwierdzać wszystkich okoliczności związanych z warunkiem udziału w postępowaniu. Taki dokument jest przedkładany wyłącznie na potwierdzenie należytego wykonania zamówienia (...).”* (KIO 1948/11).

Wykonawcy, w celu wykazania spełnienia warunków udziału w postępowaniu posługują się zawsze wtedy, kiedy Zamawiający opisze sposób dokonywania oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu w zakresie warunku posiadania wiedzy i doświadczenia dwoma dokumentami:

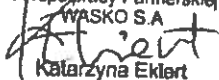
1. Wykazem zrealizowanych zamówień, który jest oświadczeniem wykonawcy i który zawiera opis wykonanych zamówień dokonany w kontekście konkretnego warunku udziału w postępowaniu sformułowanego w danym postępowaniu;
2. Dokumentami potwierdzającymi należyte wykonanie zamówień, które zostały zawarte w wykazie.

Zgodnie z wyrokiem KIO z dnia 2 sierpnia 2011r. *„Wykaz i zaświadczenia (referencje) powinny być analizowane łącznie, jako całość (...).”* (KIO 1570/11) oraz wyrokiem KIO z dnia 13 czerwca 2011r. *„Dla wykazania się spełnianiem warunków udziału w postępowaniu, w tym przypadku posiadaniem wymaganej wiedzy i doświadczenia wykonawca przedkłada dwa rodzaje dokumentów. Należą do nich prywatny dokument wykonawcy - jego oświadczenie wiedzy odnośnie uzyskanego doświadczenia oraz inne dokumenty, które potwierdzają prawidłowość ich wykonania.”* (KIO 1127/11). Ze względu na fakt, że wykonawca nie może być zmuszany, aby na potrzeby każdego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego występować do swoich wcześniejszych kontrahentów z wnioskiem o „dedykowane”

referencje (czy inne dokumenty potwierdzające należyte wykonanie zamówień) dla danego postępowania, w ocenie Odwołującego stawiany zarzut jest zasadny. W związku powyższym Odwołujący wnosi o nakazanie Zamawiającemu, aby ten usunął z ustalonych wymogów wymagania, zgodnie z którym to z dowodów przedstawianych na potwierdzenie należytego wykonania usług wymienionych w wykazie ma wynikać potwierdzenie poszczególnych cech oraz funkcjonalności danego systemu w zakresie wymaganym dla potwierdzenia postawionego przez Zamawiającego warunku udziału w postępowaniu.

Biorąc pod uwagę powyższe, Odwołujący wnosi o uwzględnienie odwołania.

Z poważaniem

Kierownik Działu Ofert  
i Współpracy Partnerskiej  
WASKO S.A.  
  
Katarzyna Eklert

**Załączniki:**

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

